

# **ihale üzerinde bırakılan isteklinin ihaleye teklif verirken iddia konusu edilen dahil üç adet iş deneyim belgesini beyan ettiği ve beyan edilen belgelerin hepsinin idareye sunulduğu, anılan belgelerin her üçünün de İdari Şartname'de istenilen yeterlik kriterlerini sağlaması**

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinde "İhalenin başlangıcından sözleşmenin imzalanmasına kadar olan süre içerisinde idarece yapılan işlemlerde bu Kanun ve ilgili mevzuat hükümlerine uygun olmadığına ilişkin şikâyetleri inceleyerek sonuçlandırmak." hükmü,

Anılan Kanun'un "İhalelere yönelik başvurular" başlıklı 54'üncü maddesinde "...Aynı kişi tarafından birden fazla ihaleye, birden fazla kişi tarafından ise aynı ihaleye tek dilekçe ile başvuruda bulunulamaz..." hükmü yer almaktadır.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Başvuruların şekil unsurları" başlıklı 8'inci maddesinde

“...(9) Aynı kişi tarafından birden fazla ihaleye, birden fazla kişi tarafından aynı ihaleye veya birden fazla ihaleye tek dilekçe ile başvuruda bulunulamaz...” hükmü,

Anılan Yönetmelik’in “Ön inceleme konuları ve ön inceleme üzerine yapılacak işlemler” başlıklı 16’ncı maddesinde “(1) Başvurular öncelikle;

a) Başvuru konusunun Kurumun görev alanında bulunup bulunmadığı,

...

h) Aynı kişi tarafından birden fazla ihaleye, birden fazla kişi tarafından aynı ihaleye veya birden fazla ihaleye tek dilekçe ile başvuruda bulunulup bulunulmadığı... yönlerinden sırasıyla incelenir ...” hükmü yer almaktadır.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ’in “Başvuruların şekil unsurları” başlıklı 5’inci maddesinde “(5) Aynı kişi tarafından birden fazla ihaleye, birden fazla kişi tarafından aynı ihaleye veya birden fazla ihaleye tek dilekçeyle şikâyet başvurusunda bulunulamaz. Bu nedenle dilekçelerde bir başka ihaleden söz edilmesi durumunda, şikâyetin hangi ihaleye ilişkin olduğu ve hangi konunun şikâyet edildiğinin açıkça belirtilmesi gerekir.” açıklaması yer almaktadır.

Başvuruya konu ihaleye ait İdari Şartname’nin “İhale konusu işe ilişkin bilgiler” başlıklı 2’nci maddesinde “2.1. İhale konusu işin/alımın;

a) Adı: 3 KISIM MALZEMELİ YEMEK PİŞİRME DAĞITIM VE SONRASI HİZMET ALIMI

b) Türü: Hizmet alımı

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

ç) Yatırım proje no'su (yapım işlerinde): Bu madde boş bırakılmıştır.

d) Kodu:

e) Miktarı: TOPLAM 59 PERSONELLE 6 TESİS İÇİN 3 KISIM MALZEMELİ YEMEK PİŞİRME, DAĞITIM ve SONRASI HİZMET ALIMI ..." düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "İhaleye ilişkin bilgiler" başlıklı 3'üncü maddesinde "3.1.

3.1.

a) İhale kayıt numarası: 2022/1103616

b) İhale usulü: Pazarlık usulü

c) İhale (son teklif verme) tarihi ve saati: 21.10.2022

Saat: 10:30

ç) İhale komisyonunun toplantı yeri (e-tekliflerin açılacağı adres): Sinop İl Sağlık Müdürlüğü Toplantı Salonu..." düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "...7.5.1. İsteklinin teknolojik ürün deneyim belgesi ya da yurt içinde veya yurt dışında kamu veya özel sektörde bedel içeren tek bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak;

a) İlk ilan tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan hizmet alımlarıyla ilgili iş deneyimini gösteren belgeleri veya

b) Devredilen işlerde devir öncesindeki veya sonrasındaki dönemde ilk sözleşme bedelinin en az % 80'inin gerçekleştirilmesi şartıyla, ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan hizmet işlerine ilişkin deneyimini gösteren belgeleri,

sunması zorunludur. İstekli tarafından teklif edilen bedelin % 25'den az olmamak üzere, ihale konusu iş veya benzer işlere ait tek sözleşmeye ilişkin iş deneyimini gösteren belgelerin veya teknolojik ürün deneyim belgesinin sunulması gerekir.

İş ortaklığında pilot ortağın, istenen iş deneyim tutarının en az % 70'ini, diğer ortakların her birinin, istenen iş deneyim tutarının en az % 10'unu sağlaması ve diğer ortak veya ortakların iş deneyim tutarı toplamının ise istenen iş deneyim tutarının % 30'undan az olmaması gerekir.

Ancak, ihaleye katılan iş ortaklığının ortakları tarafından ortaklık oranları ve yapısı aynı olmak kaydıyla daha önce kurulmuş olan iş ortaklığının gerçekleştirdiği bir işten elde edilen iş deneyimini gösteren belgelerin sunulması halinde, pilot ortak ve diğer ortakların her birinin birinci cümledeki oranlara göre asgari iş deneyim tutarını sağlaması koşulu aranmaz. Konsorsiyumda ise her bir ortağın kendi kısmı için istenen iş deneyim tutarını sağlaması zorunludur.

İsteklinin teknolojik ürün deneyim belgesini sunması halinde, iş deneyimine ilişkin yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir. İş ortaklığında teknolojik ürün deneyim belgesini sunan ortağın kendisine ait iş deneyim tutarına ilişkin asgari yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir. Konsorsiyum ortağının teknolojik ürün deneyim belgesini sunması halinde ise, belgeyi sunduğu kısım veya kısımlar için iş deneyimine ilişkin yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir.

7.5.2. Bu Madde boş bırakılmıştır.

7.5.3. Bu madde boş bırakılmıştır.

7.5.4. İsteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği bu şartnamenin 7 nci maddesi dışındaki maddeleri ile teknik şartnamede belirtilen aşağıdaki belgeler:

{Belirtilmemiştir}

7.5.5 Bu Şartnamenin 7 nci maddesinde sayılan belgeler dışındaki belgeler tekliflerin değerlendirilmesinde yeterlik kriteri olarak dikkate alınmaz.

7.6. Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir:

Kamu yada özel sektörde yapılan malzemeli veya malzemesiz; yemek pişirme veya yemek hazırlama hizmeti veya yemek hazırlama dağıtım işleri benzer iş olarak kabul edilecektir.” düzenlemesi yer almaktadır.

Yapılan incelemede, aynı iş için daha önce açık ihale usulü ile çıkılan ihalenin ihale süreci içerisinde yapılan itirazın şikayet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu tarafından iptal edilmesi üzerine, hizmetin aksamaması ve kesintisiz sürdürülebilmesi için, başvuruya konu ihalenin 4734 sayılı Kanun’un 21’inci maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi uyarınca pazarlık usulü ile ve ihale ilanı yayımlanmadan gerçekleştirilmesine karar verildiği, başvuru sahibi de dahil olmak üzere 34 kişinin 18.10.2022 tarihinde, bir kişinin de 19.10.2022 tarihinde olmak üzere toplam 35 kişinin doküman almaya ve teklif vermeye davet edildiği, davet edilen 35 kişiden 23’ünün ihale dokümanını indirdiği, 21.10.2022 tarihinde yapılan ihaleye 12 isteklinin katıldığı, 21.10.2022 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin birinci kısmının Varan Hünkar Gıda Limited Şirketi üzerinde bırakıldığı,

ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif belirlemesinin ise yapılmadığı anlaşılmıştır.

İdarece ihale işlem dosyası kapsamında gönderilen bilgi ve belgeler incelendiğinde, başvuruya konu ihalenin tekliflerin elektronik ortamda alındığı bir ihale olduğu, isteklilerin ihaleye katılabilmeleri için iş deneyimine ilişkin bilgileri e-teklifleri kapsamında beyan etmeleri gerektiği, ihale dokümanı kapsamında benzer işin kamu ya da özel sektörde yapılan malzemeli veya malzemesiz; yemek pişirme veya yemek hazırlama hizmeti veya yemek hazırlama dağıtım işleri olarak belirlendiği, İdari Şartname'nin 7.5'inci maddesi gereğince ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından sağlanması gereken asgari iş deneyim tutarının ilk teklif tutarı olan 7.329.409,20 TL'nin %25'ini karşılması gerektiği; dolayısıyla sağlanması gereken asgari iş deneyim tutarının  $(0,25 \times 7.329.409,20 \text{ TL}) = 1.832.352,30 \text{ TL}$  olduğu anlaşılmıştır.

Bu doğrultuda ihale dokümanı kapsamında verilen Yeterlik Bilgileri Tablosu'nun "İhaleye Katılmak İçin Gereken Belgeler ve Yeterlik Kriterleri" sütununun;

- "Mesleki ve Teknik Yeterliğe İlişkin Bilgiler" satırında bulunan; "EKAP'ta Kayıtlı Olan İş Deneyim Belgesi", "EKAP'ta Kayıtlı Olmayan İş Deneyim Belgesi", "İş Deneyim Belgesi Düzenlenmeyen Hallerde İş Deneyimini Gösteren Diğer Belgeler (varsa)", "Teknolojik Ürün Deneyim Belgesi" ve "Ortaklık Tespit Belgesi" bölümlerinde yer alan kısımların ilgisine göre, isteklilerce hangi belgeler esas alınarak ihaleye katılım sağlanmış ise o belgelere ilişkin tarih, sayı, yevmiye numarası gibi bilgiler ile istenen kriterlere ve açıklamalara ilişkin belgelerde yer alan gerekli bilgilere göre eksiksiz olarak açık ve anlaşılır bir şekilde doldurulması gerektiği,

-İhale üzerinde bırakılan Varan Hünkar Gıda Limited Şirketi tarafından Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda;

-“Mesleki ve Teknik Yeterliğe İlişkin Bilgiler” satırının “EKAP'ta Kayıtlı Olan İş Deneyim Belgesi” bölümünün “Belgeye Ekap Tarafından Verilen Sayı” kısmında “2019/664212-3981175-1-1”; “2285-H-İST-19-1” ve 2016/99178-1473628-1-1” şeklinde üç adet iş deneyim belgesine ilişkin beyanın yer aldığı,

-Beyan edilen her üç iş deneyim belgesinin de idareye sunulduğu, anılan belgelere konu işlerden “2019/664212-3981175-1-1” ve “2016/99178-1473628-1-1” sayılı belgelerdeki işlerin malzemeli yemek pişirme, taşıma, dağıtım ve sonrası hizmetlerine, iddia konusu olan MSB Ankara Tedarik Bölge Başkanlığı tarafından düzenlenen “2285-H-İST-19-1” sayılı belgedeki işin ise malzeme dahil hazır yemek hizmeti işine ilişkin olduğu, sunulan her üç belgedeki belge tutarının da istenilen asgari iş deneyim tutarını sağladığı ve belgelerin ihale konusu iş ve benzer iş tanımına uygun olduğu görülmüştür.

Diğer taraftan 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nda dava açılmadan önce tüketilmesi zorunlu idari başvuru yolları olarak düzenlenen şikâyet ve itirazın şikâyet başvurularında; aranması gereken asgari unsurlar ile dilekçe ekinde sunulması zorunlu bilgi ve belgelerin sayıldığı, bu başvuru yollarına ilişkin olarak anılan Kanun'da öngörülen sürelerde sağlıklı bir denetim yapılabilmesi amacıyla eksiklik içermeyen dilekçelerle başvuruda bulunulmasının öngörüldüğü, buna göre başvuruların şekil unsurlarına ilişkin olarak, aynı kişi

tarafından birden fazla ihaleye, birden fazla kişi tarafından aynı ihaleye veya birden fazla ihaleye tek dilekçe ile başvuruda bulunulamayacağına ortaya konulduğu anlaşılmıştır.

Başvuru sahibinin, ihale üzerinde bırakılan isteklinin Fatsa Devlet Hastanesi tarafından yapılan 2014/144780 İhale Kayıt Numaralı ihaleye katılım esnasında sunmuş olduğu iş deneyim belgesinin anılan ihalenin İdari Şartnamesi'ndeki şartları karşılamadığı için teklifinin ihale dışı bırakılması gerektiğine ilişkin iddiasının, anılan ihalenin konusunu oluşturduğu, dolayısıyla başvuru sahibi tarafından birden fazla ihaleye tek dilekçe ile başvuruda bulunulduğu anlaşılmıştır. Bu itibarla, başvuru sahibinin bu iddiasının, anılan Kanun'un 54'üncü maddesinde yer alan "...Aynı kişi tarafından birden fazla ihaleye, ... tek dilekçe ile başvuruda bulunulamaz." hükmü gereği şekil yönünden reddedilmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

Diğer taraftan, idari işlemler hakkında hukuka uygunluk karinesi söz konusu olup, bir idari karar idari yargı yerlerince iptal edilmediği ya da yürütmesinin durdurulmasına karar verilmediği sürece uygulanmak zorundadır. Kamu İhale Kurumunun görevi de ihalenin başlangıcından sözleşmenin imzalanmasına kadar olan süre içerisinde idarece yapılan işlemlerde 4734 sayılı Kanun ve ilgili mevzuat hükümlerine uygun olmadığına ilişkin şikâyetleri inceleyerek sonuçlandırmaktır. Bu itibarla, başvuru sahibinin ihale üzerinde bırakılan isteklinin 2014/144780 İhale Kayıt Numaralı ihaleden sonraki ihalelerde elde etmiş olduğu tüm iş deneyim belgelerinin geçersiz olması gerektiğine yönelik iddiası bakımından bu ihale kapsamında Kamu İhale Kurumunun inceleme yapma yetkisinin bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.



Ayrıca, ihale üzerinde bırakılan isteklinin ihaleye teklif verirken iddia konusu edilen dahil üç adet iş deneyim belgesini beyan ettiği ve beyan edilen belgelerin hepsinin idareye sunulduğu, anılan belgelerin her üçünün de İdari Şartname'de istenilen yeterlik kriterlerini sağladığı anlaşıldığından, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

<b>Toplantı No</b>	: 2022/054
<b>Gündem No</b>	: 50
<b>Karar Tarihi</b>	: 23.11.2022
<b>Karar No</b>	: 2022/UH.I-1465