**İhale dokümanında belirlenen maddi veya teknik hataların veya eksikliklerin İhale İlanında da bulunması halinde, İhale sürecine devam edilebilmesi için düzeltme ilanı yayımlanmasının zorunlu olduğu(Zeyilname)**

**İhale dokümanında belirlenen maddi veya teknik hataların veya eksikliklerin İhale İlanında da bulunması halinde, İhale sürecine devam edilebilmesi için düzeltme ilanı yayımlanması zorunlu olduğu**

| | |
|---|---|
| **Toplantı No** | : 2023/044 |
| **Gündem No** | : .20 |
| **Karar Tarihi** | : 29.08.2023 |
| **Karar No** | : 2023/UH.I-1158 |

BAŞVURU SAHİBİ:
Kaf Yemek San. ve Tic. Ltd. Şti.,
İHALEYİ YAPAN İDARE:
Mudanya İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü,
BAŞVURUYA KONU İHALE:
2023/740645 İhale Kayıt Numaralı "Mudanya İlçesi 2023-2024 Eğitim Öğretim Yılı İlköğretim ve Ortaöğretim Öğrencilerine Ait Öğle Yemeği Hizmet Alımı İşi" İhalesi
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
Mudanya İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından 23.08.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Mudanya İlçesi 2023-2024 Eğitim Öğretim Yılı İlköğretim ve Ortaöğretim Öğrencilerine Ait Öğle Yemeği Hizmet Alımı İşi" ihalesine ilişkin olarak Kaf Yemek San. ve Tic. Ltd. Şti.nin 16.08.2023 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 17.08.2023 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 24.08.2023 tarih ve 105746 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 24.08.2023 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.
Başvuruya ilişkin olarak 2023/978 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.
KARAR:
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.
İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihalede 08.08.2023 tarihli zeyilname ile İdari Şartname'nin 7.5.3'üncü maddesinin değiştirildiği, ancak EKAP üzerinden ihale ilanının 26.07.2023 tarihinde yayımlandığı, dolayısıyla 07.08.2023 tarihine kadar zeyilname ile ihale dokümanında düzeltme yapılabileceği, ihale ilanında isteklilerin ihaleye katılım şartlarında herhangi bir düzeltme veya zeyilname yapılmadığı, idare tarafından İdari Şartname'de 08.08.2023 tarihinde isteklilerin ihaleye katılım şartlarında zeyilname ile düzeltme yapıldığı, söz konusu durumun isteklilerin ihaleye katılım şartlarına ilişkin olarak ihale ilanı ile İdari Şartname arasında çelişki oluşturduğu; kamu ihale mevzuatı gereğince, ihale ilanında EKAP üzerinden yayımlandıktan 10 gün içinde zeyilname ile düzeltme yapılabileceği, sonrasında ihale ilanında herhangi bir düzeltme yapılamayacağı, ancak idare tarafından ihale ilanı yayımlandıktan sonra 10 gün içinde isteklilerin ihaleye katılım şartlarında herhangi bir düzeltme ilanı yapılmadan 08.08.2023 tarihinde İdari Şartname'de değişiklik yapılması kamu ihale mevzuatına ve 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun temel ilkelerine aykırı olduğundan ihalenin iptal edilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.
A) Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.
1) Başvuru sahibinin iddiasına ilişkin olarak:
4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İlânın uygun olmaması" başlıklı 26'ncı maddesinde "13, 24 ve 25 inci maddelerdeki hükümlere uygun olmayan ilânlar geçersizdir. Bu durumda, ilân bu maddelere uygun bir şekilde yenilenmedikçe ihale veya ön yeterlik yapılamaz.
Ancak, 13 üncü maddede belirtilen ilânın yapılmaması veya ilân sürelerine uyulmaması halleri hariç, yapılan ilânlarda 24 ve 25 inci madde hükümlerine uygun olmayan hatalar bulunması durumunda, 13 üncü maddeye göre yirmibeş ve kırk günlük ilan süresi bulunan ihalelerde ilânların yayımlanmasını takip eden onbeş gün diğer ihalelerde ise on gün içinde hatalı hususlar için düzeltme ilânı yapılmak suretiyle ihale veya ön yeterlik gerçekleştirilebilir." hükmü,
Anılan Kanun'un "İhale dokümanında değişiklik veya açıklama yapılması" başlıklı 29'uncu maddesinde "İlân yapıldıktan sonra ihale dokümanında değişiklik yapılmması esastır. Değişiklik yapılması zorunlu olursa, bunu gerektiren sebep ve zorunluluklar bir tutanakla tespit edilerek önceki ilânlar geçersiz sayılır ve iş yeniden aynı şekilde ilân olunur.
Ancak, ilân yapıldıktan sonra, tekliflerin hazırlanmasını veya işin gerçekleştirilmesini etkileyebilecek maddi veya teknik hatalar veya eksikliklerin idarece tespit edilmesi veya isteklilerce yazılı olarak bildirilmesi halinde, ihale dokümanında değişiklikler yapılabilir. Yapılan bu değişikliklere ilişkin ihale dokümanının bağlayıcı bir parçası olan zeyilname, son teklif verme gününden en az on gün önceninde bilgi sahibi olmalarını temin edecek şekilde ihale dokümanı alanların tamamına gönderilir. Zeyilname ile yapılan değişiklikler nedeniyle tekliflerin hazırlanabilmesi için ek süreye ihtiyaç duyulması halinde, ihale tarihi bir defaya mahsus olmak üzere en fazla yirmi gün zeyilname ile ertelenebilir. Zeyilname düzenlenmesi halinde, teklifini bu düzenlemeden önce vermiş olan isteklilere tekliflerini geri çekerek, yeniden teklif verme imkânı sağlanır.," hükmü,
Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İhale ve ön yeterlik dokümanında değişiklik veya açıklama yapılması" başlıklı 26'nıcı maddesinde "(1) İlan yapıldıktan sonra ihale ve ön yeterlik dokümanında değişiklik yapılmaması esastır. Değişiklik yapılması zorunlu olursa, bunu gerektiren sebep ve zorunluluklar bir tutanakla tespit edilerek önceki ilanlar geçersiz sayılır ve ihale yeniden aynı şekilde ilan olunur. Ancak, teklif ve başvuruların hazırlanmasını etkileyebilecek maddi veya teknik hatalar veya eksikliklerin idarece tespit edilmesi ya da idareye yazılı olarak bildirilmesi halinde, zeyilname düzenlenmesi suretiyle dokümanda değişiklik yapılabilir. Yapılan bu değişikliklere ilişkin zeyilname, ihale dokümanının bir parçası olarak EKAP'a yüklenir ve ihale veya son başvuru tarihinden en az on gün önceninde bilgi sahibi olmalarını temin edecek şekilde, EKAP üzerinden e-imza kullanarak doküman indirenlerin tamamına bildirim ve tebligat esasları çerçevesinde gönderilir. Ancak, belirlenen maddi veya teknik hataların veya eksikliklerin ilanda da bulunması halinde ise ihale sürecine devam edilebilmesi, Kanunun 26 ncı maddesine göre düzeltme ilanı yapılması ile mümkündür.
(2) Yapılan değişiklik nedeniyle tekliflerin veya başvuruların hazırlanabilmesi için ek süreye ihtiyaç duyulması halinde, ihale veya son başvuru tarihi bir defaya mahsus olmak üzere en fazla yirmi gün zeyilname ile ertelenebilir. Zeyilname düzenlenmesi halinde; tekliflerini vermiş veya başvurularını yapmış olan istekli veya adaylara teklif veya başvurularını geri çekerek, yeniden teklif verme veya başvuru yapma imkânı tanınır," hükmü yer almaktadır.
26.07.2023 tarihinde yayımlanan İhale İlanı'nın "Kalite ve standarda ilişkin belgelere ait bilgiler" başlıklı 4.3.3'üncü maddesinde "İhaleye Katılacak Olan İstekli Kişi/Firmaların Bursa İl Sınırları İçerisindeki Mutfağına Ait İhale İlan Tarihinden Önce Alınmış Belgeler: TS 8985 Hizmet Yeterlilik Belgesi: İşyerleri Yemek Fabrikaları- Toplu Yemek Mutfakları ve Yemek Servisleri- Genel Kurallar Belgesi
TS 13075 (Ham, Yarı Mamul ve mamul gıda maddeleri, gıda katkı maddeleri ile işlenmeye mahsus yan ürünler ve gıda ambalajlarının bir
yerden başka bir yere taşınmasında uyulacak idari-işletme kuralları ile taşıma araçlarının özellikleri gıda taşıma hizmeti veren iş yerleri ve çalışanların özellikleri ile ilgili kuralları kapsar.) belgesine haiz olacaktır.
TS 6914 Gıda maddeleri imal eden, hazırlayan, depolayan ve satan yerler için genel kurallar
TS13027 Gıda üretim ve satış yerlerinde hijyen ve sanitasyon için genel kurallar
TS13011 : 2018 HİJYEN VE SANİTASYON YÖNETİM SİSTEMİ
ISO 9001 :2015 KALİTE YÖNETİM SİSTEMİ
ISO22000 :2018 GIDA GÜVENLİĞİ YÖNETİM SİSTEMİ
TS 13075 (Ham, Yarı Mamul ve mamul gıda maddeleri, gıda katkı maddeleri ile işlenmeye mahsus yan ürünler ve gıda ambalajlarının bir yerden başka bir yere taşınmasında uyulacak idari-işletme kuralları ile taşıma araçlarının özellikleri gıda taşıma hizmeti veren iş yerleri ve çalışanların özellikleri ile ilgili kuralları kapsar.) belgesine haiz olacaktır." düzenlemesi,
İdari Şartname'nin "İhale konusu işe/alıma ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/alımın;
a) Adı: 2023-2024 Eğitim Öğretim Yılı İlköğretim ve Ortaöğretim Öğrencilerine ait Öğle Yemeği Hizmet Alım İşi.
b) Türü: Hizmet alımı
c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği
ç) Yatırım proje no'su (yapım işlerinde): Bu madde boş bırakılmıştır.
d) Kodu:
e) Miktarı: İlçemiz 7 ilköğretim ve 6 ortaöğretim taşıma merkezi kurumlarında bulunan 961 öğrenciye, 180 iş günü 172.980 öğün öğle yemeği malzeme dahil, hazırlık ve yemek pişirme, okullara dağıtım, okullarda servis ve sonrası tüm hizmetlerin alımı işi.
2023/ 2024 Eğitim öğretim yılında öğrencilere verilecek öğle yemeği işinin niteliği ve miktarı. Teknik Şartnamenin 2. Maddesinde belirtilmiştir.
Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.
f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer:
Yemek Hizmeti Sunulacak Taşıma Merkezi Okullar:
Çayönü İlkokulu/Ortaokulu
Dereköy İlkokulu/Ortaokulu
Esence Süleyman Avcı İlkokulu/Ortaokulu
Masköy İlkokulu/Ortaokulu
Mehmet Zeki Yazıcı İlkokulu/Ortaokulu
Üluköy İlkokulu/Ortaokulu
Zeytinbağı İlkokulu/Ortaokulu
Ahmet Müşlü Anadolu Lisesi
Sami Evkuran Anadolu Lisesi
Dörtçelik Anaokulu/Mesleki ve Teknik Anadolu Lisesi
Güzelyalı Anadolu Lisesi
Mudanya Mesleki ve Teknik Anadolu Lisesi
Mürsel Mesleki ve Teknik Anadolu Lisesi" düzenlemesi,
Zeyilname öncesi düzenlenen İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "…7.5.3. İhaleye Katılacak Olan İstekli Kişi/Firmaların Bursa İl Sınırları İçerisindeki Mutfağına Ait İhale İlan Tarihinden Önce Alınmış Belgeler: TS 8985 Hizmet Yeterlilik Belgesi: İşyerleri Yemek Fabrikaları- Toplu Yemek Mutfakları ve Yemek Servisleri- Genel Kurallar Belgesi
TS 13075 (Ham, Yarı Mamul ve mamul gıda maddeleri, gıda katkı maddeleri ile işlenmeye mahsus yan ürünler ve gıda ambalajlarının bir yerden başka bir yere taşınmasında uyulacak idari-işletme kuralları ile taşıma araçlarının özellikleri gıda taşıma hizmeti veren iş yerleri ve çalışanların özellikleri ile ilgili kuralları kapsar.) belgesine haiz olacaktır.
TS 6914 Gıda maddeleri imal eden, hazırlayan, depolayan ve satan yerler için genel kurallar
TS13027 Gıda üretim ve satış yerlerinde hijyen ve sanitasyon için genel kurallar
TS13011 : 2018 HİJYEN VE SANİTASYON YÖNETİM SİSTEMİ
ISO 9001 :2015 KALİTE YÖNETİM SİSTEMİ
ISO22000 :2018 GIDA GÜVENLİĞİ YÖNETİM SİSTEMİ
TS 13075 (Ham, Yarı Mamul ve mamul gıda maddeleri, gıda katkı maddeleri ile işlenmeye mahsus yan ürünler ve gıda ambalajlarının bir yerden başka bir yere taşınmasında uyulacak idari-işletme kuralları ile taşıma araçlarının özellikleri gıda taşıma hizmeti veren iş yerleri ve çalışanların özellikleri ile ilgili kuralları kapsar.) belgesine haiz olacaktır. …" düzenlemesi,
Zeyilname sonrası düzenlenen İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "…7.5.3. İhaleye Katılacak Olan İstekli Kişi/Firmaların Bursa İl Sınırları İçerisindeki Mutfağına Ait İhale İlan Tarihinden Önce Alınmış Belgeler: TS 13075 (Ham, Yarı Mamul ve mamul gıda maddeleri, gıda katkı maddeleri ile işlenmeye mahsus yan ürünler ve gıda ambalajlarının bir yerden başka bir yere taşınmasında uyulacak idari-işletme kuralları ile taşıma araçlarının özellikleri gıda taşıma hizmeti veren iş yerleri ve çalışanların özellikleri ile ilgili kuralları kapsar.) belgesine haiz olacaktır." düzenlemesi yer almaktadır. …" düzenlemesi yer almaktadır.
Başvuruya konu ihalenin Mudanya İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından gerçekleştirilen "Mudanya İlçesi 2023-2024 Eğitim Öğretim Yılı İlköğretim ve Ortaöğretim Öğrencilerine Ait Öğle Yemeği Hizmet Alımı" işi olduğu, başvuruya konu ihaleye ait İhale İlanı'nın 26.07.2023 tarihinde yayımlandığı,
İdarenin 08.08.2023 tarihli zeyilname ile İdari Şartname'nin 7.5.3'üncü maddesinde yer alan "Kalite standartlarına ilişkin belgeler-İhaleye Katılacak Olan İstekli Kişi/Firmaların Bursa İl Sınırları İçerisindeki Mutfağına Ait İhale İlan Tarihinden Önce Alınmış Belgeler: TS 8985 Hizmet Yeterlilik Belgesi: İşyerleri Yemek Fabrikaları- Toplu Yemek Mutfakları ve Yemek Servisleri- Genel Kurallar Belgesi, TS 13075 (Ham, Yarı Mamul ve mamul gıda maddeleri, gıda katkı maddeleri ile işlenmeye mahsus yan ürünler ve gıda ambalajlarının bir yerden başka bir yere taşınmasında uyulacak idari-işletme kuralları ile taşıma araçlarının özellikleri gıda taşıma hizmeti veren iş yerleri ve çalışanların özellikleri ile ilgili kuralları kapsar.) belgesine haiz olacaktır. TS 6914 Gıda maddeleri imal eden, hazırlayan, depolayan ve satan yerler için genel kurallar, TS13027 Gıda üretim ve satış yerlerinde hijyen ve sanitasyon için genel kurallar, TS13011 : 2018 HİJYEN VE SANİTASYON YÖNETİM SİSTEMİ, ISO 9001 :2015 KALİTE YÖNETİM SİSTEMİ, ISO22000 :2018 GIDA GÜVENLİĞİ YÖNETİM SİSTEMİ, TS 13075 (Ham, Yarı Mamul ve mamul gıda maddeleri, gıda katkı maddeleri ile işlenmeye mahsus yan ürünler ve gıda ambalajlarının bir yerden başka bir yere taşınmasında uyulacak idari-işletme kuralları ile taşıma araçlarının özellikleri gıda taşıma hizmeti veren iş yerleri ve çalışanların özellikleri ile ilgili kuralları kapsar.)belgesine haiz olacaktır." şeklindeki düzenlemesinin,
"Kalite standartlarına ilişkin belgeler- İhaleye Katılacak Olan İstekli Kişi/Firmaların Bursa İl Sınırları İçerisindeki Mutfağına Ait İhale İlan Tarihinden Önce Alınmış Belgeler: TS 13075 (Ham, Yarı Mamul ve mamul gıda maddeleri, gıda katkı maddeleri ile işlenmeye mahsus yan ürünler ve gıda ambalajlarının bir yerden başka bir yere taşınmasında uyulacak idari-işletme kuralları ile taşıma araçlarının özellikleri gıda taşıma hizmeti veren iş yerleri ve çalışanların özellikleri ile ilgili kuralları kapsar.) belgesine haiz olacaktır." şeklinde değiştirildiği,
08.08.2023 tarihinde EKAP üzerinden istekli olabileceklere (o tarihe kadar doküman alanlara) zeyilname bildirimi gönderildiği,
Zeyilname ile yapılan değişikliklerle, İdari Şartname'nin 7.5.3'üncü maddesinde yer alan kalite ve standarda ilişkin olarak isteklinin Bursa il sınırları içerisindeki mutfağına ait ihale ilan tarihinden önce alınmış belgelerden sadece "TS 13075" belgesinin istenildiği, değiştirilen düzenlemelerin İhale İlanı'nın 4.3.2'nci maddesinde de yer aldığı anlaşılmakla birlikte, yapılan değişiklikler için düzeltme ilanı yayımlanmadığı görülmüştür.
Yukarıda aktarılan mevzuat hükümleri gereğince, belli koşulların varlığı altında zeyilname ile yalnızca ihale dokümanında değişiklik yapılabileceği, zeyilnamenin ihale tarihinden en az on gün önceninde istekli olabilecektlerin bilgi sahibi olmalarını temin edecek şekilde doküman indirenlerin tamamına gönderileceği, yapılan değişiklik nedeniyle ek süreye ihtiyaç duyulması halinde ihalenin zeyilname ile ertelenebileceği; ihale dokümanında belirlenen maddi veya teknik hataların veya eksikliklerin ihale ilanında da bulunması halinde, ihale sürecine devam edilebilmesi için düzeltme ilanı yayımlanmasının zorunlu olduğu anlaşılmaktadır.
Açıklanan nedenlerle hem İhale İlanı'nda hem de İdari Şartname'de yer alan düzenlemelerin, idarece düzeltme ilanı yapılmaksızın, zeyilname yapılmak suretiyle sadece İdari Şartname'de değiştirilmesi işleminin mevzuata aykırılık teşkil ettiği, başvuru sahibinin konuya ilişkin iddiasının yerinde olduğu anlaşıldığından ihalenin iptal edilmesi gerektiği sonucuna varılmıştır.
Diğer yandan, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinin (j) fıkrasının 9'uncu alt bendinde "Başvuru sahibinin iddialarının tamamında haklı bulunması halinde, Kurul kararı ile itirazen şikâyet başvuru bedelinin başvuru sahibine iadesine karar verilir. Kurul kararının başvuru sahibine bildiriminin izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kuruma yazılı talebi üzerine, bu talep tarihini izleyen otuz gün içinde Kurum tarafından itirazen şikâyet başvuru bedelinin iadesi yapılır ve son ödeme tarihine kadar geçen süre için faiz işlemez. Diğer hallerde başvuru bedeli iade edilmez. Bu fıkranın (l) numaralı bendi uyarınca tahsil edilen bedel hiçbir durumda iade edilmez." hükmü yer almaktadır.
Başvuru sahibi tarafından 27.322,00 TL başvuru bedelinin Kurum şikâyet gelirleri hesabına yatırıldığı görülmüştür. Yapılan incelemede anılan isteklinin itirazen şikâyete konu iddiasında haklı olduğu tespit edilmiş olup, Kurul kararının başvuru sahibine bildirilmini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumu'na yazılı talebi halinde 27.322,00 TL'lik başvuru bedelinin iadesinin gerektiği anlaşılmıştır.
B) İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 18'inci maddesi yönünden eşit muamele yönünden incelenecek herhangi bir husus bulunmamaktadır.
Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemle giderilemeyecek 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,
1- Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline,
2- Başvuru bedelinin, Kurul kararının başvuru sahibine bildirimini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumu'na yazılı talebi halinde iadesine,Oybirliği ile karar verildi.