

Yeterlik Belgesinin teklif kapsamında mı yoksa ihale sözleşmenin uygulanması aşamasında mı sunulacağına dair karar

Toplantı No : 2019/029

Gündem No : 17

Karar Tarihi : 13.06.2019

Karar No : 2019/UY.II-680

BAŞVURU SAHİBİ:

Erdoğan YANIK- Yakamoz İnş. Taah. Paz. Dağ. Tic. ve San. Ltd. Şti. İş Ortaklığı,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Ondokuz Mayıs Üniversitesi Rektörlüğü Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığı,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/159963 İhale Kayıt Numaralı "OMÜ Acil Ek Bina Yapım İşİ" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Ondokuz Mayıs Üniversitesi Rektörlüğü Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığı tarafından 30.04.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "OMÜ Acil Ek Bina Yapım İşİ" ihalesine ilişkin olarak Erdoğan Yanık-Yakamoz İnş. Taah. Paz. Dağ. Tic. ve San. Ltd. Şti. İş Ortaklığının 08.05.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 09.05.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 16.05.2019 tarih ve 20376 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 16.05.2019

tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/513 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR: ihale sözleşme imzalanan istekliyi Yeterlik Belgesi sunması

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, 02.05.2019 tarihli ihale komisyonu kararı ile başvuru sahibi Erdinç YANIK- Yakamoz İnşaat Taah. Paz. Dağ. Tic. ve San. Ltd. Şti. İş Ortaklığının ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olduklarını öğrendikleri, ancak ihaleye ait İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde yer alan "7.5.4. İsteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği teknik şartnamede belirtilen belgeler" düzenlemesine aykırı olarak kendileri dışında ihaleye teklif veren hiçbir istekli tarafından teklifi kapsamında Teknik Şartname'de istenilen belgelerin sunulmadığı, söz konusu belgelerin;

a) Mekanik Tesisat Genel Teknik Şartnamesi'nin "Frekans Konvertörlü Sirkülasyon Pompası (Klima Santralleri Radyatör Isıtma Pompaları)" başlığı altında yer alan "Sistemde kullanılacak tüm frekans konvertörlü pompalar "CE Belgeli" olacak, pompa imalatçı firmada "ISO 9001/2000 Kalite Belgesi" aranacaktır. Firmalar tekliflerinde, sistemde kullanacakları tüm frekans konvertörlü sirkülasyon pompalarını marka, tip, kapasite ve diğer tüm özellikleriyle belirtecekler, uygulama sırasında sistemde kullanılacak tüm pompalara ait katalog ve

prospektüsün, ayrıca debi/basınç abaklarının idarece onayı zorunlu olacaktır.” düzenlemesinde,

– Aynı Teknik Şartname’nin “M12-9 Performans Testleri ve Garantiler” başlığı altında “Tesisin 12 ay içerisinde, tam kapasiteye ulaşmaması nedeni ile performansın tam sınanması durumunda ise yüklenici, bu testleri en az %60 kapasitede test ederek, temin etmek zorundadır. 24 saatlik kompozit numune için; 04/09/1988 tarihli resmi gazetede yayınlanan su kirliliği kontrol yönetmeliği değerlerini garanti edecektir. Bu değerlerin sağlanacağı, teklif ekinde ayrı bir sayfada belirtilecek, söz konusu değerlere ulaşılmak için tesiste yapılması zorunlu düzenlemelerin bedelsiz yapılacağı, açık bir dille kabul beyan ve taahhüt edilecektir.” düzenlemesinde,

– LED Aydınlatma Armatürleri Teknik Şartnamesi’nin “Elektriksel Özellikler” başlığı altında “LED’li armatür tasarımında kullanılan LED paketlerin LM 80-08’e göre 6000 saat ömür ölçümleri yapılmış olacak, bu ölçüm sonuçlarına göre TM-21 e uygun olarak gerçekleştirilen tahminler sonucu ekonomik ömürleri en az 50.000 saat olacaktır. Kullanılacak LED paketlerin LM 80-08 test raporları teklifle beraber sunulacaktır.” düzenlemesinde,

– Aynı Teknik Şartname’nin “Entegrasyon özellikleri” başlığı altında “Kurulacak sistemin; yangın algılama, çevre güvenlik ve diğer alarm sistemleriyle entegrasyonu sağlanabilecek, bu fonksiyonun nasıl sağlanabileceği teklifle dokümanlar ile detaylı biçimde açıklanacaktır.” düzenlemesinde,

– Aynı Teknik Şartname’nin “EÖBF-33- Kiosk: Yazıcı Ünitesi Teknik Özellikleri” başlığı altında “Bilet rulosu veya etiket rulosu temini tek bir üreticiye ve tekel / imtiyazlı satış şartına bağlı kalınmaksızın piyasada herhangi bir rulo imalatçısından serbestçe yapılabilmeli, üretici ve dağıtıcı firma ve bayileri haricinde başka firmalarda temini halinde hiçbir koruma, kısıtlama veya tescil imtiyazı iddiasında bulunulmayacağı tekliflerde taahhüt edilmelidir.”

düzenlemesinde,

– Mekanik Özel Teknik Şartname'nin "Medikal Özel-9 pozu" başlığı altında yer alan "1.İmalatçı veya yüklenici firma İSO 9001:2008, ISO 13485:2003 Kalite Belgelerine sahip olmalı ve bu belgeleri ihale dosyasında sunulmalıdır.

2. İmalatçı firma veya yüklenici firma TSE Hizmet Yeterlik Belgesi'ne sahip olmalı ve bu belgeleri ihale dosyasında sunulmalıdır

istekli Yeterlilik Belgesinin ihale sözleşme sürecinde değil ihale dosyasında sunulmalıdır

4. Yüklenici firmanın üretici firma yetkili satış servis hizmetleri anlaşması bulunmalı ve ihale sözleşme sürecinde değil ihale dosyasında sunulmalıdır." düzenlemesinde açıkça belirtildiği,

b) Aktarılan Teknik Şartname maddelerinde düzenlenmiş söz konusu teklif kapsamında sunulması gerekli TSE ve İSO belgelerinin sunulması halinde ise geçerlik sürelerinin kontrol edilerek süresi geçmiş belgeleri sunan isteklilerin değerlendirme dışı bırakılması, ayrıca teklif ile sunulması istenilen medikal malzemelere ait üretici firma yetkili satış servis hizmetleri anlaşması belgesinin sunulması halinde ise ıslak imzalı ve asıl suretlerinin sunulup sunulmadığının kontrolünün yapılması aksi durumda söz konusu isteklilerin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği,

İhalenin ilk oturumunda söz konusu belgelerin sunulmadığının taraflarınca tespit edildiği, sözlü olarak ihale komisyonuna uyarıda bulunulduğu, ancak ihale komisyonu tarafından birinci ve ikinci oturumda Teknik Şartname'de yeterlik kriteri olarak istenilen belgelerinin kontrolünün yapılmadığı, zarf açma ve belge kontrol tutanağında "Yeterlik kriteri kontrolü" başlığı

açılmadığı, 02.05.2019 tarihli ihale komisyonu kararında “Diğer şartlara uygunluk kontrolü” başlığı altında tüm isteklilerin uygun olduğunun beyan edildiği, idarenin şikâyeteye cevabında ise aldığı kararın dayandığı hukuki sebeplere ve gerekçelere yer verilmediği,

ancak ihale üzerinde bırakılan isteklinin şikâyeteye konu belgeleri sunduğunun belirtildiği, anılan isteklinin teklif dosyasında Teknik Şartnamelerde istenilen yeterlik belgelerinin tam olması halinde; söz konusu durumun 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun 5’inci maddesinde yer alan “Temel İlkeler”e, aynı Kanun’un “Yasak fiil veya davranışlar” başlıklı 17’nci maddesine ve İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in “Bilgi ve belge istenilmesi” başlıklı 19’uncu maddesine göre değerlendirmek üzere ihalenin birinci oturumuna ait kamera kayıtlarının istenilmesi ve incelenmesi gerektiği,

gerekli görülerek davet edilmeleri halinde dinleme toplantısına katılmak istedikleri, sonuç olarak, 25.01.2017 tarihinde yapılan değişikliklerle tip idari şartnameye eklenen “İsteklilerin teklifi kapsamında sunması gerektiği teknik şartnamede belirtilen belgeler” maddesi gereğince teklifi kapsamında Teknik Şartname’de istenilen belgeleri sunmayan isteklilerin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddiasının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun “Tanımlar” başlıklı 4’üncü maddesinde “Bu Kanunun uygulanmasında;istekli : Mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin ihalesine teklif veren tedarikçi, hizmet sunucusu veya yapım müteahhidini,Yüklenici : Üzerine ihale yapılan ve sözleşme imzalanan istekliyi,

Teklif : Bu Kanun’a göre yapılacak ihalelerde isteklinin idareye sunduğu fiyat teklifi ile değerlendirmeye esas belge

ve/veya bilgileri...İfade eder.” hükmü,

Anılan Kanun’un “İhale ve ön yeterlik dokümanının içeriği ve idari şartnamede yer alması zorunlu hususlar” başlıklı 27’nci maddesinde “İhale dokümanında; isteklilere talimatları da içeren idari şartnameler ile yaptırılacak işin projesini de kapsayan teknik şartnameler, ihale sözleşme tasarısı ve gerekli diğer belge ve bilgiler bulunur...

İdari şartnamede ihale konusuna göre asgari aşağıdaki hususların belirtilmesi zorunludur:

...

e) İsteklilerde aranılan şartlar, belgeler ve yeterlik kriterleri...” hükmü,

Anılan Kanun’un “Tekliflerin değerlendirilmesi” başlıklı 37’nci maddesinin ikinci fıkrasında “...Bu ilk değerlendirme ve işlemler sonucunda belgeleri eksiksiz ve teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olan isteklilerin tekliflerinin ayrıntılı değerlendirilmesine geçilir. Bu aşamada, isteklilerin ihale konusu işi yapabilme kapasitelerini belirleyen yeterlik kriterlerine ve tekliflerin ihale dokümanında belirtilen şartlara uygun olup olmadığı ile birim fiyat teklif cetvellerinde aritmetik hata bulunup bulunmadığı incelenir. Uygun olmadığı belirlenen isteklilerin teklifleri

ile birim fiyat teklif cetvellerinde aritmetik hata bulunan teklifler değerlendirme dışı bırakılır.” hükmü yer almaktadır.

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin “Yeterliğin belirlenmesinde uyulacak ilkeler” başlıklı 29’uncu maddesinde “(1) Ekonomik ve mali yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliğin saptanması amacıyla öngörülecek değerlendirme kriterleri ve istenecek belgeler, rekabeti engelleyecek şekilde belirlenemez.

(2) Yeterlik değerlendirmesi için istenecek belgelerin ve yeterlik değerlendirilmesinde aranılacak kriterlerin, ihale veya ön yeterlik ilanı ile idari şartnamede veya ön yeterlik şartnamesinde ya da davet yazısında belirtilmesi zorunludur...” hükmü,

Aynı Yönetmelik’in “Başvuruların ve tekliflerin alınması, açılması ve belgelerdeki bilgi eksikliklerinin tamamlatılması” başlıklı 57’nci maddesinde “(1) Ön yeterlik ve yeterlik başvuruları ile tekliflerin alınması ve açılmasına ilişkin işlemler; Kanun, bu Yönetmelik ve tip şartnamelerde belirtilen hükümler çerçevesinde standart formlar kullanılarak gerçekleştirilir.

(2) Zarf Açma ve Belge Kontrol Tutanağı, başvuru veya teklif zarfı içinde sunulması istenilen belgeler ve bu belgelere ilgili mevzuat gereğince eklenmesi zorunlu olan belgelerin her biri için ayrı sütun içerecek şekilde düzenlenir...” hükmü yer almaktadır.

İhale konusu işe ait İdari Şartname’nin “İhale konusu işe ilişkin bilgiler” başlıklı 2’nci maddesinde “2.1. İhale konusu işin:

a) Adı: OMÜ Acil Ek Bina Yapım işi

b) Yatırım proje no’su/kodu:38.22.09.09-07.3.1.00-2.06.5

c) Miktarı ve türü: 5850 m² Bina yapım işi

ç) Yapılacağı yer: OMÜ Kurupelit Kampüsü” düzenlemesi,

Aynı Şartname’nin “İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri” başlıklı 7’nci maddesinde “7.5. Mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşınması gereken kriterler:

...

7.5.4. İsteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği teknik şartnamede belirtilen belgeler.” düzenlemesi yer almaktadır.

02.05.2019 tarihli ihale komisyonu kararında, başvuruya konu ihalenin “OMÜ Acil Ek Bina Yapım İşİ” olduğu, söz konusu ihalede 20 adet ihale dokümanı alındığı, 8 istekli tarafından teklif sunulduğu, teklif değerlendirme aşamasında tüm isteklilere ait tekliflerin uygun bulunduğu, Ce-Hak İnşaat Taahhüt Tic. San. Ltd. Şti.nin ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi, başvuru sahibi Erdiñç Yanık- Yakamoz İnş. Taah. Pazar. Dağ. Tic. ve San. Ltd. Şti. İş Ortaklığının ise ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi istekli olarak belirlendiği görölmüştür.

Başvuru sahibi İş Ortaklığının iddiasının özetle, ihaleye ait Teknik Şartname’de teklif kapsamında sunulması istenen belgelerin ihaleye katılan diğer istekliler tarafından sunulmadığı, bu sebeple değerlendirme dışı bırakılmaları gerektiği yönünde olduğu görölmüştür.

ilgili belgelerin ihale sözleşmenin uygulanması aşamasında sunulacağı şekilde değerlendirme yapmak

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinden anlaşıldığı üzere, idarelerce ihalelere katılım için istenecek belgelerin ve yeterlik değerlendirilmesinde aranılacak kriterlerin ihale ilanı ile idari şartnamede belirtilmesi gerekmektedir. Ayrıca İdari Şartname’nin 7.5.4’üncü maddesinde isteklinin teklifi

kapsamında sunması gerektiği Teknik Şartname’de belirtilen belgelerin de yeterlik belgesi olarak kabul edilmesi gerektiğine ilişkin 25.01.2017 tarihli ve 29959 sayılı Resmi Gazete’de Tip İdari Şartnamelerde yapılan değişiklik sonucunda, Teknik Şartname’de teklif dosyası kapsamında sunulacağı belirtilen belgelerin de yeterlik belgesi olacağı anlaşılmıştır. Ancak İdari Şartname’nin anılan maddesinin uygulanabilmesi için Teknik Şartname’de istekliler tarafından teklifleri ile birlikte sunulması istenilen belgelerin açık ve anlaşılır bir şekilde ortaya konulmuş olması ve söz konusu belgelerin teklif aşamasında sunulup sunulmayacağı hususunda Teknik Şartname’de ve ihale dokümanında istekliler nezdinde tereddüt doğuran düzenlemelerin bulunmaması gerekmektedir. Aksi durumda, ilgili belgelerin sözleşmenin uygulanması aşamasında sunulacağı şeklinde değerlendirme yapmak gerekecektir.

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin ekinde yer alan KİK009.0/Y no’lu zarf açma ve belge kontrol tutanağının dip notunda, İdari Şartname ve Teknik Şartname’de yeterlik belgesi olarak istenilen belgelerin her birinin dikkate alınarak düzenleneceği, her bir hücre için “VAR veya YOK” ibarelerinden uygun olanının, teklif mektubu ve geçici teminata ilişkin belgeler için ise “UYGUN veya UYGUN DEĞİL” ibarelerinden birisinin kullanılmak suretiyle doldurulacağı belirtilmiştir. Başvuru konusu ihaleye ilişkin zarf açma belge kontrol tutanağı incelendiğinde, idare tarafından “Zarf Açma ve Belge Kontrol Tutanağı”nda yer alan “Teknik Şartname’de belirtilen belgeler” başlıklı sütunun ihaleye teklif veren tüm isteklilere ait bölümlerinin “muaf” ibaresi ile doldurulduğu görülmüştür.

a) Bu itibarla, başvuru sahibinin iddiasında detaylandığı ilgili Teknik Şartnamelerdeki düzenlemeler üzerinden yapılan incelemede;

Öncelikle, Mekanik Tesisat Genel Teknik Şartnamesi’nin “Frekans Konvertörlü Sirkülasyon Pompası (Klima Santralleri

Radyatör Isıtma Pompaları)” başlığı altında “Sistemde kullanılacak tüm frekans konvertörlü pompalar “CE Belgeli” olacak, pompa imalatçı firmada “ISO 9001/2000 Kalite Belgesi” aranacaktır. Firmalar tekliflerinde, sistemde kullanacakları tüm frekans konvertörlü sirkülasyon pompalarını marka, tip, kapasite ve diğer tüm özellikleriyle belirtecekler, uygulama sırasında sistemde kullanılacak tüm pompalara ait katalog ve prospektüsün, ayrıca debi/basınç abaklarının idarece onayı zorunlu olacaktır.” düzenlemesi,

Aynı Teknik Şartname’nin “M12-9 Performans Testleri ve Garantiler” başlığı altında “Tesisin 12 ay içerisinde, tam kapasiteye ulaşmaması nedeni ile performansın tam sınanması durumunda ise yüklenici, bu testleri en az %60 kapasitede test ederek, temin etmek zorundadır. 24 saatlik kompozit numune için; 04/09/1988 tarihli resmi gazetede yayınlanan su kirliliği kontrol yönetmeliği değerlerini garanti edecektir. Bu değerlerin sağlanacağı, teklif ekinde ayrı bir sayfada belirtilecek, söz konusu değerlere ulaşılmak için tesiste yapılması zorunlu düzenlemelerin bedelsiz yapılacağı, açık bir dille kabul beyan ve taahhüt edilecektir.” düzenlemesi,

Elektrik Tesisatı Özel Teknik Şartnamesi’nin LED Aydınlatma Armatürleri bölümünün “Genel Özellikler” başlığı altında “1.Üretici firmanın;

- a. TS EN ISO 9001-2008 Kalite Sistem Belgesi
- b. Marka Tescil Belgesi
- c. TSE Hizmet Yeterlilik Belgesi
- d. Üretici firma aydınlatma sektöründe 20 yılını doldurmuş olacak” düzenlemesi,

Aynı Teknik Şartname’nin “Elektriksel Özellikler” başlığı altında “LED’li armatür tasarımında kullanılan LED paketlerin LM 80-08’e göre 6000 saat ömür ölçümleri yapılmış olacak, bu ölçüm sonuçlarına göre TM-21 e uygun olarak gerçekleştirilen

tahminler sonucu ekonomik ömürleri en az 50.000 saat olacaktır. Kullanılacak LED paketlerin LM 80-08 test raporları teklifle beraber sunulacaktır.” düzenlemesi,

Aynı Teknik Şartname’nin “Entegrasyon özellikleri” başlığı altında “Kurulacak sistemin; yangın algılama, çevre güvenlik ve diğer alarm sistemleriyle entegrasyonu sağlanabilecek, bu fonksiyonun nasıl sağlanabileceği teklifle dokümanlar ile detaylı biçimde açıklanacaktır.” düzenlemesi,

Aynı Teknik Şartname’nin “EÖBF-33- Kiosk: Yazıcı Ünitesi Teknik Özellikleri” başlığı altında “Bilet rulosu veya etiket rulosu temini tek bir üreticiye ve tekel/ imtiyazlı satış şartına bağlı kalınmaksızın piyasada herhangi bir rulo imalatçısından serbestçe yapılabilmesi, üretici ve dağıtıcı firma ve bayileri haricinde başka firmalarda temini halinde hiçbir koruma, kısıtlama veya tescil imtiyazı iddiasında bulunulmayacağı tekliflerde taahhüt edilmelidir.” düzenlemesi,

Mekanik Özel Teknik Şartnamesi’nin “Medikal Özel-9 pozu” başlığı altında “1.İmalatçı veya yüklenici firma ISO 9001:2008, ISO 13485:2003 Kalite Belgelerine sahip olmalı ve bu belgeleri ihale dosyasında sunulmalıdır.

2. İmalatçı firma veya yüklenici firma TSE Hizmet Yeterlik Belgesi’ne sahip olmalı ve bu belgeleri ihale dosyasında sunulmalıdır.

...

4. Yüklenici firmanın üretici firma yetkili satış servis hizmetleri anlaşması bulunmalı ve ihale dosyasında sunulmalıdır.” düzenlemesinin yer aldığı görülmüştür.

Ayrıca, yapılan incelemede Mekanik Tesisat Genel Teknik Şartnamesi’nin “Mekanik İle İlgili Genel Şartlar” bölümünün “Malzeme Onayı” başlıklı 2’nci maddesinde “Tüm imalatlarda kullanılacak malzeme, imalattan önce idareden malzeme onayı alınmalıdır. Malzemelerin seçimi esnasında yüklenicin en az 3

(   ) alternatiffli malzemeyi idareye sunacaktır. Yüklenicinin sunacağı ilgili standartlara uygun olarak üretilmiş en az 3 (   ) alternatiffli malzeme numunelerinden birini idare seçebileceği gibi, bunların tümü reddedebilir, yeni malzeme sunulmasını isteyebilir.

  darece onaylanmamış inşaat, tesisat ve elektrik malzemesi kullanılmayacaktır. Kullanılması halinde o imalata ait tutar ödenmeyecek olup yapılmış olan imalat s  k  lerek yeniden yapılacaktır.” düzenlemesi yer almaktadır.

  ik  yete konu edilen ilgili Teknik   artnamelerin yukarıda aktarılan maddelerinden, söz konusu düzenlemelerde geçen “firma” ifadesinden ne anlaşılması gerektiğinin (istekli firmalar/ yüklenici firma/ yetkili satıcı firmalar/ imalatçı-üretici firmalar), bahsi geçen belgelerin ne tür bir belge olduğunun ve hangi aşamada sunulacağının belirsiz olduğu anlaşılmıştır. Ayrıca, Mekanik Tesisat Genel Teknik   artnamesi’nin   ik  yete konu düzenlemelerinin “Mekanik   le   lgili Genel   artlar” bölümün “Malzeme Onayı” başlıklı 2’nci maddesinde yer alan “Malzemelerin seçimi esnasında y  klenicin en az 3 (   ) alternatiffli malzemeyi idareye sunacaktır” düzenlemesi ile uyumsuz olduğu, bu haliyle anılan düzenlemeler bir arada değerlendirildiğinde Mekanik Tesisat Genel Teknik   artnamesi’nin ilgili maddelerinde zikredilen belgelerin teklif kapsamında sunulup sunulmayacağı noktasında istekliler nezdinde tereddüt doğurucu bir durum oluşturduğu da anlaşılmaktadır.

Sonuc olarak,   dari   artname’nin 7.5.4’üncü maddesinde yer alan matbu düzenleme ile ilgili Teknik   artname düzenlemelerinin bir arada değerlendirilmesi çerçevesinde yapılan incelemede, anılan Teknik   artname düzenlemelerinde söz konusu belgelerin isteklilerce teklifleri kapsamında mı yoksa sözleşmenin uygulanması aşamasında mı sunulacağı hususunda belirsizlik bulunduğu anlaşılmış olup, bu hukuki durum çerçevesinde söz konusu belgelerin sözleşmenin uygulanması aşamasında sunulması gerektiği neticesine

ulaşılmıştır. Bu itibarla, İdari Şartname'nin 7.5.4'üncü maddesinin Teknik Şartname'nin ilgili bölümleri bağlamında uygulanabilir niteliğinin bulunmadığından, bir başka ifadeyle ilgili Teknik Şartnameler'in tereddüt doğurucu düzenlemeleri nedeniyle söz konusu belgelerin başvuru konusu ihalede yeterlik belgesi olarak kabul edilmesinin mümkün olmadığından başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

b) Başvuru sahibinin "Teknik Şartname maddelerinde düzenlenmiş söz konusu teklif kapsamında sunulması gerekli TSE ve ISO belgelerinin sunulması halinde ise geçerlik sürelerinin kontrol edilerek süresi geçmiş belgeleri sunan isteklilerin değerlendirme dışı bırakılması, ayrıca teklif ile sunulması istenilen medikal malzemelere ait üretici firma yetkili satış servis hizmetleri anlaşması belgesinin sunulması halinde ise ıslak imzalı ve asıl suretlerinin sunulup sunulmadığının kontrolünün yapılması aksi durumda söz konusu isteklilerin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği" iddiasıyla ilgili olarak;

Mekanik Özel Teknik Şartname'nin "Medikal Özel-9 pozu" başlığı altında yer alan düzenlemede "yüklenici firma" ifadesi ile "ihale dosyasında" sunulmalıdır" ifadesinin birlikte yer alması, söz konusu ISO 9001:2008, ISO 13485:2003 Kalite Belgeleri ile TSE Hizmet Yeterlik Belgesi'nin isteklilerce teklifleri kapsamında mı yoksa [ihale sözleşme](#)nin uygulanması aşamasında mı sunulacağı hususunda belirsizlik bulunması ve bu itibarla anılan belgelerin teklif kapsamında ihale aşamasında sunulmasına gerek olmadığı değerlendirildiğinden söz konusu belgelerin aktarılan iddia kapsamında incelenmesinin mümkün olmadığı anlaşılmıştır. Kaldı ki itirazın şikâyet dilekçesinde yer alan söz konusu iddianın, idareye şikâyetle konu edilmesi gerekirken, süresi içinde idareye yapılan şikâyet başvurusunda da dile getirilmediği görülmüştür.

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,

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

Oyçokluğu ile karar verildi.

KARŞI OY

Başvuru sahibinin itirazın şikâyet başvuru dilekçesinde belirttiği iddiaları hakkında Kurul çoğunluğunca "itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Başvuru sahibinin itirazın şikâyet başvuru dilekçesinde belirttiği iddiaları kapsamında yapılan incelemeye göre;

Başvuruya konu ihale Ondokuz Mayıs Üniversitesi Yapı İşleri ve Teknik Daire lığı tarafından 30.04.2019 tarihinde yapılan "OMÜ Acil Ek Bina Yapım İşi" ihalesi olup, ihalede 20 adet ihale dokümanı satın alındığı, ihaleye 8 isteklinin katıldığı, 02.05.2019 tarihli ihale komisyon kararı ile ihalenin Ce-Hak İnşaat Taahhüt Tic. San. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı, başvuru sahibi Erdiñç YANIK – Yakamoz İnş. Taah. Pazar. Dağ. Tic. ve San. Ltd. Şti. İş Ortaklığının teklifinin ise ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlendiği anlaşılmıştır.

Kurul çoğunluğunca, İdari Şartname'nin 7.5.4'üncü maddesinde yer alan matbu düzenleme gereği Teknik Şartname düzenlemelerinde istenilen belgelerin isteklilerce teklifleri kapsamında mı yoksa sözleşmenin uygulanması aşamasında mı sunulacağı hususunda belirsizlik bulunduğu, bu hukuki durum çerçevesinde söz konusu belgelerin sözleşmenin uygulanması aşamasında sunulması gerektiği sonucuna ulaşıldığı, buna göre İdari Şartname'nin 7.5.4'üncü maddesinin Teknik Şartname'nin ilgili bölümleri bağlamında uygulanabilir niteliğinin bulunmadığı, Teknik Şartnameler'in tereddüt doğurucu düzenlemeleri nedeniyle söz konusu belgelerin başvuru konusu

ihalede yeterlik belgesi olarak kabul edilmesinin mümkün olmadığı, Mekanik Özel Teknik Şartname'nin "Medikal Özel-9 pozu" başlığı altında yer alan düzenlemede "yüklenici firma" ifadesi ile "ihale dosyasında" sunulmalıdır" ifadesinin birlikte yer almasının, söz konusu ISO 9001:2008, ISO 13485:2003 Kalite Belgeleri ile TSE Hizmet Yeterlik Belgesi'nin isteklilerce teklifleri kapsamında mı yoksa sözleşmenin uygulanması aşamasında mı sunulacağı hususunda belirsizlik bulunması nedeniyle anılan belgelerin teklif kapsamında ihale aşamasında sunulmasına gerek olmadığı, söz konusu belgelerin iddia kapsamında incelenmesinin mümkün olmadığı, kaldı ki itirazın şikâyet dilekçesinde yer alan söz konusu iddianın, idareye şikâyetle konu edilmesi gerekirken, süresi içinde idareye yapılan şikâyet başvurusunda da dile getirilmediği gerekçeleriyle başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığına karar verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tanımlar" başlıklı 4'üncü maddesinde, "İhaleye katılımda yeterlik kuralları" başlıklı 10'uncu maddesinde, "İhale ve ön yeterlik dokümanının içeriği ve idari şartnamede yer alması zorunlu hususlar" başlıklı 27'nci maddesinde, "Tekliflerin değerlendirilmesi" başlıklı 37'nci maddesinde, Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Yeterliğin belirlenmesinde uyulacak ilkeler" başlıklı 29'uncu maddesinde, "İstenen belgeler" başlıklı 30'uncu maddesinde ve "Başvuruların ve tekliflerin alınması, açılması ve belgelerdeki bilgi eksikliklerinin tamamlanması" başlıklı 57'nci maddesinde istekli, yüklenici ve teklif tanımına yer verilmiş, ihaleye katılımda aranılacak yeterlik kriterleri, yeterliğin belirlenmesinde uyulacak ilkeler, istenilecek belgeler ve sunulan belgelerin nasıl değerlendirileceği ayrıntılı bir şekilde düzenlenmiştir.

Bu düzenlemeler doğrultusunda İdari Şartname'nin; "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "7.5. Mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşınması gereken kriterler:

...

7.5.4. İsteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği teknik şartnamede belirtilen belgeler.” düzenlemesine,

Mekanik Tesisat Genel Teknik Şartnamesi’nde ise;

“Frekans Konvertörlü Sirkülasyon Pompası (Klima Santralleri Radyatör Isıtma Pompaları)” başlığı altında “Sistemde kullanılacak tüm frekans konvertörlü pompalar “CE Belgeli” olacak, pompa imalatçı firmada “ISO 9001/2000 Kalite Belgesi” aranacaktır. Firmalar tekliflerinde, sistemde kullanacakları tüm frekans konvertörlü sirkülasyon pompalarını marka, tip, kapasite ve diğer tüm özellikleriyle belirtecekler, uygulama sırasında sistemde kullanılacak tüm pompalara ait katalog ve prospektüsün, ayrıca debi/basınç abaklarının idarece onayı zorunlu olacaktır.” düzenlemesine,

“M12-9 Performans Testleri ve Garantiler” başlığı altında “Tesisin 12 ay içerisinde, tam kapasiteye ulaşmaması nedeni ile performansın tam sınanması durumunda ise yüklenici, bu testleri en az %60 kapasitede test ederek, temin etmek zorundadır. 24 saatlik kompozit numune için; 04/09/1988 tarihli resmi gazetede yayınlanan su kirliliği kontrol yönetmeliği değerlerini garanti edecektir. Bu değerlerin sağlanacağı, teklif ekinde ayrı bir sayfada belirtilecek, söz konusu değerlere ulaşılmak için tesiste yapılması zorunlu düzenlemelerin bedelsiz yapılacağı, açık bir dille kabul beyan ve taahhüt edilecektir.” düzenlemesine,

“Elektriksel Özellikler” başlığı altında “LED’li armatür tasarımında kullanılan LED paketlerin LM 80-08’e göre 6000 saat ömür ölçümleri yapılmış olacak, bu ölçüm sonuçlarına göre TM-21 e uygun olarak gerçekleştirilen tahminler sonucu ekonomik ömürleri en az 50.000 saat olacaktır. Kullanılacak LED paketlerin LM 80-08 test raporları teklifle beraber sunulacaktır.” düzenlemesine,

“Entegrasyon özellikleri” başlığı altında “Kurulacak sistemin;

yangın algılama, çevre güvenlik ve diğer alarm sistemleriyle entegrasyonu sağlanabilecek, bu fonksiyonun nasıl sağlanabileceği teklifle dokümanlar ile detaylı biçimde açıklanacaktır.” düzenlemesine,

“EÖBF-33- Kiosk: Yazıcı Ünitesi Teknik Özellikleri” başlığı altında “Bilet rulosu veya etiket rulosu temini tek bir üreticiye ve tekel/ imtiyazlı satış şartına bağlı kalınmaksızın piyasada herhangi bir rulo imalatçısından serbestçe yapılabilmeli, üretici ve dağıtıcı firma ve bayileri haricinde başka firmalarda temini halinde hiçbir koruma, kısıtlama veya tescil imtiyazı iddiasında bulunulmayacağı tekliflerde taahhüt edilmelidir.” düzenlemesine,

yer verilmiştir.

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin ekinde yer alan KİK009.0/Y no’lu zarf açma ve belge kontrol tutanağının dip notunda, İdari Şartname ve Teknik Şartname’de yeterlik belgesi olarak istenilen belgelerin her birinin dikkate alınarak düzenleneceği, her bir hücre için “VAR veya YOK” ibarelerinden uygun olanının, teklif mektubu ve geçici teminata ilişkin belgeler için ise “UYGUN veya UYGUN DEĞİL” ibarelerinden birisinin kullanılmak suretiyle doldurulacağı belirtilmiştir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinden ve yapılan değerlendirmelerden de anlaşılabacağı üzere, idarelerce ihalelere katılım için istenecek belgelerin ve yeterlik değerlendirmesinde aranılacak kriterlerin ihale ilanı ile idari şartnamede belirtilmesi gerekmektedir. Ayrıca İdari Şartname’nin 7.5.4’üncü maddesinde isteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği Teknik Şartname’de belirtilen belgelerin de yeterlik belgesi olarak kabul edilmesi gerektiğine ilişkin 25.01.2017 tarihli ve 29959 sayılı Resmi Gazete’de Tip İdari Şartnamelerde yapılan değişiklik sonucunda, Teknik Şartname’de teklif dosyası kapsamında sunulacağı belirtilen belgelerin de yeterlik belgesi olacağı,

İdari Şartname'nin 7.5.4. maddesinin uygulanabilir olup olmaması hususunun isteklilerin istenilen belge ve bilgileri teklifleri ekinde sunup sunmamalarına bağlanamayacağı, İdari Şartname'nin 7.5.4. maddesine yönelik kararda yer alan değerlendirmelerin ihale dokümanına yönelik değerlendirmeler olduğu, gelinen aşama itibarıyla ihale dokümanına yönelik herhangi bir şikayet ve itirazın şikayet başvurusu bulunmadığından ve doküman kesinleştiğinden ihale dokümanına yönelik olarak gelinen aşamada herhangi bir değerlendirme yapılamayacağı anlaşılmaktadır.

Yukarıda anılan mevzuat hükümleri ve İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinin 7.5.4'üncü maddesinde yer alan düzenlemeler gereğince, Mekanik Tesisat Genel Teknik Şartnamesi'nin "Frekans Konvertörlü Sirkülasyon Pompası (Klima Santralleri Radyatör Isıtma Pompaları)", "M12-9 Performans Testleri ve Garantiler", "Elektriksel Özellikler", "Entegrasyon özellikleri" ve "EÖBF-33- Kiosk: Yazıcı Ünitesi Teknik Özellikleri" başlığı altında yer alan düzenlemeler gereği ihalede isteklilerin teklifi ekinde sunulması gerektiği belirtilen bilgi ve belgelerin teklif zarfı içerisinde sunulması gerekmektedir.

Başvuru konusu ihaleye ilişkin zarf açma belge kontrol tutanağı incelendiğinde, idare tarafından "Zarf Açma ve Belge Kontrol Tutanağı"nda yer alan "Teknik Şartname'de belirtilen belgeler" başlıklı sütunun ihaleye teklif veren tüm isteklilere ait bölümlerinde "muaf" ibaresine yer verildiği görülmüştür.

Zarf Açma ve Belge Kontrol Tutanağında İdari Şartname'nin 7.5.4'üncü maddesinde isteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği Teknik Şartname'de belirtilen belgeler sütununa "muaf" ibaresine yer verilmesinden, idarenin bu belgeleri tekliflerin değerlendirilmesi aşamasında yeterlik kriteri olarak değerlendirmede olmadığı, sözleşmenin yürütülmesi aşamasında yüklenicinin sunması gereken belgeler kategorisinde

değerlendirdiği, buna göre de tekliflerin değerlendirilmesi aşamasında sunulup sunulmadığı ve sunan isteklilerin belgelerine ilişkin olarak ise istenilen kriteri karşılayıp karşılamadığı yönünde herhangi bir değerlendirmede bulunmadığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda da belirtildiği üzere, Mekanik Tesisat Genel Teknik Şartnamesi'nin "Frekans Konvertörlü Sirkülasyon Pompası (Klima Santralleri Radyatör Isıtma Pompaları)", "M12-9 Performans Testleri ve Garantiler", "Elektiriksel Özellikler", "Entegrasyon özellikleri" ve "EÖBF-33- Kiosk: Yazıcı Ünitesi Teknik Özellikleri" başlığı altında yer alan düzenlemeler gereği ihalede isteklilerin teklifi ekinde sunulması gerektiği belirtilen bilgi ve belgeler bir yeterlik kriteri olduğundan ve istekliler tarafından teklif zarfı içerisinde sunulması gerektiğinden, isteklilerce söz konusu bilgi ve belgelerin sunulup sunulmadığı, sunulmuşsa sunulan belge ve bilgilerin istenilen kriteri karşılayıp karşılamadığı, sunmayan isteklilerin tekliflerinin ise değerlendirme dışı bırakılması yönünde değerlendirme yapılarak karar alınması gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; başvuru sahibinin iddiaları kapsamında yukarıda tespiti yapılan aykırılıklar ve değerlendirmeler doğrultusunda, İdari Şartname'nin 7.5.4'üncü maddesinde isteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği Teknik Şartname'de belirtilen bilgi ve belgeler bir yeterlik kriteri olduğundan isteklilerin tekliflerinin istenilen belgelerin sunulup sunulmadığına bakılması, sunulmuşsa istenilen kriterleri karşılayıp karşılamadığının değerlendirilmesi, sunmayan isteklilerin tekliflerinin ise değerlendirme dışı bırakılması yönünde "düzeltici işlem belirlenmesi" kararı verilmesi gerektiği yönündeki düşüncemizle Kurul çoğunluğunun "itirazen şikayet başvurusunun reddi" kararına katılmıyoruz