

KAMU İHALE KURULU KARARLARI



KAMU İHALE KURUL KARARI

AYDINLATMA MALZEMESİ ALIM

AYDINLATMA MALZEMESİ ALIM			
Toplantı No: 2016/055	Gündem No: 60	Karar Tarihi: 12.10.2016	Karar No: 2016/UY.II-2526
Şikayete Konu İhale	2016/286107 İhale Kayıt Numaralı "Kocaeli İli Gebze İlçesi İçmesuyu Kanalizasyon ve Yağmursuyu Hatlarının Onarım ve Yenileme İnşaatı" ihalesi		
Başvuru Tarih ve Sayısı	İhaleyi Yapan İdare		
08.09.2016 / 51475	Kocaeli Büyükşehir Belediyesi İSU Genel Müdürlüğü,		

KURUMCA YAPILAN İNCELEME:

Kocaeli Büyükşehir Belediyesi İSU Genel Müdürlüğü tarafından 29.08.2016 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Kocaeli İli Gebze İlçesi İçmesuyu Kanalizasyon ve Yağmursuyu Hatlarının Onarım ve Yenileme İnşaatı" ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 08.09.2016 tarih ve 51475 sayılı Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2016/2080 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle; Teknik Şartname'de, araçlarda formatının ve ebatlarının idare tarafından verileceği ISU logosunun olmasının istendiği, ancak ihale dokümanında format ve ebat bilgilerinin yer almadığı,

- Her türlü nakliye giderinin yükleniciye ait olduğunun düzenlendiği, proje boyunca araçların kaç defa ve ne kadarlık mesafede nakliye gerçekleştireceğinin belirtilmediği, araçların kaç km yol yapacağı, kaç saat çalışacağı ve şoför, operatör giderlerinin nasıl hesaplanacağı ile ilgili bilgilerin yer almadığı,

- Vidanjör çekiminde, işçilik ve her türlü sigorta masrafları, araçlara ait akaryakıt ve her türlü malzeme giderleri, genel gider ve müteahhit karı dahil 10 m3 miktarına denk gelen atık suyun miktarı üzerinden fiyat teklifi verileceği, ancak bu maliyetlerin dışında şoför, vidanjör yapılacak yerin mesafesi, döküm ile ilgili maliyetler ve döküm yeri ile ilgili km mesafesine ait bilgilerin düzenlenmediği,

- Şartname'de en az 2016 model 2 adet 2x4 ve 2 adet 4x4 aracın idareye teslim edileceğinin düzenlendiği, 2x4 aracın 4x4 veya 4x2 olması gerektiği,

- İhale dokümanı bedelinin basım maliyetini aşacak ve rekabeti engelleyecek şekilde belirlendiği, ihale dokümanında ki eksiklikler ve mevzuata aykırılıklardan dolayı ihalenin iptal 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 şartıyla şikayet ve itirazın şikayet başvurusunda bulunabilirler..." hükmü,

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Başvuru ehliyeti" başlıklı 5'inci maddesinde "(1) İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığını veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden;

a) İstekli olabilecekler; ön yeterlik ve/veya ihale dokümanının verilmesi, ön yeterlik ve/veya ihale ilanında veya ön

yeterlik ve/veya ihale dokümanında yer verilen düzenlemeler ve/veya bu düzenlemeler ile idari uygulamalar arasındaki uyumsuzluklar...hakkında başvuruda bulunabilir...” hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin “EKAP üzerinden doküman indirilmesi” başlıklı 32.2'nci maddesinin 32.2.1'inci alt bendinde “İhale ve ön yeterlik dokümanı bedel ödenmeksizin EKAP üzerinden indirilebilecektir. Ancak dokümanın bu şekilde indirilmesi ile istekli olabilecek sıfatı kazanılamaz. İstekli olabilecek sıfatı kazanılarak ihaleye başvuruda bulunulması veya teklif verilebilmesi için, bu dokümanın EKAP'a kayıt aşamasında düzenlenen protokolde münferiden e-imza kullanmaya yetkili kılınan kişi tarafından e-imza kullanılarak indirilmesi veya idareden bedeli karşılığında satın alınması gerekmektedir. Ancak ihale veya ön yeterlik dokümanının tamamının EKAP'a yüklenemediği ihalelerde, istekli olabilecek sıfatını haiz olunabilmesi için bu dokümanın idareden satın alınması zorunludur. 4734 sayılı Kanununun 48 inci maddesine göre yapılan ve ihale dokümanının tamamının EKAP'a yüklenemediği danışmanlık hizmet alımı ihalelerinde ise istekli olabilecek sıfatını haiz olunabilmesi için bu dokümanın idare tarafından teklif vermeye davet edilen adaylara gönderilmesi gerekmektedir.” açıklaması ile

Aynı Tebliği'nin 15.2.3'üncü maddesinde “Dokümanı elden satın almak isteyenlerin, doküman bedelini ödeyerek dokümanı teslim almaları zorunludur. Bu nedenle, dokümanı elden satın almak amacıyla doküman bedelini ödedikleri halde dokümanı teslim almamış olanlar istekli olabilecek sıfatını kazanamayacaklardır. Aday veya isteklinin ortak girişim olması halinde, ortaklardan herhangi birinin dokümanı satın alması veya EKAP üzerinden e-imza kullanarak indirmesi yeterlidir.” açıklaması yer almaktadır.

İdarece gönderilen ihale işlem dosyası incelendiğinde, idarenin 20.09.2016 tarihli ve 61790941/16195 sayılı yazısında, PHİYAPI İnş. Müh. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin ihale dokümanı bedelini ödediği halde ihale dokümanını teslim almadığı ve EKAP üzerinden e-imza kullanarak da indirmedeği belirtilerek başvuru sahibinin istekli olabilecek sıfatını haiz olmadığı ifade edilmiştir.

Yapılan incelemede, ihale işlem dosyasında başvuru sahibinin doküman bedelini ödediğine ilişkin tahsilat makbuzunun yer aldığı, ihale dokümanının teslim alındığına ilişkin herhangi bir belgenin ise yer almadığı, EKAP üzerinden yapılan sorgulamada da ihale dokümanının e-imza ile indirilmediği tespit edilmiştir. Bunun üzerine 21.09.2016 tarihli ve 84252536-10.01.02.[2080]-1744 sayılı yazı ile PHİYAPI İnş. Müh. San. ve Tic. Ltd. Şti.den, ihale dokümanının idareden teslim alınıp alınmadığı hakkında bilgi ve belgelerin Kuruma gönderilmesi istenilmiştir.

PHİYAPI İnş. Müh. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin Kurum kayıtlarına alınan 22.09.2016 tarihli cevabı yazısında özetle; ihale dokümanının EKAP üzerinden e-imza ile indiremedikleri, idareye 23.08.2016 tarihinde doküman bedelini ödedikleri, dokümanı kendilerinin teslim almadığı, idarenin de dokümanı teslim etmediği ve doküman alındı belgesini düzenlemediği, e-imza kullanmadan ihale dokümanını indirdikleri ve dokümana yönelik başvuruda buldukları ifade edilmiştir.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden, ihale ve ön yeterlik dokümanının bedel ödenmeksizin EKAP üzerinden indirilebileceği, dokümanın münferiden e-imza kullanmaya yetkili kılınan kişi tarafından e-imza kullanılmadan indirilmesi ile istekli olabilecek sıfatının kazanılamayacağı, istekli olabilecek sıfatının kazanılarak ihaleye başvuruda bulunulması veya teklif verilebilmesi için, ihale dokümanının EKAP'a kayıt aşamasında düzenlenen protokolde münferiden e-imza kullanmaya yetkili kılınan kişi tarafından e-imza kullanılarak indirilmesi veya idareden bedeli karşılığında satın alınması ile mümkün olacağı, dokümanı elden satın almak isteyenlerin, doküman bedelini ödeyerek dokümanı teslim almalarının zorunlu olduğu, bu nedenle, dokümanı elden satın almak amacıyla doküman bedelini ödedikleri halde dokümanı teslim almamış olanların ise istekli olabilecek sıfatını kazanamayacakları anlaşılmıştır.

Kanun'un “İhalelere yönelik başvurular” başlıklı 54'üncü maddesinde, ihale 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 olabileceklerin, bu Kanunda belirtilen şekil ve usul kurallarına uygun olmak şartıyla şikayet veya itirazın şikayet başvurusunda bulunabileceği, İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in “Ön inceleme konuları ve ön inceleme üzerine yapılacak işlemler” başlıklı 16'ncı maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde, başvuruların başvuru ehliyeti yönünden inceleneceği, “Ön inceleme konularına aykırılık üzerine alınacak kararlar” başlıklı 17'nci maddesinin birinci fıkrasında ise, 16'nci maddenin birinci fıkrası bakımından bir aykırılığın tespiti üzerine Kurul tarafından başvurunun reddine karar verileceği hüküm altına alınmıştır.

Dolayısıyla, başvuru sahibinin ihale dokümanı bedelini idareye ödediği halde dokümanı teslim almadığı, EKAP üzerinden de e-imza kullanılarak dokümanın indirilmediği, bu sebeple de başvuru sahibinin istekli olabilecek sıfatını haiz olmadığı, bu itibarla, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) gereğince başvurunun ehliyet yönünden reddi gerekmektedir.

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.