

İdari Şartname maddesinde dağıtıcı lisansı veya bayi lisans belgesinin ihale tarihi itibarıyla geçerliliği devam eden bir belge olması gerektiği şeklinde düzenleme yapıldığı ihale üzerinde bırakılan isteklinin ise sunduğu bayilik lisansının ihale tarihi itibarıyla geçerli olduğu anlaşılması

Toplantı No : 2020/002

Gündem No : 37

Karar Tarihi : 15.01.2020

Karar No : 2020/UM.II-102

BAŞVURU SAHİBİ:

2M Akaryakıt Madencilik İnşaat Gıda Temizlik Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Mardin Gençlik ve Spor İl Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/516342 İhale Kayıt Numaralı "Kalorifer Yakıtı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Mardin Gençlik ve Spor İl Müdürlüğü tarafından 19.11.2019

tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “Kalorifer Yakıtı” ihalesine ilişkin olarak 2M Akaryakıt Madencilik İnşaat Gıda Temizlik Sanayi ve Ticaret Limited Şirketinin 06.12.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 11.12.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 20.12.2019 tarih ve 55619 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 20.12.2019 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/1656 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, söz konusu ihalede isteklilerden EPDK lisans belgesinin sunulmasının istendiği, ihale üzerinde bırakılan isteklinin ise sunduğu lisans belgesinin ihale konusu işin süresi dikkate alındığında, belgenin işin bitimine kadar geçerliliğinin biteceği, 09.07.2019 tarih ve 30826 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan Petrol Piyasası Lisans Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelikte istasyonsuz bayilik kategorisinde bayilik lisansının verilmeyeceğinin düzenlendiği, bu sebeple anılan şirketin işin bitiş tarihine kadar belgeleri temin edemeyeceği 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 maddesinde “İhaleye katılacak isteklilerden, ekonomik ve malî yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenebilir:

...

3) İsteklinin üretim ve/veya imalat kapasitesine, araştırma-

geliştirme faaliyetlerine ve kaliteyi sağlamasına yönelik belgeler,

4) İsteklinin organizasyon yapısına ve ihale konusu işi yerine getirmek için yeterli sayıda ve nitelikte personel çalıştırdığına veya çalıştıracağına ilişkin bilgi ve/veya belgeler,

5) İhale konusu hizmet veya yapım işlerinde isteklinin yönetici kadrosu ile işi yürütecek teknik personelinin eğitimi ve mesleki niteliklerini gösteren belgeler,

6) İhale konusu işin yerine getirilebilmesi için gerekli görülen tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin belgeler,

7) İstekliye doğrudan bağlı olsun veya olmasın, kalite kontrolden sorumlu olan ilgili teknik personel veya teknik kuruluşlara ilişkin belgeler,

8) İhale konusu işin ihale dokümanında belirtilen standartlara uygunluğunu gösteren, uluslar arası kurallara uygun şekilde akredite edilmiş kalite kontrol kuruluşları tarafından verilen sertifikalar,

9) İdarenin talebi halinde doğruluğu teyit edilmek üzere, tedarik edilecek malların numuneleri, katalogları ve/veya fotoğrafları.

İhale konusu işin niteliğine göre yukarıda belirtilen bilgi veya belgelerden hangilerinin yeterlik değerlendirmesinde kullanılacağı, ihale dokümanında ve ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilân veya davet belgelerinde belirtilir..." hükmü,

Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Aday veya isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdüğünü ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler" başlıklı 36'ncı maddesinde "...(4) İhale konusu malın satış faaliyetinin yerine getirilmesi için alınması zorunlu olan ve ilgili mevzuatında satış faaliyeti için özel olarak düzenlenen izin, ruhsat veya faaliyet belgeleri, ihaleye katılımda yeterlik kriteri olarak ön yeterlik şartnamesinde ve idari şartnamede düzenlenir. İş ortaklığını oluşturan ortakların, bu belgeyi sunmasına ilişkin düzenleme ise alımın niteliği esas alınarak yapılır.

Konsorsiyum ortaklarının her biri, teklif verdikleri kısmı esas alarak istenilen belgeyi sunar.” hükmü yer almaktadır.

Petrol Piyasası Lisans Yönetmeliği’nin “Süre Uzatımı” başlıklı 16’ncı maddesinde “Lisans süreleri, lisans sahibinin talebi üzerine lisans süresinin bitiminden başlamak üzere ve öngörülen azami süreler gözetilmek suretiyle uzatılabilir.

(Değişik: RG-22/12/2018-30633) Süre uzatımı talebi, yürürlükteki lisans süresinin bitiminden en erken altı ay, en geç iki ay önce, lisans sahibinin Kuruma yazılı veya elektronik olarak başvurusu suretiyle yapılabilir. Hangi tür lisans süre uzatımı başvurularının elektronik ve/veya yazılı olarak yapılabileceğine ilişkin düzenlemeler Kurul tarafından yapılır.” hükmü,

“Lisansların Sona Ermesi ve İptali” başlıklı 17’nci maddesinde “(Değişik fıkra:RG-9/7/2019-30826) Lisans sona erdirmiş işlemi Kurul tarafından veya bu yetkinin devredilmesi durumunda Başkanlık veya Petrol Piyasası Dairesi Başkanlığı tarafından gerçekleştirilir. Lisanslar;

- a) Lisans sahibinin iflasının kesinleşmesi halinde,
- b) Birleşme ve devralmalar da dahil olmak üzere lisans sahibinin tüzel kişiliğinin sona ermesi halinde,
- c) Lisans sahibinin ölümü halinde,
- ç) Rafinerici, iletim ve depolama lisansları hariç olmak üzere lisans sahibinin talebi halinde,
- d) Bayilik lisanslarında, bayilik sözleşmesinin herhangi bir nedenle sona ermesinden veya lisansa kayıtlı dağıtım şirketine ait dağıtıcı lisansının iptali veya sona ermesinden itibaren altmış gün içerisinde dağıtıcı tadili başvurusu yapılmaması veya Kuruma yeni bayilik sözleşmesi ibraz edilmemesi halinde,
- e) Lisans başvurusu kapsamında aranan işyeri açma ve çalışma ruhsatı hariç bir belgenin geçerliliğini sonradan yitirdiğinin anlaşılması üzerine, durumun lisans sahibine bildirilerek tebligatı izleyen onbeş gün içerisinde geçerli belgenin Kuruma ibrazının istenmesine rağmen, bu sürenin sonuna kadar geçerli belgenin Kuruma ibraz edilmemesi halinde,

f) Lisans verme aşamasında lisansa kayıt edilmiş belirli bir süre içerisinde yerine getirme yükümlülüğünün süresi içerisinde yerine getirilmemesi halinde,
g) Bayilik faaliyeti kapsamında haklı ve mücbir sebepler hariç altı aydan uzun süreli satış yapılmaması halinde,
ğ) Lisans başvurusu kapsamında aranan işyeri açma ve çalışma ruhsatının geçerliliğini sonradan yitirdiğinin anlaşılması halinde,
h) Dağıtıcı lisansı sahiplerinin bu Yönetmeliğin 34/A maddesi ile belirlenen bayilik teşkilatını süresi içinde oluşturmaması veya koruyamaması halinde,
sona erdirilir. Lisanslar, lisans süresinin bitiminde tebligat yapılmaksızın kendiliğinden sona erer.
... Dağıtıcı lisansı sahipleri, faaliyetlerini sona erdirmeden en az üç ay önce bayilerini durumdan haberdar etmek ve Kuruma bilgi vermekle yükümlüdür...” hükmü,

Aynı Yönetmelik’in Geçici 25. maddesinde “...(Ek:RG-9/7/2019-30826)Bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren, istasyonsuz bayi kategorisinde bayilik lisansı verilmez, yürürlükte olan lisansların süre uzatımı talepleri değerlendirmeye alınmaz.” hükmü,

09.07.2019 tarih ve 30826 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan Petrol Piyasası Lisans Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik’de “GEÇİCİ MADDE 25 – Bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten itibaren, istasyonsuz bayi kategorisinde bayilik lisansı verilmez, yürürlükte olan lisansların süre uzatımı talepleri değerlendirmeye alınmaz.

...

MADDE 16 – Bu Yönetmeliğin;

a) 3 üncü maddesi ile değiştirilen 7 nci maddenin yedinci fıkrasının (a) ve (b) bentleri ile 7 nci maddesi ile değiştirilen 18 inci maddenin onikinci fıkrası 1/1/2020 tarihinde,
b) Diğer maddeleri yayımı tarihinde,
yürürlüğe girer.” hükümleri yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu alıma ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu malın;

a) Adı: Kalorifer Yakıtı

b) Varsa kodu:

c) Miktarı ve türü:

Mardin Gençlik ve Spor İl Müdürlüğü Hizmet Binalarının ihtiyacı olan 650.000 kg Kalorifer Yakıtı Mal Alımı

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

ç) Teslim edileceği yer: Mardin Gençlik ve Spor İl Müdürlüğü Hizmet Binaları

d) Bu bent boş bırakılmıştır." düzenlemesi,

"İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "1) İhale tarihi itibarıyla geçerliliği devam eden EPDK tarafından verilmiş aşağıda belirtilen belgelerden birini veya ikisinin aslını veya noter onaylı suretini teklif zarflarında sunacaklardır. Dağıtıcı Lisansı veya Bayi Lisans belgesi" düzenlemesi,

"Diğer hususlar" başlıklı 47'nci maddesinde "47.1. -Kalorifer Yakıtı Alımı yapılacak İl Müdürlüğümüz hizmet binalarının ısıtma sistemlerinin doğalgaza dönüşmesi durumunda alınacak kalorifer yakıt miktarı eksik kalması halinde yüklenici idareden herhangi bir hak talebinde bulunamaz.

-Yüklenici yürürlükteki mevzuat hükümlerine göre idareye karşı yükümlü olup, işin yürütülmesi aşamasında söz konusu mevzuat değişikliklerinden de sorumludur." düzenlemesi,

Teknik Şartname'de "3.9. Yüklenici, EPDK tarafından verilen Dağıtıcı veya Bayilik Lisansı belgelerinin süresinin bitmesi durumunda yenilenmiş belgeyi İdareye ibraz edecektir." düzenlemesi,

Sözleşme Tasarısı'nın "Sözleşmenin süresi" başlıklı 9'uncu maddesinde "9.1. Sözleşmenin süresi, ise başlama tarihinden itibaren 24aydır." düzenlemesi yer almaktadır.

Başvuruya konu ihalenin "Kalorifer Yakıtı" alımı ihalesi

olduğu, ihaleye 6 isteklinin katıldığı ve ihalenin Azber Petrol Sanayi Ticaret Limited Şirketi üzerinde bırakıldığı, başvuru sahibi 2M Akaryakıt Madencilik İnşaat Gıda Temizlik Sanayi ve Ticaret Limited Şirketinin ihalede ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi istekli olarak belirlendiği anlaşılmıştır.

İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde isteklilerin ihale tarihi itibariyle geçerliliği devam eden EPDK tarafından verilmiş dağıtıcı lisansı veya bayi lisans belgesinin aslını veya noter onaylı suretini teklif zarfında sunmalarının istendiği tespit edilmiŐtır.

İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından söz konusu yeterlik kriterlerinin tevsiki amacıyla teklif dosyasında istasyonsuz bayilik lisansı belgesinin sunulduğu, bayilik lisansında; lisans numarasının BAY/939-82/37296, tarihinin 25.08.2016 olarak düzenlendiği, lisansın 25.08.2016 tarihinden itibaren 5 yıl süre ile bayilik faaliyeti yapmak üzere düzenlendiği, ayrıca belge ekinde Enerji Petrol Ürünleri Pazarlama A.Ő. tarafından düzenlenen bayilik konulu yazı ile Enerji Petrol Ürünleri Pazarlama A.Ő. ve Azber Petrol Sanayi Ticaret Limited Şirketi arasında imzalanan bayilik sözleşmesinin de sunulduğu tespit edilmiŐtır.

Azber Petrol Sanayi Ticaret Limited Şirketi tarafından sunulan bayilik lisansına ilişkin "<http://lisans.epdk.org.tr>" adresinden yapılan sorgulamada lisansın durumunun "yürürlükte", unvan kısmının "Azber Petrol Sanayi Ticaret Limited Şirketi" adına, dağıtım Şirketinin "Enerji Petrol Ürünleri Pazarlama A.Ő.", başlangıç tarihinin "25.06.2016", bitiş tarihinin "25.08.2021" olduğu bilgilerine ulaŐılmıŐtır.

Yapılan inceleme ve değerlendirme neticesinde, başvuruya konu ihalenin 19.11.2019 tarihinde gerçekleştirildiği ve işin süresinin işe başlama tarihinden itibaren 24 ay olduğu ve işe başlama tarihinin ise sözleşmenin taraflarca imzalanacağı tarih olduğu, İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde dağıtıcı

lisansı veya bayi lisans belgesinin ihale tarihi itibarıyla geçerliliği devam eden bir belge olması gerektiği şeklinde düzenleme yapıldığı, ihale üzerinde bırakılan isteklinin ise sunduğu bayilik lisansının ihale tarihi itibarıyla geçerli olduğu anlaşıldığından, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Diğer taraftan, İdari Şartname'nin 47'nci maddesinde "Yüklenici yürürlükteki mevzuat hükümlerine göre idareye karşı yükümlü olup, işin yürütülmesi aşamasında söz konusu mevzuat değişikliklerinden de sorumludur." düzenlemesi ile Teknik Şartname'de "3.9.Yüklenici, EPDK tarafından verilen Dağıtıcı veya Bayilik Lisansı belgelerinin süresinin bitmesi durumunda yenilenmiş belgeyi İdareye ibraz edecektir." düzenlemesinin de yer aldığı görülmüş olup, bu konudaki hususların sözleşmenin yürütümü aşamasına ilişkin olduğu anlaşılmıştır.

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 itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.