EKAP üzerinden e-imza kullanılarak (e-şikayet) gönderilen şikayet dilekçelerinde ise ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin EKAP’ta yer alan belgenin veya bu belgeye ait bilgilerin dilekçe ekine EKAP’tan aktarılması gerektiği hk 1

Toplantı No	: 2021/021
Gündem No	: 10
Karar Tarihi	: 26.05.2021
Karar No	: 2021/UH.I-1055

BAŞVURU SAHİBİ:
Ankara Destek Sosyal Hizmetler Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Zonguldak Belediye Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2021/135498 İhale Kayıt Numaralı "Sürücüsüz Araç Kiralama Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
Zonguldak Belediye Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü tarafından 13.04.2021 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Sürücüsüz Araç Kiralama Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 26.04.2021 tarih ve 21090 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2021/763 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle;

1) Sözleşme hükümlerine aykırılık hallerinde uygulanacak ceza oranlarının ve sözleşmenin feshini gerektiren ağır aykırılık hallerinin düzenlendiği Sözleşme Tasarısı'nın 16'ncı maddesinde, bir defa gerçekleşse dahi sözleşmenin feshini gerektireceği belirlenen ağır aykırılık hallerinin çok ağır olduğu, bu durumun teklif vermelerine engel olduğu

2) Teknik Şartname'nin 2.18'uncu maddesinde "Tekliflerin Mukayesesi: İstekli ihalede teklif ettiği 4 adet binek (sedan) otomobil, 9 adet camlı panelvan kamyonet, 1 adet panelvan kamyonet 1+1,2 adet 4+2 çift kabinpick-uparaçların marka ve modellerini; Türkiye, Reasürans ve Emeklilik Şirketleri Birliği tarafından yayınlanan Motorlu Kara Araçları Kasko Değer Listesinde (Ocak 2021 Listesi) yer alan kasko sigortası değerinin % 2'sini aşmayacaktır. Tekliflerin mukayesesi 2014/6814 Karar Sayılı Bakanlar Kurulu Kararında belirtilen esaslara göre yapılacaktır." düzenlemesinin yer aldığı, ancak bu bilgileri içeren belgenin yeterlik kriteri olarak istenilmediği gibi idarece istekililerce teklif edilecek araçların marka modelini bilmek amacıyla herhangi bir liste veya tablonun ihale dokümanı kapsamında istekililere verilmediği, bu durumda idarece tektiflerin mukayesesinin hangi kriterlere göre yapılacağı hususunun anlaşılmadığı,

3) Teknik Şartname'de araçların motor gücü, özellikleri, aksesuarları ve benzeri konularda düzenlemenin yer almadığı, ancak araçların maliyetleri bu faktörlere göre son derece değişken olduğundan eşit rekabet şartlarının oluşması ve tekliflerin doğru değerlendirilebilmesi için bu bilgilerin gerekli olduğu,

4) Teknik Şartname'de araçlar için OGS veya HGS kartı istenip istenmeyeceği, bu kartların kim tarafından temin edileceği, geçiş ve kullanım ücretlerinin kim tarafından karşılanacağı, kullanım sayısının ne olacağı gibi bilgilere yer verilmediği, bu durumun teklif hazırlamada tereddüte yol açacağı,

5) Şartname'de kullanıcıdan kaynaklanan trafik cezalarının aracın kullanıcısı tarafından karşılanması gerektiğine ilişkin düzenlemeye yer verilmediği,

6) Sözleşme Tasarısı'nın 22'nci maddesinde yüklenicinin personel ile ilgili sorumluluklarının düzenlendiği, ancak ihalenin sürücüsüz araç kiralama hizmeti olması nedeniyle yüklenici tarafından herhangi bir personel çalıştırılmayacağı, bu nedenle birim fiyat teklif cetvelinde personel ile ilgili bir kalemin de yer almadığı, dolayısıyla yüklenicilerin personelin iş sağlığı ve güvenliği konusunda herhangi bir sorumluluğunun bulunmadığı,

7) 17.03.2016 tarih ve 2016/10193 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı'nda araçların ihalenin yapıldığı yılın başında binek ve SW araçlar için 1 diğer araçlar için 15 yaşından büyük olmaması şeklinde hüküm yer almasına karşın Teknik Şartname'de ihale konusu işte kullanılacak araçların yaş aralığının 0 – 3 ve 0 – 5 olarak düzenlendiği, bu durumun daha yüksek fiyatlı araçların teklif edilmesi zorunlu hale getirdiğinden maliyetin arttırıldığı 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,

Anılan Kanun'un "İhalelere yönelik başvurular" başlıklı 54'üncü maddesinin birinci fıkrasında "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 itirazen şikayet başvurusunda bulunabilirler.
Şikayet ve itirazen şikayet başvuruları, dava açılmadan önce tüketilmesi zorunlu idari başvuru yollarıdır.
Şikayet başvuruları idareye, itirazen şikayet başvuruları Kuruma hitaben yazılmış imzalı dilekçelerle yapılır.…" hükmü,

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Başvuruların şekil unsurları" başlıklı 8'inci maddesinin onbirinci fıkrasında "(11) İlana ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik elden veya posta yoluyla yapılan başvurularda, şikayet dilekçesi ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belge eklenmesi zorunludur. EKAP üzerinden e-imza kullanılarak (e-şikayet) gönderilen dilekçelerde ise ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin EKAP'ta yer alan belge veya bu belgeye ait bilgiler dilekçe ekine EKAP'tan aktarılır." hükmü yer almaktadır.
İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ'in ekinde yer alan "Şikâyet Başvuru Dilekçesi Örneği"nin Ekler kısmındaki "Not" başlığı altında "3- İlana ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik başvurularda, şikâyet dilekçesi ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belge eklenmesi zorunludur." açıklaması yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu hizmetin;
a) Adı: SÜRÜCÜSÜZ ARAÇ KİRALAMA HİZMET ALIMI
b) Miktarı ve türü:
42 Adet Sürücüsüz Araç Kiralama Hizmet Alımı
Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.
c) Yapılacağı yer: Zonguldak Belediyesi İl Sınırları ve Türkiye Cumhuriyeti Dahili…." düzenlemesi yer almaktadır.

Zonguldak Belediyesi Fen İşleri Müdürlüğü tarafından 13.04.2021 tarihinde e-ihale olarak gerçekleştirilen "Sürücüsüz Araç Kiralama Hizmet Alımı" işi ihalesinde 28 adet ihale dokümanı indirildiği, başvuru sahibi tarafından 07.04.2021 tarihinde ihale dokümanının e-imza kullanılarak indirildiği, ancak ihaleye teklif verilmediği, 22.04.2021 tarihinde idare tarafından ihale komisyonu kararı alındığı, söz konusu karara göre, ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak 06 Antika Turizm Taşımacılık Hizmet ve Tem. İnş. San. Dış Tic. Ltd. Şti.nin, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak Ateş Tur Turizm Tic. Ltd. Şti.nin belirlendiği görülmüştür.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden, idareye yapılan şikayet başvurularının elden veya posta yoluyla ya da EKAP üzerinden e-imza kullanılarak (e-şikayet) yapılabileceği, ilana ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik elden veya posta yoluyla yapılan başvurularda şikayet dilekçesi ekine ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin belgenin eklenmesi, EKAP üzerinden e-imza kullanılarak (e-şikayet) gönderilen şikayet dilekçelerinde ise ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin EKAP'ta yer alan belgenin veya bu belgeye ait bilgilerin dilekçe ekine EKAP'tan aktarılması gerekmektedir.

Kamu İhale Kurumuna itirazen şikâyet başvurusunda bulunulabilmesinin ön koşulu, idareye usulüne uygun olarak şikâyet başvurusunda bulunulmasıdır.

İdare tarafından 18.05.2021 tarih ve 11406 sayılı yazı ekinde gönderilen belgeler incelendiğinde; başvuru sahibi tarafından ihale dokümanına yönelik olarak ihale dokümanını indirdiği tarihte (07.04.2021) idareye EKAP üzerinden e-şikayet başvurusunda bulunulduğu, şikâyet dilekçesi ekinde yer alan "Faaliyet Konusu İşe İlişkin Belgeler" başlıklı belgede ihale konusu alanda faaliyet gösterildiğine ilişkin olarak Türkiye Ticaret Sicil Gazetesinin tarihi, sayısı ve sayfa numarası bilgileri kısmına "12.03.2021 tarihli ve 10286 sayılı Ticaret Sicil Gazetesine" bilgisinin yazıldığı görülmüştür.

Başvuru sahibinin faaliyet konusu işe ilişkin belge olarak teyit bilgilerinin yazıldığı Ticaret Sicil Gazetesi incelendiğinde, söz konusu gazetenin pay devri, görev dağılımında değişiklik ve adres değişikliğine ilişkin olduğu anlaşılmaktadır.

Bu itibarla başvuru sahibince EKAP üzerinden e-imza kullanılarak (e-şikayet) gönderilen dilekçesi ekine, ihale konusu iş olan sürücüsüz araç kiralama alanında faaliyette bulunduğuna dair belge eklenmediği gibi, "Faaliyet Konusu İşe İlişkin Belgeler" başlıklı belgeye bu içerikli herhangi bir bilginin de aktarılmadığı anlaşılmıştır.

Bu nedenle şikâyet başvurusunun İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 8'inci maddesinin 11'inci fıkrasına uygun olmadığından başvurunun 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi uyarınca şekil 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,

Başvurumun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.