

idarece ihale kararına şikayet başvurusunun dizi pusulası sunulmadığı gerekçesiyle reddedilmesinin mevzuata uygun olmadığı hk

İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle hak kaybına uğradıkları, İhalelere Yönelik Başvurular Hakkındaki Yönetmelik 5'inci maddesi ve İhalelere Yönelik Başvurular Hakkındaki Tebliğ'in 3'üncü maddesi çerçevesinde idareye şikâyet dilekçesi verdikleri, ancak idare tarafından şikâyet dilekçeleri incelemeyen dizi pusulası olmadığı gerekçesiyle şikâyetlerinin reddedildiği,

Firmaları tarafından idareye şikâyet dilekçesi verdiklerinde, idare tarafından herhangi bir eksiklik bildirilmeden şikâyet dilekçelerinin kayıt altına alındığı, kaldı ki ek olarak temsile yetkili oldukları belgeler teklif zarfında olduğu için İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 8'nci maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca şikâyet dilekçelerine not olarak düşülüp bu belgelere ayrıca ekte yer verilmediği, şikâyet dilekçesi ve ekinde yer alan belgelerin adları, sayfa sayıları vb. bilgilerini gösterir dizi pusulası eksikliğinin, başvurunun reddini gerektiren ve İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 8'inci maddesinde belirtilen şikâyet başvurularının taşınması gereken şekil unsurları arasında sayılmadığı, idarece şikâyet dilekçeleri reddedilirken mevzuata aykırı işlem yapıldığı, bu nedenle şikâyet dilekçelerinin değerlendirmeye alınması gerektiği, sonuç olarak şikâyet dilekçelerinin yeniden incelenmesi gerektiği,

2) İdarece şikâyete cevap süresi beklenmeden mevzuata aykırı şekilde sözleşme imzalandığı iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

1) Başvuru sahibinin 1'inci iddiasına ilişkin olarak:

İhaleye ilişkin İdari Şartame'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "1. İhale konusu hizmetin;

a) Adı: Aile Çalışma ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğüne Bağlı Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü, Bakım Rehabilitasyon merkezi Müdürlüğü ve Kadın Konukevi Müdürlüğü Mamul Yemek Hizmet Alımı

b) Miktarı ve türü: Aile Çalışma ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğüne Bağlı Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü, Bakım Rehabilitasyon merkezi Müdürlüğü ve Kadın Konukevi Müdürlüğü Mamul Yemek Hizmeti

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

c) Yapılacağı yer: Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü, Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü ve Kadın Konukevi Müdürlüğü" düzenlemesi yer almaktadır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhalelere yönelik başvurular" başlıklı 54'üncü maddesinde "İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığını veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden aday veya istekli ile istekli olabilecekler, bu Kanunda belirtilen şekil ve usul kurallarına

uygun olmak şartıyla şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunabilirler.

Şikâyet ve itirazın şikâyet başvuruları, dava açılmadan önce tüketilmesi zorunlu idari başvuru yollarıdır.

Şikâyet başvuruları idareye, itirazın şikâyet başvuruları Kuruma hitaben yazılmış imzalı dilekçelerle yapılır.

Dilekçelerde aşağıdaki hususlara yer verilir:

- a) Başvuru sahibinin, varsa vekil ya da temsilcisinin adı, soyadı veya unvanı ve adresi.
- b) İhaleyi yapan idarenin ve ihalenin adı veya ihale kayıt numarası.
- c) Başvuruya konu olan durumun farkına varıldığı veya bildirildiği tarih.
- d) Başvurunun konusu, sebepleri ve dayandığı deliller.
- e) İtirazın şikâyet başvurularında idareye yapılan şikâyetin ve varsa şikâyete ilişkin idare kararının bildirim tarihi.

Şikâyet dilekçelerine, başvuruda bulunmaya yetkili olduğuna dair belgeler ile imza sirkülerinin aslı veya yetkili mercilerce onaylı örneğinin eklenmesi zorunludur. Aday veya isteklinin başvuru belgeleri veya teklif zarfı içerisinde bu belgelerin bulunması durumunda, dilekçe ekinde söz konusu belgeler aranmaz..." hükmü,

"İdareye şikâyet başvurusu" başlıklı 55'inci maddesinde "Şikâyet başvurusu, ihale sürecindeki işlem veya eylemlerin hukuka aykırılığı iddiasıyla bu işlem veya eylemlerin farkına varıldığı veya farkına varılmış olması gereken tarihi izleyen günden itibaren 21 inci maddenin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelerde beş gün, diğer hallerde

ise on gün içinde ve sözleşmenin imzalanmasından önce, ihaleyi yapan idareye yapılır. İlanda yer alan hususlara yönelik başvuruların süresi ilk ilan tarihinden, ön yeterlik veya ihale dokümanının ilana yansımaya diğer hükümlerine yönelik başvuruların süresi ise dokümanın satın alındığı tarihte başlar...” hükmü,

“Kuruma itirazın şikâyet başvurusu” başlıklı 56’ncı maddesinde “İdareye şikâyet başvurusunda bulunan veya idarece alınan kararı uygun bulmayan aday, istekli veya istekli olabilecekler tarafından 55 inci maddenin dördüncü fıkrasında belirtilen hallerde ve sürede, sözleşme imzalanmadan önce itirazın şikâyet başvurusunda bulunulabilir. İhalenin iptaline ilişkin işlem ve kararlardan, sadece şikâyet ve itirazın şikâyet üzerine alınanlar itirazın şikâyet konu edilebilir ve bu kararlara karşı beş gün içinde doğrudan Kuruma başvuruda bulunulabilir...” hükmü,

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in “Sürelerle ilgili genel esaslar” başlıklı 7’nci maddesinde “(1) Süreler;

...

c) İdarenin işlem veya eylemlerine karşı yapılacak başvurularda şikâyete yol açan durumun farkına varıldığı yahut farkına varılmış olması gerektiği tarihi,

ç) Şikâyet üzerine idare tarafından verilen kararın bildirildiği veya bildirilmiş sayıldığı tarihi, on gün içerisinde karar alınmaması halinde ise bu sürenin bitimini,

d) İhalenin iptali kararına karşı yapılan itirazın şikâyet başvurularında ise iptal kararının bildirildiği veya bildirilmiş sayıldığı tarihi,

izleyen günden itibaren başlar.” hükmü,

“Başvuruların şekil unsurları” başlıklı 8’inci maddesinde “1) Şikayet başvuruları idareye, itirazen şikayet başvuruları ise Kuruma hitaben yazılmış imzalı dilekçelerle yapılır.

(2) Dilekçelerde aşağıdaki hususlara yer verilir;

a) Başvuru sahibinin, varsa vekil ya da temsilcisinin; adı, soyadı veya unvanı ve adresi ile faks numarası.

b) İhaleyi yapan idarenin ve ihalenin adı veya ihale kayıt numarası.

c) Başvuruya konu olan durumun farkına varıldığı veya bildirildiği tarih.

ç) Başvurunun konusu, sebepleri ve dayandığı deliller.

d) İtirazen şikayet başvurularında ayrıca idareye yapılan şikayetin tarihi ve varsa şikayete ilişkin idare kararının bildirim tarihi.

...

(4) Şikayet dilekçelerine başvuruda bulunmaya yetkili olduğuna dair belgeler ile imza sirkülerinin aslı veya yetkili mercilerce onaylı örneğinin eklenmesi zorunludur. Ancak aday veya isteklinin başvuru belgeleri veya teklif zarfı içerisinde bu belgelerin bulunması durumunda, dilekçe ekinde söz konusu belgeler aranmaz.

...” hükmü,

“Başvuruların yapılacağı yerler” başlıklı 9’uncu maddesinde “...(2) Dilekçeye eklenen bütün belgeler; belgelerin adları, sayfa sayıları, asıl/tasdikli/fotokopi vb. olduklarını gösteren iki nüsha dizi pusulası ile birlikte sunulur.

(3) İdare tarafından dizi pusulası ekindeki bilgi ve belgelerin dizi pusulasında belirtilen şekilde olup olmadığı kontrol edilerek, belirtilen şekilde olması halinde dizi pusulalarına; "ekler dizi pusulasında belirtilen şekildedir" şerhi düşülerek teslim alan idare görevlisi tarafından imzalanır ve bir nüshası başvuru sahibine geri verilir. Posta yoluyla yapılan başvurularda dizi pusulasına eklerin dizi pusulasında belirtilen şekilde olup olmadığına ilişkin şerh düşülür.

..." hükmü,

"Şikâyet başvurusu üzerine inceleme" başlıklı 10'uncu maddesinde "(1) İhalelere ilişkin olarak öncelikle ihaleyi yapan idareye şikâyet başvurusunda bulunulur. Bu şikâyet başvuruları, süresinde ve usulüne uygun sözleşme imzalanmadan önce yapılmış olması halinde idare tarafından incelenerek sonuçlandırılır.

(2) 8 inci maddede belirtilen ve dilekçe ile ekinde yer alması zorunlu olan bilgi ve belgeleri içermeyen şikâyet başvurularında, söz konusu eksiklikler başvuru süresinin sonuna kadar başvuru sahibi tarafından giderilebilir. Eksikliklerin başvuru süresi içerisinde tamamlanmaması halinde idare tarafından başvurunun reddine karar verilir.

..." hükmü yer almaktadır.

Birim fiyat teklif almak suretiyle 06.12.2019 tarihinde gerçekleştirilen başvuru konusu ihalede 26 adet doküman indirildiği, 3 kısımdan oluşan ihaleye 10 isteklinin katıldığı, başvuru sahibi tarafından ihalenin birinci ve ikinci kısımlarına teklif verildiği,

10.12.2019 tarihli ihale komisyon kararı ile ihalenin birinci ve ikinci kısımlarının Kuzey Kurumsal Yemek Hizmetleri Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi üzerinde bırakıldığı,

10.12.2019 tarihinde onaylanan ihale komisyon kararının isteklilere EKAP üzerinden 11.12.2019 tarihinde bildirildiği,

Başvuru sahibi Vitamin Yemek Hizmetleri ve Ticaret Limited Şirketi tarafından 20.12.2019 tarihinde, ihalenin birinci ve ikinci kısımlarında kendisinden düşük teklif veren geçerli teklif sahibi Kuzey Kurumsal Yemek Hizmetleri Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi, Orhan Sipahi ve Uzunoğlu Hayvancılık Gıda Temizlik İnşaat Elektrik Turizm ve Dayanıklı Tüketim Malları Sanayi ve Ticaret Limited Şirketine yönelik yeterlik kriterlerinin mevzuata aykırı olduğu iddialarını içeren dilekçe ile idareye şikâyet başvurusunda bulunulduğu,

İdarece söz konu şikâyet başvurusuna verilen cevapta "İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmeliğin İkinci Bölümünde bulunan Başvuruların yapılacağı yerler başlığı altındaki 9. maddenin 2. bendinde "Dilekçeye eklenen bütün belgeler; belgelerin adları, sayfa sayıları, asıl/tasdikli/fotokopi vb. olduklarını gösteren iki nüsha dizi pusulası ile birlikte sunulur." ve 10. Maddenin 1. Bendinde "İhalelere ilişkin olarak öncelikle ihaleyi yapan idareye şikâyet başvurusunda bulunulur. Bu şikâyet başvuruları, süresinde ve usulüne uygun sözleşme imzalanmadan önce yapılmış olması halinde idare tarafından incelenerek sonuçlandırılır." denilmektedir.

Şirketiniz tarafından yapılan başvuruya ait ön inceleme yapılmış olup EK-4: Şikâyet Dilekçesi ve Eklerine İlişkin Dizi Pusulası ile birlikte sunulmadığı ve yönetmeliğin ilgili

maddelerince usulüne uygun olmaması nedeniyle başvuru dilekçeniz incelemeye alınmamıştır.” ifadelerine yer verilerek şikâyetin reddedildiği tespit edilmiştir.

İdarece tarafımıza gönderilen ihale işlem dosyası kapsamında, başvuru sahibinin idareye şikâyet başvurusunun 4 sayfadan oluştuğunun anlaşıldığı, şikâyet başvurusu dilekçesinde, dilekçe ekinde herhangi bir ek sunulduğuna dair bir ifadenin yer almadığı ve ekinde herhangi bir belge sunulmadığı anlaşılmıştır.

Başvuru sahibine ait şikâyet başvurusunun idarece uygun bulunmama gerekçesinin şikâyet dilekçesine ilişkin olarak dizi pusulasının sunulmaması olduğu, söz konusu başvuru dilekçesi ekinde bir dizi pusulasının yer almadığı görülmüştür.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in yukarıda yer verilen ve “Başvuruların şekil unsurları” başlıklı 8’inci maddesinin dördüncü fıkrasında şikâyet dilekçelerinde yer verilmesi gereken hususların sayıldığı ve söz konusu dilekçelere eklenmesi zorunlu olan belgelerin “başvuruda bulunmaya yetkili olduğuna dair belgeler ile imza sirkülerinin aslı veya yetkili mercilerce onaylı örneği” olarak belirtildiği, ayrıca teklif zarfı içerisinde bu belgelerin bulunması durumunda dilekçe ekinde söz konusu belgelerin aranmayacağına hükme bağlandığı, dizi pusulasına ilişkin olarak ise anılan Yönetmelik’in 9’uncu maddesinin ikinci fıkrasında “Dilekçeye eklenen bütün belgeler; belgelerin adları, sayfa sayıları, asıl/tasdikli/fotokopi vb. olduklarını gösteren iki nüsha dizi pusulası ile birlikte sunulur.” hükmüne yer verildiği, ancak bahsi geçen Yönetmelik’in yukarıda yer alan 8’inci maddesinde dizi pusulasının dilekçe ekinde yer alması zorunlu olan belgeler

arasında sayılmadığı, zira dizi pusulası sunulmasına yönelik uygulamanın esasen istekliler lehine getirilmiş ve isteklileri koruyucu mahiyette bir düzenleme olduğu, ayrıca başvuru sahibi istekli tarafından idareye şikâyet başvuru dilekçesinin sonunda yer verilen dipnotta "Temsile yetkili olduğuna ilişkin belgeler teklif zarfı kapsamında idarenize sunulduğundan, İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 8'inci maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca dilekçe ekinde bu belgelere ayrıca yer verilmemiştir." ifadesine yer verildiği, bu ifadeden şikâyet başvurusunda bulunmaya yetkili olduğunu gösterir belgelerin teklif dosyası kapsamında sunulduğunun anlaşıldığı, dolayısıyla başvuru dilekçesinin anılan Yönetmelik'in 8'inci maddesinde belirtilen şekil şartlarını karşıladığı bu itibarla idarece şikâyet başvurusunun dizi pusulası sunulmadığı gerekçesiyle reddedilmesinin mevzuata uygun olmadığı sonucuna varılmıştır.

Toplantı No : 2020/003

Gündem No : 56

Karar Tarihi : 23.01.2020

Karar No : 2020/UH.II-169