

**EKAP üzerinden isteklilere
tebliğ edilen iptal
kararında “İhalede şikâyet ve
itirazın şikâyet süreci devam
ederken ihale konusu iş ile
ilgili Müdürlüğümüzün yazısı
ile ihale süreci devam
ederken süre gelen siyasi
gelişmelere bağlı olarak
kurulan yeni hükümetin
programında kamu
yatırımlarında tasarrufa
yönelik kararlar alındığı, bu
doğrultuda yapılan
çalışmalarda bir takım
değişikliklerin süre geldiği,
özellikle kamuya ait
arazilerin kullanımının**

hedeflenerek kamulaştırma bedellerinin azaltılması için proje değişiklikleri yapılmasının planlandığı, yapılacak değişiklikler sonucunda yolun ihalesinden önce hazırlanan keşif miktarında değişiklikler meydana geleceği, dolayısıyla ihale süreci devam ederken öngörülemeyen bu değişiklikler nedeniyle ihalenin iptal edilmesi gerektiği

Toplantı No	: 2018/051
Gündem No	: 48
Karar Tarihi	: 12.09.2018
Karar No	: 2018/UY.II-1673

BASVURU SAHİBİ:

Cng Yapı San. ve Tic. A.Ş. – Uluova İnş. ve Mak. San. Ltd. Şti. İş Ortaklığı,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Karayolları 2. Bölge Müdürlüğü,

BASVURUYA KONU İHALE:

2017/701440 İhale Kayıt Numaralı “Karaburun Ayr-Çeşme Devlet Yolu (Km:0+000-25+132 Arası) Toprak Tesviye, Sanat Yapıları, Üst Yapı ve Bsk İşi” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Karayolları 2. Bölge Müdürlüğü tarafından 06.02.2018 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “Karaburun Ayr-Çeşme Devlet Yolu (Km:0+000-25+132 Arası) Toprak Tesviye, Sanat Yapıları, Üst Yapı ve Bsk İşi” ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 08.08.2018 tarih ve 42471 sayılı Kurum Kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2018/1320 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle; 13.07.2018 tarihinde taraflarına tebliğ edilen kesinleşen ihale kararı ile, iş ortaklıklarının pilot ortağı olan Cng Yapı San. ve Tic. A.Ş.'nin hakim ortağı Ömer Yıldız'a ait ortaklık durum belgesinin bir örneğinin ihaleye katılan bir başka istekli olan Cengizler Yol Yapı San. ve Tic. A.Ş. – Hidrokar İnş. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığına ait teklif dosyasında da bulunduğu gerekçeyle tekliflerinin değerlendirme dışı bırakıldığı ve ayrıca söz konusu belgenin aynı muhasebeci tarafından düzenlenmiş bir belge olması sebebiyle rekabet ilkesini ihlal edildiği ve yasak fiil işlendiğine dair kuvvetli karine teşkil ettiği, bu durumun Kamu İhale Kanunu'nun 17'nci maddesinin (b) bendinde yer alan rekabeti etkileyici nitelikte davranışlar kapsamında olduğu belirtilerek anılan Kanun'un 58'inci maddesi gereğince yasaklama işlemlerinin başlatılması gerektiğine karar verildiğinin öğrenildiği, halbuki söz konusu olayların kendi iradeleri ve inisiyatifleri dışında geliştiği, bir başka istekli tarafından teklif dosyasına sehven kendilerine ait bir belgenin konulmasının anılan isteklinin ihmali ve hatası olduğu, olayda kendi bilgilerinin veya hatalarının bulunmadığı, taraflarınca sunulan teklif dosyalarında herhangi bir belge eksikliği ya da fazlalığı bulunmadığı, sunulan belgelerin de yeterli kriterleri bakımından eksiksiz ve tam olduğu, bir başka isteklinin teklif dosyasında rastlanılan belgelerin kendi sorumluluklarında olmadığı, yaşanan karışıklığın sebebinin taraflarınca araştırılması sonucunda söz konusu durumun muhasebecinin ve belgeyi sehven kullanan istekli firmanın çalışanlarının ihmali ve hatasından kaynaklandığının anlaşıldığı, bilindiği üzere uygulamada bir muhasebecinin hizmet verdiği mükellef sayısının sınırsız olduğu ve aynı muhasebeci ile çalışan firmaların aynı ihaleye girmesinde herhangi bir sakınca bulunmadığı, farklı istektilerin aynı meslek mensubu tarafından düzenlenmiş belgeleri kullanması durumunun istekliler arasında organik bir bağlantı kurulduğu anlamına gelmeyeceğine ve bir belgenin iki farklı isteklinin teklif dosyasında bulunmasının tek başına yasak fiil ve davranışlar kapsamına girmeyeceğine dair emsal nitelikte KİK ve Danıştay kararlarının bulunduğu, sonuç olarak Cng Yapı San. ve Tic. A.Ş. ve Cengizler Yol Yapı San. ve Tic. A.Ş. firmalarının ortaklarının ve yöneticilerinin tamamen farklı olduğu, anılan firmalara ait adresler, telefonlar gibi hususların farklı olduğu, dolayısıyla iki bağımsız şirket durumunda oldukları ve aralarında hiçbir bağlantı veya irade birliği bulunmadığı, sehven meydana gelen ve iradeleri dışında gelişen olayların yasak fiil ve davranış kapsamında değerlendirilmemesi gerektiği, bu sebeple tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılması ve yasaklama işleminin uygulanmasının hukuka, hakkaniyete ve emsal yargı kararlarına açıkça aykırı olduğu iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun “Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptali” başlıklı 39'uncu maddesinde “İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum bütün istektilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez. Ancak, idare istektilerin talepte bulunması halinde, ihalenin iptal edilme gerekçelerini talep eden istektilere bildirir.” hükmü yer almaktadır.

11.07.2018 tarihli ihale komisyonu kararına göre, söz konusu ihaleye 76 isteklinin katıldığı, 57 isteklinin teklifinin geçerli teklif olarak belirlendiği, anılan isteklilerden Ayka Global Enerji A.Ş. – Öztaç Petr. Harf. İnş. Nak. Tem. İth. İhr. San. Tic. A.Ş. – Hi-ka Nak. İnş. Taah. Mad. Turz. Petr. Ürün. İth. İhr. San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığının ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak, İşsan İnş. Tic. ve San. Ltd. Şti.'nin teklifinin ise ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlendiği görülmüştür. Başvuru sahibi Cng Yapı San. ve Tic. A.Ş. – Uluova İnş. ve Mak. San. Ltd. Şti. İş Ortaklığının ise pilot ortağı olan Cng Yapı San. ve Tic. A.Ş.'nin Ömer Yıldız adlı ortağına ait ortaklık durum belgesinin anılan ihalede bir başka istekli olan Cengizler Yol Yapı San. ve Tic. A.Ş. – Hidrokar İnş. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığına ait teklif dosyasında yer alması sebebiyle değerlendirme dışı bırakıldığı anlaşılmıştır.

11.08.2018 tarihinde EKAP üzerinden istektilere tebliğ edilen iptal kararında “İhalede şikâyet ve itirazın şikâyet süreci devam ederken ihale konusu iş ile ilgili Müdürlüğümüzün 08.08.2018 tarih ve E.376929 sayılı yazısı ile ihale süreci devam ederken süre gelen siyasi gelişmelere bağlı olarak kurulan yeni hükümetin programında kamu yatırımlarında tasarrufa yönelik kararlar alındığı, bu doğrultuda yapılan çalışmalarda bir takım değişikliklerin süre geldiği, özellikle kamuya ait arazilerin kullanımının hedeflenerek kamulaştırma bedellerinin azaltılması için proje değişiklikleri yapılmasının planlandığı, yapılacak değişiklikler sonucunda yolun ihalesinden önce hazırlanan keşif miktarında değişiklikler meydana geleceği, dolayısıyla ihale süreci devam ederken öngörülemeyen bu değişiklikler nedeniyle ihalenin iptal edilmesi gerektiği bildirilmiştir.

Yapılan değerlendirme sonucu yukarıda açıklanan nedenlerle ihalenin iptal edilmesine, ilk komisyon kararında teklifleri değerlendirme dışı bırakılan, 4734 sayılı Kanunun 58. maddesi gereğince yasaklama işlemlerinin başlatılması kararı alınan Cng Yapı San. ve Tic. A.Ş.+Uluova İnş. ve Mak. San. Ltd. Şti. İş Ortaklığı'ndan pilot ortak Cng Yapı San. ve Tic. A.Ş. ile Cengizler Yol Yapı San. ve Tic. A.Ş.+Hidrokar İnş. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı'ndan pilot ortak Cengizler Yol Yapı San. ve Tic. A.Ş. firmalarının; fiilinin işlendiği işlemin bir başka sebeple ortadan kalkması nedeniyle haklarında yapılacak yasaklama işlemlerinin durdurulmasına ...” şeklinde gerekçelerin yer aldığı ve söz konusu ihalenin iptal edildiği görülmüştür.

Sonuç olarak, başvuruya konu ihalenin, 4734 sayılı Kanun'un 39'uncu maddesi uyarınca ihale komisyonu kararı üzerine idarece 10.08.2018 tarihinde iptal edildiği, bu aşamada, bir ihale ve bu ihaleye ilişkin bir süreç kalmadığı anlaşılmıştır. Başvuru sahibi tarafından Kuruma yapılan itirazın şikâyet başvurusu hakkında ise şikâyetle konu edilecek bir işlemin kalmadığı anlaşılmış olup, söz konusu başvurunun da ihalenin iptali işlemine karşı olmadığı ve başvuruya ilişkin olarak karar verilmesine yer olmadığı tespit edildiğinden başvurunun reddine karar verilmesi 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.