

**oda sicil kayıt sureti
incelendiğinde başvuru
sahibinin faaliyet konusunun
ikamet amaçlı binalar inşaatı
olduğu başvuru sahibi
tarafından idareye yaptığı
şikayet başvurusunda ihale
konusu alanda faaliyette
bulduğunu gösterir başka
bir belgenin de sunulmadığı**

Toplantı No : 2019/039

Gündem No : 86

Karar Tarihi : 23.08.2019

Karar No : 2019/UY.I-1001

BAŞVURU SAHİBİ:

Dentaş Uluslararası İnş. A.Ş.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Yenimahalle Belediyesi Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/315689 İhale Kayıt Numaralı "Yenimahalle Belediye Sınırlarında Kullanılmak Üzere 24 Ay Süre ile Bitümlü Sıcak Karışım Temini ile Kaplama ve Tamir Yapılması İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Yenimahalle Belediyesi Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü tarafından 05.08.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Yenimahalle Belediye Sınırlarında Kullanılmak Üzere 24 Ay Süre ile Bitümlü Sıcak Karışım Temini ile Kaplama ve Tamir Yapılması İşi" ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 01.08.2019 tarih ve 32192 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/802 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle;

1) İdarece ihale konusu alanda faaliyet gösterilmediği gerekçesiyle başvurularının reddedildiği, idareye sunulan faaliyet belgesinde yer alan nace kodu içeriğinde, "ikamet

amaçlı binalar inşaatı (müstakil konutlar, birden çok ailenin oturduğu binalar, gökdelenler vb. inşaatlar) (ahşap binaların inşaatı hariç)” yazdığı, ancak faaliyet belgesinde sadece bir tek nace kodu ile tanımlama yapılabildiği, ticaret sicil gazetesinde alt yapı ve üst yapı işlerinin iştigal konuları arasında yer aldığı, kurumların sistem üzerinden Ticaret Sicil Gazetesine ulaşabildiği, Ticaret Sicil Gazetelerinin verilmesine gerek bulunmadığı, faaliyet belgesinde konut yazmasının başvuruya konu ihaleye katılmaya engel bir durum olmadığı,

2) Teknik Şartname’de veya birim fiyat tarifinde belirtilmesi gereken bilgilerin ilan metninde paylaşılması nedeniyle ihale dokümanına itiraz süresinde ilan tarihinin başlangıç tarihi kabul edilerek itiraz süresinin kesilmek istendiği, ilan tarihinin başlangıç sayılması için yapılan bu eylemin hukuka aykırı olduğu, Şartname’ye yapılması gereken itiraz süresinin ilana yapıldığı varsayılarak itiraz süresi ile ihaleye istekli olabileceklerin itiraz haklarının gasp edildiği, İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in 7’nci maddesinin (c) bendi hükmünün açık olduğu,

3) Türkiye Cumhuriyeti sınırları içerisinde kurulan her firmanın kurulduğu yerin dışında km ve mesafe şartı istenmeksizin her bölge ve şehirde ihaleye girme serbestisinin olduğu, hiçbir idarenin bunu engelleyici şartlar koyarak rekabete ve eşitliğe aykırı şartnameler oluşturamayacağı, İhale İlanı’nda yeterlilik kriteri olarak istenen asfalt plentine ilişkin 30 km içerisinde tesis olma zorunluluğu getirildiği, ayrıca belirlenen 30 km mesafeyi geçen her fazla km için Bayındırlık Bakanlığı birim fiyatlarından hesaplanan nakliye bedelinin firmanın hakedişinden kesileceğine ilişkin düzenleme yapıldığı, bunun mevzuata aykırı ve çelişkili olduğu, bu durumun ilan aşamasında değil yapım aşamasında

tespit edileceği, bu nedenle ihale ilan Őeklinin yanlış tespit edildiği, açık ihale usulünde bu Őartlardan dolayı en avantajlı teklifin belirlenmesinin mümkün olmadığı, ihalenin belli istekliler arasında ihale usulü ile yapılması gerektiği, çünkü ihale sonucunu belirleyici net bir unsurun bulunmadığı, bu çerçevede ihale dokümanında, bir kısım isteklilere avantaj sağlayan veya diğer bir kısım isteklilerin ihaleye katılmalarını engelleyen ya da teklif maliyetlerini arttıran düzenlemelere yer verilemeyeceği, adeta belli bir firmayı veya kısıtlı sayıda firmayı işaret eder nitelik taşıyan düzenlemelerin iptal edilerek işin katılım ve rekabete açık olarak yeniden ihale edilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tanımlar" başlıklı 4'üncü maddesinde "...İstekli olabilecek: İhale konusu alanda faaliyet gösteren ve ihale veya ön yeterlik dokümanı satın almış gerçek veya tüzel kişiyi ya da bunların oluşturdukları ortak girişimi..." hükmü,

Aynı Kanun'un "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 Őartıyla Şikayet ve itirazın Şikayet başvurusunda bulunabilirler..." hükmü,

İhalelere yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Başvuruların Şekil unsurları" başlıklı 8'inci maddesinin onbirinci fıkrasında "İlana ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik başvurularda, Şikayet dilekçesi ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belge eklenmesi

zorunludur." hükmü,

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin

1. a) Adı: Yenimahalle Belediye Sınırlarında Kullanılmak Üzere 24 Ay Süre İle Bitümlü Sıcak Karışım Temini İle Kaplama ve Tamir Yapılması İşi
2. b) Yatırım proje no'su/kodu:
3. c) Miktarı (fiziki) ve türü:

Yenimahalle mücavir alanı içerisinde muhtelif yollara, bitümlü sıcak karışım temini ile 23 pozdan oluşan, kaplama ve tamir yapım işi.

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

ç) Yapılacağı yer: Ankara Yenimahalle İlçe Sınırları

1. d) Bu bent boş bırakılmıştır." düzenlemesi,

Aynı Şartnamenin 7.6'ncı maddesinde "Bu ihalede benzer iş olarak kabul edilecek işler:

Bu iş için;

(A) ALT YAPI İŞLERİ – V. GRUP: KARAYOLU İŞLERİ (Altyapı+Üstyapı) işleri

benzer iş olarak kabul edilecektir." düzenlemesi yer almaktadır.

25.01.2017 tarihli ve 29959 Resmi Gazete'de yayımlanan İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ile getirilen değişiklikle, ilana ve

ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik şikayet veya itirazın şikayet başvurusunda bulunacak gerçek veya tüzel kişilerin, ihale konusu alanda faaliyette bulunup bulunmadığının tespiti için şikayet dilekçesi ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belgenin eklenmesi zorunluluğu getirilmiştir. Dolayısıyla şikayet veya itirazın şikayet başvurusunda bulunacak gerçek veya tüzel kişilerin, söz konusu Yönetmelik'in yürürlüğe girdiği tarihten itibaren şikayet dilekçesi ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belgeyi eklemesi gerekmektedir.

İdarece gönderilen ihale işlem dosyası incelendiğinde, başvuru sahibinin ihale dokümanını 17.07.2019 tarihinde indirdiği, ihale dokümanına yönelik olarak 18.07.2019 tarihinde idareye şikayet başvurusunda bulunduğu, şikayet dilekçesi ekinde Ankara Ticaret Odası tarafından 26.04.2019 tarihinde düzenlenen faaliyet belgesinin sunulduğu, söz konusu belgede başvuru sahibinin, meslek grubuna esas nace kodunun "41.20.02- ikamet amaçlı binalar inşaatı (müstakil konutlar, birden çok ailenin oturduğu binalar, gökdelenler vb. inşaatlar) (ahşap binaların inşaatı hariç)" olduğu, faaliyet alanına ilişkin başka bir belgenin sunulmadığı, idarece 23.07.2019 tarihli işlem ile başvuru sahibinin, ihale konusu alanda faaliyet göstermediği gerekçesiyle şikayet başvurusunun şekil yönünden de reddedildiği tespit edilmiştir.

Bu itibarla, ihale konusu işin cadde ve sokak yapım işleri olduğu, başvuru sahibinin şikayet dilekçesi ekine koymuş olduğu 26.04.2019 tarihinde düzenlenen oda sicil kayıt sureti incelendiğinde, başvuru sahibinin faaliyet konusunun "ikamet amaçlı binalar inşaatı (müstakil konutlar, birden çok ailenin oturduğu binalar, gökdelenler vb. inşaatlar) (ahşap binaların

inşaatı hariç)” olduğu, başvuru sahibi tarafından 18.07.2019 tarihinde idareye yaptığı şikayet başvurusunda ihale konusu alanda faaliyette bulunduğunu gösterir başka bir belgenin de sunulmadığı dikkate alındığında başvurunun reddedilmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

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,

Başvurunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.