

**anahtar teslimi götürü bedel
teklif alınan ihalede başvuru
sahibi tarafından sunulan
teklif zarfı içerisinde biri
bedel içeren diğerinin bedel
kısmı boş ve ihale ile
istekliye ilişkin bilgilerin
tamamının yer aldığı imzalı
ve kaşeli 2 adet teklif
mektubu sunul**

Toplantı No : 2019/056

Gündem No : 78

Karar Tarihi : 26.12.2019

Karar No : 2019/UY.I-1762

BAŞVURU SAHİBİ:

Binnes İnşaat Emlak Gıda Madencilik Kuyumculuk Üretim
Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Manisa Yatırım İzleme ve Koordinasyon Başkanlığı,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/531326 İhale Kayıt Numaralı “Manisa Gördes Kaymakam
Lojmanı Yapımı” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Manisa Yatırım İzleme ve Koordinasyon Başkanlığı tarafından 14.11.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “Manisa Gördes Kaymakam Lojmanı Yapımı” ihalesine ilişkin olarak Binnes İnşaat Emlak Gıda Madencilik Kuyumculuk Üretim Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.nin 02.12.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 03.12.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 10.12.2019 tarih ve 53319 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 10.12.2019 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/1595 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihaleye farklı ilden gelerek işin yapılacağı yer görüldükten sonra tekliflerinin değişme ihtimali bulunmasından dolayı ikinci teklif mektubunun hazır bulundurulduğu, geçici teminatın da internet bankacılığı aracılığıyla ihale günü saat 9.00’den sonra belirtilen hesaba aktarıldığı, dekont örneğinin idareden alınamayacağını belirtmesi üzerine dekontu temin edebileceği yer arayışına girildiği, söz konusu koşuşturma sebebiyle boş teklif mektubunun teklif zarfı içerisinde istemeden unutulduğu, asla bir art niyetlerinin olmadığı, söz konusu durumun göz önünde bulundurularak karar verilmesi ve hala idarede bulunan geçici teminatlarının iadesinin gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun “İhaleye katılımda yeterlik kuralları” başlıklı 10’uncu maddesinin dördüncü fıkrasında “Aşağıda belirtilen durumlardaki istekliler ihale dışı bırakılır: ...

j) 17nci maddede belirtilen yasak fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilen.” hükmü,

Aynı Kanun’un “Yasak fiil veya davranışlar” başlıklı 17’nci maddesinde “İhalelerde aşağıda belirtilen fiil veya davranışlarda bulunmak yasaktır: ...

b) İsteklileri tereddüde düşürmek, katılımı engellemek, isteklilere anlaşma teklifinde bulunmak veya teşvik etmek, rekabeti veya ihale kararını etkileyecek davranışlarda bulunmak...

Bu yasak fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında bu Kanunun Dördüncü Kısımında belirtilen hükümler uygulanır.” hükmü,

Aynı Kanun’un “İhalelere katılmaktan yasaklama” başlıklı 58’inci maddesinde “17nci maddede belirtilen fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilenler hakkında fiil veya davranışlarının özelliğine göre, bir yıldan az olmamak üzere iki yıla kadar, üzerine ihale yapıldığı halde mücbir sebep halleri dışında usulüne göre sözleşme yapmayanlar hakkında ise altı aydan az olmamak üzere bir yıla kadar, 2 nci ve 3 üncü maddeler ile istisna edilenler dahil bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan yasaklama kararı verilir. Katılma yasakları, ihaleyi yapan bakanlık veya ilgili veya bağlı bulunan bakanlık, herhangi bir bakanlığın ilgili veya bağlı kuruluşu sayılmayan idarelerde bu idarelerin ihale yetkilileri, il özel idareleri ve bunlara bağlı birlik, müessese ve işletmelerde İçişleri Bakanlığı; belediyeler ve bunlara bağlı birlik, müessese ve işletmelerde ise Çevre ve Şehircilik Bakanlığı tarafından verilir.

Haklarında yasaklama kararı verilen tüzel kişilerin şahıs şirketi olması halinde şirket ortaklarının tamamı hakkında, sermaye şirketi olması halinde ise sermayesinin yarısından fazlasına sahip olan gerçek veya tüzel kişi ortaklar hakkında birinci fıkra hükmüne göre yasaklama kararı verilir.

Haklarında yasaklama kararı verilenlerin gerçek veya tüzel kişi olması durumuna göre; ayrıca bir şahıs şirketinde ortak olmaları halinde bu şahıs şirketi hakkında da, sermaye şirketinde ortak olmaları halinde ise sermayesinin yarısından fazlasına sahip olmaları kaydıyla bu sermaye şirketi hakkında da aynı şekilde yasaklama kararı verilir.

İhale sırasında veya sonrasında bu fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilenler, idarelerce o ihaleye iştirak ettirilmeyecekleri gibi yasaklama kararının yürürlüğe girdiği tarihe kadar aynı idare tarafından yapılacak sonraki ihalelere de iştirak ettirilmezler.

Yasaklama kararları, yasaklamayı gerektiren fiil veya davranışın tespit edildiği tarihi izleyen en geç kırkbeş gün içinde verilir. Verilen bu karar Resmi Gazetede yayımlanmak üzere en geç onbeş gün içinde gönderilir ve yayımı tarihinde yürürlüğe girer. Bu kararlar Kamu İhale Kurumunca izlenerek, kamu ihalelerine katılmaktan yasaklı olanlara ilişkin siciller tutulur.

İhaleyi yapan idareler, ihalelere katılmaktan yasaklamayı gerektirir bir durumla karşılaştıkları takdirde, gereğinin yapılması için bu durumu ilgili veya bağlı bulunulan bakanlığa bildirmekle yükümlüdür." hükmü yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinden, ihale konusu işin, zemin ve 1 kattan oluşan Manisa Gördes kaymakam lojmanı yapım işi olduğu anlaşılmıştır.

Aynı Şartname'nin "İhale dışı bırakılma ve yasak fiil veya davranışlar" başlıklı 10'uncu maddesinde "10.1. İsteklilerin, ihale tarihinde 4734 sayılı Kanunun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (a), (b), (c), (d), (e), (g) ve (i) bentlerinde belirtilen durumlarda olmaması gerekmektedir. (c) ve (d) bentleri hariç bu durumlarında değişiklik olan istekli, İdareye derhal bilgi verecektir İhale üzerinde kalan istekli

ise sözleşmenin imzalanmasından önce ihale tarihinde, 4734 sayılı Kanunun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (a), (b), (c), (d), (e) ve (g) bentlerinde belirtilen durumlarda olmadığına ilişkin belgeleri verecektir.

10.2. Bu Şartnamenin 9 uncu maddesi uyarınca ihaleye katılamayacak olanlar ile 4734 sayılı Kanunun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca ihale dışı bırakılma nedenlerini taşıyan istekliler değerlendirme dışı bırakılır.

10.3. 4734 sayılı Kanunun 11 nci maddesi uyarınca ihaleye katılamayacak olanlar ile 17 nci maddesinde sayılan yasak fiil veya davranışta bulunduğu tespit edilenler hakkında, ayrıca fiil veya davranışın özelliğine göre aynı Kanunun Dördüncü Kısımında belirtilen hükümler uygulanır.” düzenlemesine,

Aynı Şartname’nin “Teklif ve sözleşme türü” başlıklı 19’uncu maddesinde “İstekliler tekliflerini, anahtar teslimi götürü bedel üzerinden vereceklerdir; ihale sonucu, ihale üzerine bırakılan istekliyle anahtar teslimi götürü bedel sözleşme imzalanacaktır.” düzenlemesine,

Aynı Şartname’nin “Kısmi teklif verilmesi” başlıklı 20’nci maddesinde “Bu ihalede işin tamamı için teklif verilecektir.” düzenlemesine,

Aynı Şartname’nin “Geçici teminat” başlıklı 26’ncı maddesinde “İstekliler, teklif ettikleri bedelin % 3’ünden az olmamak üzere kendi belirleyecekleri tutarda geçici teminat vereceklerdir. Teklif edilen bedelin % 3’ünden az oranda geçici teminat veren isteklinin teklifi değerlendirme dışı bırakılır.” düzenlemesine yer verilmiştir.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümleri bir arada değerlendirildiğinde, ihalelerde rekabeti veya ihale kararını etkileyecek davranışlarda bulunmanın, yasak fiil veya davranışlar arasında sayıldığı, söz konusu yasak fiil ve davranışta bulunanların ihale dışı bırakılarak Kanun’un dördüncü kısmında belirtilen hükümlerin uygulanacağı, ancak

geçici teminatın gelir kaydedilmeyeceği anlaşılmıştır.

Başvuruya konu ihalenin, kaymakam lojmanı yapım işi olduğu, istekliler tarafından tekliflerin anahtar teslimi götürü bedel üzerinden ihale konusu işin tamamı için verileceği ve teklif bedelinin %3'ünden az olmamak üzere kendi belirleyecekleri tutarda geçici teminat sunulacağı anlaşılmıştır.

İdari Şartname'nin yukarıda alıntılanan düzenlemelerinden, 4734 sayılı Kanun'un 10'uncu maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca ihale dışı bırakılma nedenlerini taşıyan isteklilerin değerlendirme dışı bırakılacağı ve anılan Kanun'un 17'nci maddesinde sayılan yasak fiil veya davranışta bulunduğu tespit edilenler hakkında, ayrıca fiil veya davranışın özelliğine göre aynı Kanun'un dördüncü kısmında belirtilen hükümlerin uygulanacağı anlaşılmıştır.

20.11.2019 tarihli ihale komisyonu kararından, 14.11.2019 tarihinde gerçekleştirilen incelemeye konu ihaleye 19 isteklinin katıldığı, başvuru sahibi Binnes İnşaat Emlak Gıda Madencilik Kuyumculuk Üretim Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.nin teklif zarfı içerisinde biri bedel içeren diğeri bedel içermeyen ikisi de imzalı ve kaşeli 2 adet teklif mektubu bulunduğu gerekçesiyle anılan istekli hakkında 4734 sayılı Kanun'un 17'nci maddesinin (b) bendi hükmü gereğince işlem yapılmasına karar verildiği anlaşılmıştır.

İncelemeye konu ihalede, ihaleye 13 sıra numarası ile teklif sunan başvuru sahibi tarafından sunulan teklif zarfı içerisinde 2 adet anahtar teslimi götürü bedel teklif mektubunun bulunduğu, ihaleye ve istekliye ilişkin bilgilerin yer aldığı, Onur Bingöl imzalı ve isteklinin kaşesi bulunan rakam ve yazıyla 500.000,00 TL teklif tutarı içeren anahtar teslimi götürü bedel teklif mektubunun yanında aynı şekilde ihaleye ve istekliye ilişkin bilgilerin yer aldığı, Onur Bingöl imzalı ve isteklinin kaşesi bulunan ancak teklif bedeli kısmı boş başka bir anahtar teslimi götürü bedel teklif mektubunun yer aldığı görülmüştür.

Yapılan incelemede, anahtar teslimi götürü bedel teklif alınan ihalede, başvuru sahibi tarafından sunulan teklif zarfı içerisinde biri bedel içeren diğerinin bedel kısmı boş ve ihale ile istekliye ilişkin bilgilerin tamamının yer aldığı imzalı ve kaşeli 2 adet teklif mektubu sunulduğu tespitinin bulunduğu, istekli tarafından imzalı ve kaşeli teklif mektubunun "yukarıda ihale kayıt numarası ve adı yer alan ihaleye ilişkin ihale dokümanını oluşturan tüm belgeler tarafımızdan okunmuş, anlaşılmış ve kabul edilmiştir." beyanını içerdiği, nitekim başvuru sahibi tarafından teklif zarfı içerisinde bedel kısmı boş, imzalı ve kaşeli teklif mektubunun sehven dahi olsa kendileri tarafından sunulduğunun ikrar edildiği, söz konusu teklif mektubunun teklif zarfı içerisinde bulunmasına ilişkin ileri sürülen hususların hukuken geçerli kabul edilemeyeceği, ihalelere ilişkin mevzuata uygun teklif sunulmasının isteklilerin sorumluluğunda olduğu hususları bir arada değerlendirildiğinde idare tarafından anılan istekli hakkında 4734 sayılı Kanun'un 10'uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (j) bendi uyarınca işlem tesis edilmesinde mevzuata aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

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 itirazen şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.