

Kamu ihale mevzuatında Kurum tarafından yapılacak incelemenin sınırları belirlenmiş olup ihale kapsamında sunulan bütün belgelerin incelenmesinin ihale komisyonu yerine geçerek yeniden inceleme yapılması anlamına geleceği Kurumun bu şekilde bir inceleme yetkisinin yoktur

Toplantı No : 2020/003

Gündem No : 65

Karar Tarihi : 23.01.2020

Karar No : 2020/UH.II-178

BAŞVURU SAHİBİ:

Hanedan Kur. Hizm. Gıda Yem. Tem. İnş. Oto. San. ve Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Aile, Çalışma ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/576382 İhale Kayıt Numaralı "İl Müdürlüğümüze Bağlı Kuruluşlarımıza Mamul Yemek Hizmeti Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Aile, Çalışma ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğü tarafından 13.12.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "İl Müdürlüğümüze Bağlı Kuruluşlarımıza Mamul Yemek Hizmeti Alımı" ihalesine ilişkin olarak Hanedan Kur. Hizm. Gıda Yem. Tem. İnş. Oto. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin 27.12.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 27.12.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 03.01.2020 tarih ve 291 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 03.01.2020 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/18 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, ihalenin 1, 2 ve 5'inci kısımlarının (Zonguldak Merkez Huzurevi Müdürlüğü, Çaycuma Huzurevi Müdürlüğü, Devrek Engelsiz Yaşam Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü) üzerinde bırakıldığı istekli Ef-Pa Hazır Yem. Gıda Tem. Güv. İnş. Hayv. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin teklifinin değerlendirilme dışı bırakılması gerektiği, anılan duruma gerekçe olarak dilekçesinde;

"İhaleye Katılmaya İlişkin Hususlar Madde 7 – İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri maddesine ilişkin Ef-Pa Hazır Yemek Gıda Temizlik Güvenlik İnşaat Hayvancılık Taahhüt Sanayi Ve Ticaret Limited Şirketi firmasının yeterlilik evraklarının komisyonunuz tarafından tekrar gözden geçirilmesi hususunu talep etmekteyiz.

Söz konusu incelenmesini talep ettiğimiz belgeler;

-Sicil Kayıt Sureti

-Ticaret Sicil Gazetesi

-Teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren imza sirküleri ve bu imza sirküleri ile dosya üzerindeki imzaların eşleşmesi,

-İş Deneyim Belgesi,

-Geçici teminat mektubunun teklif edilen tutara uygun oranda ve sürede olup olmadığı ve kurumunuzun standart formuna uygun olup olmadığı.

-Banka referans mektubu,

-İşletme Kayıt Belgesi (Gıda Üretim İzin Belgesi)

-Bilanço bilgileri tablosu

Söz konusu ihale üzerinde bırakılan Ef-Pa Hazır Yemek Gıda Temizlik Güvenlik İnşaat Hayvancılık Taahhüt Sanayi Ve Ticaret Limited Şirketi firmasının yukarıda belirtmiş olduğumuz yeterlilik belgelerinin tekrar detaylı bir şekilde kamu ihale mevzuatına uygun ve ihalenizin idari şartnamesine uygun olup olmadığının teyit edilmesi hususunu istekli Hanedan Kurumsal Hizmetler Gıda Yemek Tem. San. Tic. Ltd. Şti. olarak talep etmekteyiz." ifadelerine yer verildiği, söz konusu belgelerin tekrar detaylı bir şekilde incelenmesi ve kamu ihale mevzuatına ve İdari Şartname'ye uygun olup olmadığının gözden geçirilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

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 şikayet ve itirazın şikayet başvurusunda bulunabilirler.

...

Dilekçelerde aşağıdaki hususlara yer verilir:

...

d) Başvurunun konusu, sebepleri ve dayandığı deliller...” hükmü,

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Amaç ve kapsam" başlıklı 1'inci maddesinde "(1) Bu Yönetmeliğin amacı; 4/1/2002 tarihli ve 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında yapılan ihalelerde; aday, istekli veya istekli olabileceklerin ihale sürecindeki işlem veya eylemlerin hukuka aykırılığı iddiasıyla yapacakları şikayet ve itirazın şikayet başvuruları ile bu başvuruların incelenmesi ve karara bağlanmasına ilişkin usul ve esasları düzenlemektir." hükmü yer almaktadır.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ'in "İtirazın şikayet başvurularında aranılacak şekil unsurları" başlıklı 11'inci maddesinde "... (8) Yönetmeliğin 8 inci maddesinin ikinci fıkrasının (ç) bendinde başvurunun konusu, sebepleri ve dayandığı delillerin başvuru dilekçelerinde belirtilmesi gerektiği düzenlendiğinden, başvuruda bulunulan hususların dilekçelerde somut bir biçimde, mevzuata aykırı bulunma sebepleri ile birlikte gösterilmesi gerekmektedir. İşlemin hangi unsurlarının hangi gerekçelerle hukuka aykırı olduğu belirtilmeksizin sadece mevzuata aykırı olduğu gibi soyut ve mesnetsiz iddialara yer verilmesi halinde, Yönetmeliğin 8 inci maddesine aykırı olduğu gerekçesiyle başvurunun reddine ilişkin sorumluluk başvurana ait olacağından bu hususa dikkat edilmesi gerekmektedir." açıklaması yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu hizmetin; a) Adı: İL MÜDÜRLÜĞÜMÜZE BAĞLI KURULUŞLARIMIZA MAMUL YEMEK HİZMETİ ALIMI

b) Miktarı ve türü: Sabah Kahvaltısı: 123.253 Öğle Yemeği :157.721 Akşam Yemeği : 124.179 Ara Kahvaltı :114.473 Özel gün Menüsü :7836 öğün yemek,

1-MERKEZ HUZUREVİ MÜDÜRLÜĞÜNÜN

20.496 (Yirmibindördüyüzdoksanaltı) adet kahvaltı,

28.600 (Yirmisekizbinaltıyüz) adet öğle,

20.496 (Yirmibindördüyüzdoksanaltı) adet akşam yemeği ile

18.300 (Onsekizbinüçyüz) adet ara öğün

1.620 (Binaltıyüzyirmi) adet özel gün menüsü,

2-ÇAYCUMA HUZUREVİ MÜDÜRLÜĞÜNÜN

32.337 (Otuzikibinüçyüzotuzyediyedi) adet kahvaltı,

38.407 (Otuzsekizbindördüyüzyediyedi) adet öğle,

31.708 (Otuzbirbinyediyüzsekiz) adet akşam yemeği ile

28.839(Yirmisekizbinsekizyüzotuzdokuz) adet ara öğün

3.000 (ÜçBin) adet özel gün menüsü,

3-İZMİRLİOĞLU HUZUREVİ MÜDÜRLÜĞÜNÜN

21.594 (Yirmibirbinbeşyüzdoksandört) adet kahvaltı,

25.015 (Yirmibeşbinonbeş) adet öğle,

22.326 (Yirmiikibinüçyüzyirmialtı) adet akşam yemeği ile

27.450 (Yirmiyedibindördüyüzelli) adet ara öğün

1.092 (Bindoksaniki) adet özel gün menüsü,

4-DEVREK HUZUREVİ YBRM. MÜDÜRLÜĞÜNÜN

13.176 (Onüçbinyüzyetmişaltı) adet kahvaltı,

18.832 (Onsekizbinsekizyüzotuziki) adet öğle,

14.170 (Ondörtbinyüzyetmiş) adet akşam yemeği ile

12.078 (Onikibinyetmişsekiz) adet ara öğün

360 (Üçyüzaltmış) adet özel gün menüsü,

5-DEVREK ENGELSİZ YBRM. VE AİLE DANIŞMA MERKEZİ MÜDÜRLÜĞÜNÜN

28.350 (Yirmisekizbinüçyüzelli) adet kahvaltı,

37.742 (Otuzyedibinyediyüzkırkiki) adet öğle,

28.182 (Yirmisekizbinyüzsekseniki) adet akşam yemeği ile

24.156 (Yirmidörtbinyüzellialtı) adet ara öğün

1584 (Binbeşyüzseksendört) adet özel gün menüsü,

6-KADIN KONUKEVİ MÜDÜRLÜĞÜNÜN

7.300 (Yedibinüçyüz) adet kahvaltı,

9.125 (Dokuzbinyüzyirmibeş) adet öğle,

7.300 (Yedibinüçyüz) adet akşam yemeği ile

3.650 (Üçbinaltıyüzelli) adet ara öğün

180 (Yüzseksen) adet özel gün menüsü

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

c) Yapılacağı yer: Zonguldak Merkez Huzurevi Müdürlüğü, Çaycuma Huzurevi Müdürlüğü, İzmirlioğlu Huzurevi Müdürlüğü, Devrek Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü, Devrek Engelsiz Yaşam Bakım ve Rehabilitasyon ve Aile Danışma Merkezi Müdürlüğü, Zonguldak Kadın Konukevi Müdürlüğü

ç) Bu bent boş bırakılmıştır.” düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin “İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri” başlıklı 7'nci maddesi “7.1. İsteklilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan

belgeleri teklifleri kapsamında sunmaları gerekir:

...

b) Teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren imza beyannamesi veya imza sirküleri;

1) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesi,

2) Tüzel kişi olması halinde, ilgisine göre tüzel kişiliğin ortakları, üyeleri veya kurucuları ile tüzel kişiliğin yönetimindeki görevlileri belirten son durumu gösterir Ticaret Sicil Gazetesi, bu bilgilerin tamamının bir Ticaret Sicil Gazetesinde bulunmaması halinde, bu bilgilerin tümünü göstermek üzere ilgili Ticaret Sicil Gazeteleri veya bu hususları gösteren belgeler ile tüzel kişiliğin noter tasdikli imza sirküleri,

c) Bu Şartname ekinde yer alan standart forma uygun teklif mektubu,

ç) Bu Şartnamede belirlenen geçici teminata ilişkin standart forma uygun geçici teminat mektubu veya geçici teminat mektupları dışındaki teminatların Saymanlık ya da Muhasebe Müdürlüklerine yatırıldığını gösteren makbuzlar,

d) Bu Şartnamenin 7.4. ve 7.5. maddelerinde belirtilen, şekli ve içeriği Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinde düzenlenen yeterlik belgeleri,

e) Vekaleten ihaleye katılma halinde, vekil adına düzenlenmiş, ihaleye katılmaya ilişkin noter onaylı vekaletname ile vekilin noter tasdikli imza beyannamesi,

f) İsteklinin ortak girişim olması halinde, bu Şartname ekinde yer alan standart forma uygun iş ortaklığı beyannamesi

...

ğ) Tüzel kişi tarafından iş deneyimini göstermek üzere sunulan belgenin, tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait olması halinde, ticaret ve sanayi odası/ticaret odası bünyesinde bulunan ticaret sicil memurlukları veya yeminli mali müşavir ya da serbest muhasebeci mali müşavir tarafından ilk ilan tarihinden sonra düzenlenen ve düzenlendiği tarihten geriye doğru son bir yıldır kesintisiz olarak bu şartın korunduğunu gösteren, standart forma uygun belge,

h) İşletme Kayıt Belgesi veya Gıda Üretim İzin Belgesi

...

7.2. İhaleye iş ortaklığı olarak teklif verilmesi halinde;

7.2.1. İş ortaklığının her bir ortağı tarafından 7.1. maddesinin (a), (b) ve (h) bentlerinde yer alan belgelerin ayrı ayrı sunulması zorunludur. İş ortaklığının tüzel kişi ortağı tarafından, iş deneyimini göstermek üzere sunulan belgenin tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait olması halinde, bu ortak (ğ) bendindeki belgeyi de sunmak zorundadır. Kanun kapsamındaki idarelere taahhüt edilenler dışında yurt dışında gerçekleştirilen işler için düzenlenen iş bitirme belgesinin şirketler topluluğu ilişkisi içinde kullanılması halinde, bu belgeyi kullanan ortağın 7.1 inci maddenin (1) bendindeki belgeyi de sunması zorunludur.

7.3. Bu madde boş bırakılmıştır.

7.4. Ekonomik ve mali yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşınması gereken kriterler:

7.4.1. İsteklinin teklif ettiği bedelin % 10'undan az olmamak üzere bankalar nezdindeki kullanılmamış nakdi veya gayrinakdi kredisi ya da üzerinde kısıtlama bulunmayan mevduatını gösteren banka referans mektubu sunması zorunludur. Banka referans mektubunun ilk ilan tarihinden sonra düzenlenmiş olması zorunludur.

Yukarıdaki kriter, mevduat ve kredi tutarları toplanmak ya da birden fazla banka referans mektubu sunulmak suretiyle de sağlanabilir.

İş ortaklığında, ortaklardan biri, birkaçı veya tamamı tarafından ortaklık oranına bakılmaksızın bu yeterlik kriteri sağlanabilir.

7.4.2. İsteklinin ihalenin yapıldığı yıldan önceki yıla ait yıl sonu bilançosu veya eşdeğer belgeleri.

a) İlgili mevzuatı uyarınca bilançosunu yayımlatma zorunluluğu olan istekliler, yıl sonu bilançosunu veya bilançonun gerekli kriterleri sağlandığını gösteren bölümlerini,

b) İlgili mevzuatı uyarınca bilançosunu yayımlatma zorunluluğu olmayan istekliler, yıl sonu bilançosunu veya bilançonun gerekli kriterleri sağladığını gösteren bölümlerini ya da bu kriterlerin sağlandığını göstermek üzere yeminli mali müşavir veya serbest muhasebeci mali müşavir tarafından standart forma uygun olarak düzenlenen belgeyi (Standart Form: KİK025.1/H) sunmaları gerekmektedir.

Sunulan bilanço veya eşdeğer belgelerde;

...

7.4.3. İstekli tarafından;

a) İhalenin yapıldığı yıldan önceki yıla ait toplam ciroyu gösteren gelir tablosunun,

b) Hizmet işleri ile ilgili ciro tutarını gösteren belgeler, birinin sunulması yeterlidir.

...

7.5. Mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşınması gereken kriterler:

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 % 30'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.

...

7.5.4. İsteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği teknik şartnamede belirtilen belgeler..." düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "Kısmi teklif verilmesi" başlıklı 20'nci maddesinde "20.1. Bu ihalede kısmi teklif verilebilir.

20.2. Kısmi teklife ilişkin açıklamalar

20.2.1. 1.Kısım: Merkez Huzurevi Müdürlüğü,

2.Kısım: Çaycuma Huzurevi Müdürlüğü,

3.Kısım: İzmirlioğlu Huzurevi Müdürlüğü,

4.Kısım: Devrek Huzurevi Yaşlı Bakım ve Rehabilitasyon Merkezi Müdürlüğü,

5.Kısım: Devrek Engelsiz Yaşam Bakım Rehabilitasyon ve Aile Danışma Merkezi Müdürlüğü,

6.Kısım: Zonguldak Kadın Konukevi Müdürlüğü,

işinin tamamı veya kısmi teklif verilebilir. Ayrıca istekliler üzerinde kalan her kısım için ayrı ayrı kısım idaresi ile sözleşme imzalanacaktır.” düzenlemesi yer almaktadır.

Söz konusu ihalenin Aile Çalışma ve Sosyal Hizmetler İl Müdürlüğü tarafından yapılan “İl Müdürlüğümüze Bağlı Kuruluşlarımıza Mamul Yemek Hizmeti Alımı” işi olduğu, anılan ihalenin kısmi teklife açık olarak gerçekleştirildiği ve 6 kısım olduğu, ihalenin itirazın şikayete konu 1, 2 ve 5’inci kısımlarının EF-PA Hazır Yemek Gıda Tem. Güv. İnş. Hayv. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı görülmüştür.

Başvuru sahibinin iddialarının, İdari Şartname’nin 7’nci maddesinde düzenlenen ihaleye katılabilmek için gereken belgeler ile ekonomik-mali ve mesleki-teknik yeterlik kriterlerinin tevsiki amacıyla isteklilerce sunulması gereken belgelerin tamamının mevzuatta yer alan şartlara uygun olup olmadığı ve isteklinin yeterliğinin bulunup bulunmadığı hususlarının yeniden gözden geçirilmesi talebini içerdiği, iddiaları kapsamında yer alan belgeler ile ilgili herhangi bir hukuka aykırılık iddiasında bulunulmadığı, dolayısıyla tüm yeterlik belgelerinin baştan sona incelenerek yeniden değerlendirilmesinin talep edildiği anlaşılmıştır.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in “Amaç ve kapsam” başlıklı 1’inci maddesinde anılan Yönetmelik’in amacının, 4734 sayılı Kamu ihale Kanunu kapsamında yapılan ihalelerde, aday, istekli veya istekli olabileceklerin ihale sürecindeki işlem veya eylemlerin hukuka aykırılığı iddiasıyla yapacakları şikâyet ve itirazın şikâyet başvuruları ile bu başvuruların incelenmesi ve karara bağlanmasına ilişkin usul ve esasları düzenlemek olduğu ortaya konulmuştur.

Kamu ihale mevzuatında Kurum tarafından yapılacak incelemenin sınırları belirlenmiş olup ihale kapsamında sunulan bütün belgelerin incelenmesinin ihale komisyonu yerine geçerek yeniden inceleme yapılması anlamına geleceği, Kurumun bu şekilde bir inceleme yetkisinin bulunmadığı anlaşılmıştır.

Bu çerçevede, başvuru sahibinin iddialarının Kurumun ihale komisyonu yerine geçerek resen inceleme sonucu doğuracak şekilde yeniden yapılmasını amaçlar nitelikte olduğu anlaşılmıştır. Kurum tarafından ihale sürecindeki işlem ve eylemlere ilişkin yapılacak inceleme başvuru sahibinin iddia konusu ettiği hususlara ve idarenin bu yöndeki beyanlarına hasredilmiş olup, uyuşmazlıklarda idari denetim yetkisi bu yönde bulunan Kurumun ihale komisyonlarının yerine geçip, resen inceleme sonucunu doğuracak şekilde işlemleri baştan sona yeniden inceleme yetkisi bulunmamaktadır. Dolayısıyla ihale komisyonunun görev ve yetkisi dâhilinde incelediği hususların Kurum tarafından yeniden incelenmesi talebini içeren söz konusu iddiaların uygun olmadığı sonucuna varılmıştır.

İhalenin itirazın şikâyetine konu 1, 2 ve 5'inci kısımlarının yaklaşık maliyeti dikkate alındığında, 4734 sayılı Kanun'un 53'üncü maddesi uyarınca ödenmesi gereken itirazın şikâyet başvuru bedelinin 11.442,00 TL olduğu, başvuru sahibi tarafından 17.163,00 TL'nin Kurum hesaplarına yatırıldığı, bu nedenle fazla ödendiği tespit edilen 5.721,00 TL'nin yazılı talebi halinde başvuru sahibine iade edilmesinin gerektiği anlaşılmıştır.

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

1) Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

2) Fazla ödenen başvuru bedelinin başvuru sahibinin yazılı talebi halinde iadesine,

Oybirliği ile karar verildi.