

**EKAP zerinden Őikayet  
başvurusunda bulunduğu  
başvuru dilekçesinin idare  
kayıtlarına girdiği  
tarihinden itibaren idarenin  
on günlük karar verme  
süresinin bitimini takip eden  
ilk mesai gününe bir karar  
almadığı bu durumda idarenin  
zımni red işleminin olduğu  
buna göre Őikayetçinin;  
idarenin on günlük karar  
verme süresinin bitim  
tarihini izleyen günden  
itibaren Kuruma itirazın  
Őikayet başvuru süresi olan  
10 (on) günlük süre içinde ve  
en son günü mesai bitimine**

# kadar Kuruma itirazen şikâyet başvurusunda bulunması gerektiği

|                     |                  |
|---------------------|------------------|
| <b>Toplantı No</b>  | : 2024/007       |
| <b>Gündem No</b>    | : 2              |
| <b>Karar Tarihi</b> | : 14.02.2024     |
| <b>Karar No</b>     | : 2024/UY.IV-275 |

BAŞVURU SAHİBİ:  
Bahaş İnş. San. ve Tic. A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:  
Esenyurt Belediye Başkanlığı Park ve Bahçeler Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:  
2023/1254631 İhale Kayıt Numaralı "Mimar Sinan Parkı Spor Etkinlik Alanı ve 1 Etap Tamamlama İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:  
Esenyurt Belediye Başkanlığı Park ve Bahçeler Müdürlüğü tarafından 04.12.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Mimar Sinan Parkı Spor Etkinlik Alanı ve 1 Etap Tamamlama İşi" ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 02.02.2024 tarih ve 130287 sayılı Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2024/181 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:  
Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle;

Tekliflerini güncel piyasa rayiçlerine uygun biçimde sundukları, ancak İdari Şartname'nin 35.1.1'inci maddesi gereği 40 tam puan alması beklenen tekliflerinin 25 puan aldığı, bu durumun; idarece hazırlanan yaklaşık maliyete esas teşkil eden birim fiyatların piyasa fiyatlarına göre çok farklı olduğu, bazı birim fiyatların çok yüksek, bazılarının ise çok düşük olduğu sonucunu ortaya çıkardığı, özellikle BFP.029, BFP.050, BFP.057, BFP.075, BFP.115, BFP.159, BFP.163 poz numaralı iş kalemlerinde kullanılan yaklaşık maliyet birim fiyatlarının piyasa rayiçlerinden önemli ölçüde farklı olduğu, idare tarafından fiyat dışı unsur uygulamasında kullanılacak söz konusu iş kalemlerine ilişkin birim fiyatların, fiyat dışı unsur uygulamasını manipüle edecek şekilde gerçek piyasa rayiçlerinden oldukça farklı belirlendiği,

Yaklaşık maliyete esas rayiç tespitinde, piyasa fiyatını yansıtmayan ve gerçekçi olmayan unsurların dikkate alınmamasının gerektiği, gerçek piyasa rayiçleri ile idarece belirlenen rayiçler arasında belirgin bir fark olmasına rağmen ticaret ve/veya sanayi odalarından yazılı rayiç alınması gerekirken alınmadığı,

İdare tarafından fiyat dışı unsur uygulamasında puanlamaya konu iş kalemlerine ilişkin olarak yapılan ve gerçek piyasa rayiçlerini yansıtmayan fiyatlar nedeniyle şirketlerinin fiyat dışı unsur puanlamasında 40 tam puan üzerinden 25 puan aldığı, bunun sonucunda da işin yaklaşık 21 milyon TL daha yüksek bedelle ihale edildiği iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 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 şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunabilirler" hükmü,

Aynı maddenin onbirinci fıkrasının (c) bendinde; "Başvurunun süre, usul ve şekil kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak sözleşme imzalanmış olması veya şikâyetle konu işlemlerde hukuka aykırılığın tespit edilememesi veya itirazın şikâyet başvurusuna konu hususun Kurumun görev alanında bulunmaması hallerinde başvurunun reddine karar verilir." hükmü,

Anılan Kanun'un 55'inci maddesinin üçüncü ve dördüncü fıkralarında; "İdare, şikâyet başvurusu üzerine gerekli incelemeyi yaparak on gün içinde gerekçeli bir karar alır. Alınan karar, şikâyetçi ile diğer aday veya istekliler ile istekli olabileceklere karar tarihini izleyen üç gün içinde bildirilir. İlan ile ihale veya ön yeterlik dokümanına yönelik başvurular dışında istekli olabileceklere bildirim yapılmaz.

Belirtilen süre içinde bir karar alınmaması durumunda başvuru sahibi tarafından karar verme süresinin bitimini, süresinde alınan kararın uygun bulunmaması durumunda ise başvuru sahibi dahil aday, istekli veya istekli olabilecekler tarafından idarece alınan kararın bildirimini izleyen on gün içinde Kuruma itirazın şikâyet başvurusunda bulunulabilir." hükmü bulunmaktadır.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Başvuru Süreleri" başlıklı 6'ncı maddesinde; "(1) İdareye şikâyet süresi; ihale sürecindeki şikâyetle konu işlem veya eylemlerin farkına varıldığı veya farkına varılmış olması gerektiği tarihi izleyen günden itibaren Kanunun 21 inci maddesinin birinci fıkrasının (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelere yönelik başvurularda beş gün, diğer hallerde on gündür.

(2) Ancak, ilan ile ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik şikâyetler, birinci fıkradaki süreleri aşmamak kaydıyla başvuru veya teklif sunulmadan önce en geç ihale veya son başvuru tarihinden üç iş günü öncesine kadar yapılabilir." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in "Sürelerle ilgili genel esaslar" başlıklı 7'nci maddesinde "(1) Süreler;

...

- c) İdarenin işlem veya eylemlerine karşı yapılacak başvurularda şikâyetle yol açan durumun farkına varıldığı yahut farkına varılmış olması gerektiği tarihi, ç) Şikâyet üzerine idare tarafından verilen kararın bildirildiği veya bildirilmiş sayıldığı tarihi, on gün içerisinde karar alınmaması halinde ise bu sürenin bitimini, d) İhalenin iptali kararına karşı yapılan itirazın şikâyet başvurularda ise iptal kararının bildirildiği veya bildirilmiş sayıldığı tarihi, izleyen günden itibaren başlar.
- (2) Tatil günleri sürelere dahildir. Sürenin son gününün tatil gününe rastlaması halinde, süre tatil gününü izleyen ilk iş gününün bitimine kadar uzar. Ancak, ilan ile ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik şikâyet başvurusunun, ihale veya son başvuru tarihinden üç iş günü öncesine kadar yapılması zorunludur" hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "İtirazın şikâyet başvuruları" başlıklı 14'üncü maddesinin ikinci fıkrasında "Aynı kişi tarafından idareye yapılan ve ilk başvuru ile aynı mahiyette olan daha sonraki şikâyet başvurularına idarece verilen cevaplar başvuru süresini yeniden başlatmaz" hükmü yer almaktadır.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ'in "İtirazın şikâyet başvurularında süre" başlıklı 10'uncu maddesinin birinci ve ikinci fıkralarında "İtirazın şikâyet başvurusu, ihale sürecinde idareye yapılan şikâyet başvuruları üzerine verilen kararların bildirimini izleyen tarihten veya on günlük cevap verme süresi içinde idare tarafından bir karar alınmaması durumunda bu sürenin bitimini izleyen tarihten itibaren şikâyet veya itirazın şikâyet üzerine ihalenin iptaline ilişkin olarak idare tarafından alınan kararlara karşı yapılacak başvurularda beş gün, diğer hallerde on gün içinde yapılmalıdır.

Kuruma itirazın şikâyet süresi, on günlük cevap verme süresi içinde idare tarafından bir karar alınmaması durumunda bu sürenin bitimini izleyen tarihten itibaren başlayacağından, on gün içinde kendisine herhangi bir karar ulaşmayan başvuru sahibinin, idarenin karar almamış olabileceği ihtimalini dikkate alarak Kuruma itirazın şikâyet başvurusunda bulunması önem arz etmektedir" açıklamasına yer verilmiştir.

İhale sürecinde hukuka aykırı olduğu iddia edilen işlem ve eylemlerin farkına varıldığı/varılmış olması gereken tarihi izleyen 10 gün içerisinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulması, idarenin şikâyet başvurusu üzerine gerekli incelemeyi yaparak on gün içinde bir karar alması, belirtilen süre içinde bir karar alınmaması durumunda başvuru sahibi tarafından karar verme süresinin bitimini, süresinde alınan kararın uygun bulunmaması durumunda ise idarece alınan kararın bildirimini izleyen on gün içinde başvuru sahibi tarafından Kuruma itirazın şikâyet başvurusunda bulunulması, söz konusu sürelerin uygulanması ve bu sürelerin geçirilmesi halinde ise başvurunun süre yönünden reddedilmesi gerekmektedir.

Yapılan incelemede;

Başvuru sahibinin EKAP üzerinden idareye 13.12.2023 tarihinde şikâyet başvurusunda bulunduğu, başvuru dilekçesinin idare kayıtlarına girdiği 13.12.2023 tarihinden itibaren idarenin on günlük karar verme süresinin bitimini takip eden ilk mesai günü olan 25.12.2023 tarihi Pazartesi günü mesai bitimine kadar) bir karar almadığı, bu durumda idarenin zımnı red işleminin olduğu, buna göre şikâyetçinin; idarenin on günlük karar verme süresinin (25.12.2023) bitim tarihini izleyen günden itibaren Kuruma itirazın şikâyet başvuru süresi olan 10 (on) günlük süre içinde ve en son 04.01.2024 tarihi Perşembe günü mesai bitimine kadar Kuruma itirazın şikâyet başvurusunda bulunması gerekirken; bu süreyi geçirdikten ve 12.01.2024 tarihinde kesinleşen ihale kararı bildirildikten sonra -18.01.2024 tarihinde idare kayıtlarına alınan ikinci dilekçe ile yaklaşık maliyete ilişkin olarak tekrar şikâyetle bulunduğu, idarenin ikinci şikâyet dilekçesine de cevap vermeyerek zımnı reddettiği, bunun üzerine - 02.02.2024 tarihinde Kuruma başvurduğu, ancak idareye yapılan ve ilk başvuru ile aynı mahiyette olan ikinci şikâyet başvurusunun, başvuru süresini yeniden başlatmayacağı, bu nedenle de 02.02.2024 tarihinde Kuruma yapılan itirazın şikâyet başvurusunun süresinde olmadığı tespit edilmiştir.

Bu itibarla, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin on birinci fıkrasının (c) bendi gereğince başvurunun süre 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.