

İhale konusu iş kapsamında idarelerin sorumluluk alanı içerisinde yer alan tesis, mabet, okulların temizliği ile havuzların hijyenik bakımlarının yapılacağı, benzer iş tanımının kamu kurum ve kuruluşları veya özel sektöre gerçekleştirilmiş tesisler, spor kompleksi ve yüzme havuzlarının hijyenik temizliğinin birlikte yapılması şeklinde belirlenmesinin rekabeti daralttığı

	Toplantı No : 2021/052 Gündem No : 78 Karar Tarihi : 29.12.2021 Karar No : 2021/01-2413
BASVURU SAHİBİ: Şeker Temizlik Kurumsal Hizmetler Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi.. İHALEYİ YAPAN İDARE: Pendik Belediye Başkanlığı. BASVURUYA KONU İHALE: 2021/87153 İhale Kayıt Numaralı "2022 Yılı Pendik Genel Tesis, Okul, Mabet ve Yüzme Havuzlarının Hijyenik Bakım Hizmeti Alımı" İhalesi KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME: Pendik Belediye Başkanlığı tarafından 07.12.2021 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "2022 Yılı Pendik Genel Tesis, Okul, Mabet ve Yüzme Havuzlarının Hijyenik Bakım Hizmeti Alımı" ihalesine ilişkin olarak Şeker Temizlik Kurumsal Hizmetler Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi'nin 15.11.2021 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 25.11.2021 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 06.12.2021 tarih ve 57822 sayılı İdare Kurum Kayıtlarına alınan 06.12.2021 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur. Başvuruya ilişkin olarak 2021/2010 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir. KARAR: Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi. İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihale ilânının 4.4'üncü maddesinde yer alan "Bu İhalede Benzer İş Olarak Kabul Edilecek İşler: 4.4.1. Kamu Kurum Ve Kuruluşları Veya Özel Sektöre Gerçekleştirilmiş Tesisler, Spor Kompleksi Ve Yüzme Havuzlarının Hijyenik Temizliğinin Birlikte Yapılması Benzer İş Olarak Kabul Edilecektir." düzenlemesi, İdari Şartname'nin "Diğer Hususlar" başlıklı 47'nci maddesinde yer alan "Okas Kodu 90910000 ve Okas Açıklaması Temizlik Hizmetleri" düzenlemesi ve Teknik Şartname'nin "İşin Tanımı" başlıklı 1'inci maddesinde yer alan "İşbu Teknik Şartname; Pendik Belediyesi Tarafından Yapılan 'Tamanlarak Hizmet Alınan Pendik Belediyesi'ne Ait Eklî Listede Bulunan Hizmet Tesislerinin Ve Tesislerde Bulunan Yüzme Havuzlarının, Bahçelerin Ve Ottoparklarının Temizliklerinin Yapılması İle İlçemiz Sınırları İçerisinde Faaliyet Gösteren Kamu Kurum Ve Kuruluşları, Okul Ve Mabetlerin İç Temizlik Hizmetine Ait Teknik, Bazı İdari Detaylar İle Kontrol Ve Nüsyene Metotlarına İlişkin Diğer Hususları Kapsamaktadır." düzenlemesi ile Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Tamanlar" başlıklı 3'üncü maddesinde yer alan "(1) Bu Yönetmeliğin uygulanmasında 4734 sayılı Kanunun 4 üncü maddesindeki tanımlar yanında; a) Benzer iş: İhale konusu iş veya işin bölümleriyle nitelik ve büyüklük bakımından benzerlik gösteren, aynı veya benzer usullerle gerçekleştirilen, teçhizat, ekipman, mali güç ve uzmanlık ile personel ve organizasyon gereklileri bakımından benzer özellik taşıyan işleri,... ifade eder." hükmü bir bütün olarak birlikte değerlendirildiğinde ihale konusu iş veya işin bölümleriyle nitelik ve büyüklük bakımından benzerlik gösteren, aynı veya benzer usullerle gerçekleştirilen, teçhizat, ekipman, mali güç ve uzmanlık ile personel ve organizasyon gereklileri bakımından benzer özellik taşıyan hizmetlerin benzer iş olarak belirlenmesi gerektiği, mevcut ihalede benzer iş tanımının ihale konusu işle birebir aynı belirlenmesi nedeniyle benzer iş tanımının daraltıldığı, rekabetin engellendiği, ihaleye katılının zorlaştırıldığı, fırsat eşitliğinin engellendiği ve neticesinde işe isteklilerin eşit şartlarda yarıştırmayacağına açıkça görüleceği, söz konusu benzer iş tanımının ihale konusu işin ihaleleri Uygulama Yönetmeliği doğrultusunda ihale konusu işle ilgili genişletici ve kapsamlı yapılmadığı, Teknik Şartname'de yer alan yapılacak işlerle bağlantılı olarak "Temizlik Hizmet Alımı" hizmetlerinin de benzer iş tanımlı kapsamına ayrıca alınması gerektiği, aksi halde bahse konu hizmet alımı kapsamında hali hazırda işi yürüten mevcut şirketin ihalede avantajlı, diğer istekli ihalecilerle rekabetsiz olacağı, mevcut düzenlemelerin mevzuata aykırı olduğu iddialarına yer verilmiştir. Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir. 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel İlkeler" başlıklı 5'inci maddesinde "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur." hükmü, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Tamanlar" başlıklı 3'üncü maddesinde "(1) Bu Yönetmeliğin uygulanmasında 4734 sayılı Kanunun 4 üncü maddesindeki tanımlar yanında; a) Benzer iş: İhale konusu iş veya işin bölümleriyle nitelik ve büyüklük bakımından benzerlik gösteren, aynı veya benzer usullerle gerçekleştirilen, teçhizat, ekipman, mali güç ve uzmanlık ile personel ve organizasyon gereklileri bakımından benzer özellik taşıyan işleri, ifade eder." hükmü, İhale İlanı'nın "Bu ihalede benzer iş olarak kabul edilecek işler" başlıklı 4.4'üncü maddesinde "4.4.1. Kamu Kurum ve Kuruluşları veya özel sektöre gerçekleştirilmiş Tesisler, Spor Kompleksi ve Yüzme Havuzlarının hijyenik temizliğinin birlikte yapılması benzer iş olarak kabul edilecektir." düzenlemesi, İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu hizmetin; a) Adı: 2022 Yılı Pendik Genel Tesis, Okul, Mabet ve Yüzme Havuzlarının Hijyenik Bakım Hizmeti Alımı b) Miktarı ve türü: 12 Ay Süreli Kısmi Zamanlı, 47 Kölem Tesis, Okul, Mabet ve Yüzme Havuzlarının Hijyenik Bakım Hizmeti Alımı. Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır. c) Yapılacağı yer: İstanbul İli Pendik İlçesinde bulunan Okul, Mabet ve Pendik Belediye Başkanlığı Hizmet Binaları ile Tesisleri" düzenlemesi, Anılan Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "7.6. Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir: Kamu Kurum ve Kuruluşları veya özel sektöre gerçekleştirilmiş Tesisler, Spor Kompleksi ve Yüzme Havuzlarının hijyenik temizliğinin birlikte yapılması benzer iş olarak kabul edilecektir." düzenlemesi, Teknik Şartname'nin "İşin Tanımı" başlıklı 1'inci maddesinde "İşbu teknik şartname; Pendik Belediyesi tarafından yapılan tamanlararak hizmet alınan Pendik Belediyesi'ne ait eklî listede bulunan hizmet tesislerinin ve tesislerde bulunan yüzme havuzlarının, bahçelerin ve ottoparklarının temizliklerinin yapılması ile ilçemiz sınırları içerisinde faaliyet gösteren kamu kurum ve kuruluşları, okul ve mabetlerin iç temizlik hizmetine ait teknik, bazı idari detaylar ile kontrol ve nüsyene metotlarına ilişkin diğer hususları kapsamaktadır." düzenlemesi, Anılan Şartname'nin "İşin Kapsamı" başlıklı 2'nci maddesinde "Tesislerin içinde bulunan tüm ısılak zemînler, havuzlar (havuz olan tesisler için; havuz işçileri, yüz yüzeyleyici, havuz odası yan duvarları, tavan çelik konstrüksiyonları ve diğer tüm temizlenebilir yüzeyler), havuzların kimyasal bakımları,(klorlama, dezenfektasyon v.b.) spor salonları zemin ve yan duvarları (spor salonu olan tesisler için), fitness salonlarının zemin ve yan duvarları (fitness salonu olan tesisler için), asansör ve merdivenler, tuvaletler, (MC kâğıt ve kâğıttıklarının takılması, sıvı sabunların konulması), yerlerin duvarların fayansların armatürlerin temizlenmesi, dışların ve kabinlerinin, eğitim odaları, diğer ofis odaları, soyunma odaları, bekleme odaları ve kabinleri, tüm temizlenebilir bina dış yüzeyi camları, dış cephe kaplamaları ile ottopark ve gezinti yolları zemin, makine ana kumanda odaları, makine daireleri, güvenlik izleme ve kumanda odaları ile tarif edilen tüm bölümlerin tavan çelik konstrüksiyonları, havalandırma boruları ve diğer tüm hizmet kısımlarının uygun temizlik malzeme, makine ve teçhizat ile temizliğinin yapılması. Okul ve mabetlerde bulunan tüm ısılak zemînler, spor/tiyatro salonları zemin ve yan duvarları, asansör ve merdivenler, tuvaletler, yerlerin duvarların fayansların armatürlerinin temizlenmesi, eğitim odaları (sınıflar), spor salonu, kurslar v.b.), mabet görevlisi/ıdareci/yardımcı idareci ve görev/makam odaları, anons duyuur kısımları, öğretmen odaları, nemur ve yardımcı personel/hizmet odaları, bekleme odaları/salonları, tüm temizlenebilir bina iç ve dış yüzeyi camları, güvenlik izleme ve kumanda odaları, ibadet alanı zemin halıları, iç ve dış cephe cam yüzeyleri, aydınlatmaları, uygun temizlik malzeme, makine ve ekipmanları ile temizliğinin yapılması ile gerektiğinde ve temizlik yapılacak alanlarda bulunması halinde maddi, sandalye ve benzeri ürünlerin hizmetin gerçekleştirildiği yapı/ünite/bahçe vb. kısımları içerisinde bir başka noktaya nakledilmesi ile hizmetin tamamlanması akabinde evvelce bulundukları yere geri taşınması." düzenlemesi yer almaktadır. Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinden, benzer işlerin ihale konusu işin niteliği ve büyüklüğü ile benzerlik göstermesi, aynı veya benzer usullerle gerçekleştirilmesi, teçhizat, ekipman, mali güç ve uzmanlık ile personel ve organizasyon gereklileri bakımından benzer özellik taşıması gerektiği anlaşılmaktadır. İhale dokümanında yer alan düzenlemelerden, ihale konusu işin; Pendik genelî tesis, okul, mabet ve yüzme havuzlarının hijyenik bakımı işi olduğu, benzer iş olarak kabul edilecek işlerin işe; kamu kurum ve kuruluşları veya özel sektöre gerçekleştirilmiş tesisler, spor kompleksi ve yüzme havuzlarının hijyenik temizliğinin birlikte yapılması olarak belirlendiği anlaşılmaktadır. İhale konusu iş kapsamında Pendik Belediyesi sorumluluk alanı içerisinde yer alan tesislerin içinde bulunan tüm ısılak zemînler, havuzlar, havuzların kimyasal bakımları, (klorlama, dezenfektasyon v.b.) spor salonları zemin ve yan duvarları, fitness salonlarının zemin ve yan duvar yüzeyleri, asansör ve merdivenler, tuvaletler, yerlerin duvarların fayansların armatürlerinin temizliği, dışların ve kabinlerinin, eğitim odaları, diğer ofis odaları, soyunma odaları, bekleme odaları ve kabinleri, tüm temizlenebilir bina dış yüzeyi camları, dış cephe kaplamaları ile ottopark ve gezinti yolları zemin, makine ana kumanda odaları, makine daireleri, güvenlik izleme ve kumanda odaları ile tarif edilen tüm bölümlerin tavan çelik konstrüksiyonları, havalandırma boruları ve diğer tüm hizmet kısımlarının uygun temizlik malzeme, makine ve teçhizat ile temizliğinin yapılacağı anlaşılmaktadır. Yapılan incelemede, Kamu İhale Kanunu'nun 5'inci maddesinde yer alan temel ilkelerden rekabet ilkesinin, idarelerce kamu yararı gözetilerek, ihale konusu işlerin etki ve verimli gerçekleştirilmesinin en önemli unsurlarından biri olduğu, bu kapsamda ihalede belirlenecek benzer işlerin ihale konusu işin niteliği ve büyüklüğü ile benzerlik göstermesi, aynı veya benzer usullerle gerçekleştirilmesi, teçhizat, ekipman, mali güç ve uzmanlık ile personel ve organizasyon gereklileri bakımından benzer özellik taşıması gerektiği, ihale dokümanında belirlenen ihale konusu iş ile benzer iş tanımının aynı olduğu, ihale konusu iş kapsamında idarelerin sorumluluk alanı içerisinde yer alan tesis, mabet, okulların temizliği ile havuzların hijyenik bakımlarının yapılacağı, benzer iş tanımının kamu kurum ve kuruluşları veya özel sektöre gerçekleştirilmiş tesisler, spor kompleksi ve yüzme havuzlarının hijyenik temizliğinin birlikte yapılması şeklinde belirlenmesinin rekabeti daralttığı ve ihaleye katılının azaltacağı, nitelik 07.12.2021 tarihinde gerçekleştirilen ihaleye sadece bir isteklinin teklif verdiği hususu da göz önüne alındığında, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır. Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltilici işleme gidilemeyeceği nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, ihalenin iptali 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, Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptali, Öyârlılığı ile karar verildi.	