

ihale sözleşmesinin imzalaması için geçirilecek sürelerin öngörülerek işin başlamasında yaklaşık 60 günlük gecikme yaşanacağı yaşanan bu gecikme dolayısıyla işin sözleşme bedelinin % 80'inin altında tamamlatılabileceği bu sebeple idareleri tarafından Sözleşme maddesi gereği yükleniciye bedel farkı ödenmek zorunda kalınacağı gerekçe gösterilerek ihalenin iptal edilmesi

Toplantı No	: 2021/046
Gündem No	: 42
Karar Tarihi	: 11.11.2021
Karar No	: 2021/UH.I-2037

Doğan SRT Sosyal Hizmetler Temizlik Hizmetleri ve Ürünleri Dışa Maddeleri Yemek Taahh. San. ve Tic. Ltd. Şti. – Öz Osmanlı Yemek İmalatı Dağıtım Pazarlama Otomotiv Gıda İns. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı.

BAŞVURUYA SAHİBİ:

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Zincir Katip Çelebi Üniversitesi Rektörlüğü Sağlık, Kültür ve Spor Daire Başkanlığı.

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2021/347967 İhale Kayıt Numarası "Üniversitemiz 2021 Yılı 108.000 Öğün Öğrenci ve Personel Malzeme Dahil Yürütülen Üretim Öğle Yemeği Hizmeti" İhalesi

KURUMCA YAPILAN İNCELEME:

İzmir Katip Çelebi Üniversitesi Rektörlüğü Sağlık, Kültür ve Spor Daire Başkanlığı tarafından 14.07.2021 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Üniversitemiz 2021 Yılı 108.000 Öğrenci ve Personel Malzeme Dahil Yürütülen Üretim Öğle Yemeği Hizmeti" ihalesine ilişkin olarak Doğan SRT Sosyal Hizmetler Temizlik Hizmetleri ve Ürünleri Dışa Maddeleri Yemek Taahh. San. ve Tic. Ltd. Şti. – Öz Osmanlı Yemek İmalatı Dağıtım Pazarlama Otomotiv Gıda İns. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından 18.10.2021 tarih ve 48631 sayılı İhale Kurum kayıtlarına alınan 18.10.2021 tarihli dilekçe ile itiraz eden şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2021/1718 sayılı şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi:

İtiraz eden dilekçesinde özetle; Kamu İhale Kurulu'nun 29.09.2021 tarih ve 2021/ÜH.İ-1795 no'lu kararına istinaden alınan 01 no'lu ihale komisyonu kararı ile Mamabüs Endüstriyel Yemek Üretimi Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi'nin değerlendirme dışı bırakıldığı, ortak girişimlerinin tekliğin ekonomik açıdan avantajlı tekliyi olması gerekirken varsayımlara dayalı gerçekleştirilen ihale iptal edildiği, ekonomik açıdan avantajlı ikinci tekli konumunda olan isteklinin tekliyi gerçekleştirilme süresini uzatmaması nedeniyle tek geçerli tekli olarak kaldıkları ve tarafları ile sözleşme imzalanarak en geç 01.11.2021 tarihinde işe başlanabileceğini idarece sürelerin azami oranda uzatılarak varsayımlara dayalı tarih hesabı yapılarak ihalelerin iptal edildiği, ihale komisyonu tarafından işin gerçekleştirilecek kısmı için 5 oranında yapıldık olan ödemenin gerçekleştirilmesinin gerekli olmadığı, Eylül ayında okulda öğrencinin bulunmadığı dolayısıyla işin sadece ekim ayında gerçekleştirilecek kısmının yapılamadığı, öğrenci açısından en yoğun dönemlerin Kasım ve Aralık ayları olduğu hususları birlikte değerlendirildiğinde idarenin ihaleyi iptal etmesi gereklerinin kamu yararına olmadığı, söz konusu iptal kararının varsayımlara dayalı olduğu bu nedenle idarenin ihalelerin iptal edilmesi yönündeki kararının iptal edilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

İptal gerekçeleri ile sınırlı olarak yapılan inceleme 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,

Anılan Kanun'un "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalelerin iptali" başlıklı 39'uncu maddesinde "İhale komisyonu kararı üzerine idare, veriliş olan bütün teklifleri reddederse ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalelerin iptal edilmesi halinde bu durum bütün istektilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez. Ancak, idare istektilerin talebi bulunması halinde, ihalelerin iptal edilme gerekçelerini talep eden istektilere bildirir." hükmü yer almakta olup, söz konusu maddenin gerekçesinde "Tekliflerin yaklaşık maliyeti kıyasla çok yüksek olması veya yaklaşık maliyetle göre çok yüksek olmakla birlikte mevcut ödenegen verilen teklifleri karşılamaması, Kanunun temel ilkelerine uygun olmayan durumların tespiti gibi nedenlerle, ihale yetkilisinin onayından önceki herhangi bir aşamada ihale komisyonunun kararı üzerine idareye uluslararası mevzuata paralel bir şekilde ihaleyi iptal etme yetkisi verilerek, buna ilişkin hükümler düzenlenmiştir" ifadelerine yer verilmektedir.

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "Sözleşme kapsamında yaptırılabilirlik ilave işler, iş eksikliği ve işin tasfiyesi" başlıklı 24'üncü maddesinde "Mal ve hizmet alımlarıyla yapılan sözleşmelerinde, öngörülenler durumlarda nedeniyle bir iş artışıının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş;

a) Sözleşmeye esas proje içinde kalmamış,

b) İdareyi kâfiyetle sokmaksızın asıl işten ayrılmamasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması,

c) Sözleşme ile ilgili işin, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapılan işleri sözleşmelerinde işe 20 'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükümlenici yaptırılabilir.

Birim fiyat sözleşme ile yürütülen yapılan işlerde, Çukuroba'nın bu oranı sözleşme başında 40 'a kadar artırıyama yetkili.

İşin bu şartlar dahilinde tamamlanamayacağına ilişkin anlaşılması durumunda işe artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. Ancak bu durumda, işin tamamının ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesi zorundadır. Sözleşme bedelinin 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağına ilişkin anlaşılması durumunda işe artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. Ancak bu durumda, işin tamamının ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesi fiyatlara yapıldığı işin tutarı arasındaki bedel farkının 5'inci peçeli kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir." hükmü,

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalelerin iptali" başlıklı 64'üncü maddesinde "(1) İhale komisyonu kararı üzerine idare, veriliş olan bütün teklifleri reddederse ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalelerin iptal edilmesi halinde bu durum gerekçeleriyle birlikte bütün istektilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez." hükmü,

Hizmet İşleri Genel Şartnamesi'nin "Sözleşme kapsamında yaptırılabilirlik ilave işler, iş eksikliği ve işin tasfiyesi" başlıklı 53'üncü maddesinde "Birim fiyat sözleşmelerde, öngörülenler durumlarda nedeniyle sözleşme konusu işte bir iş artışıının zorunlu olması halinde, artışa konu olan işin;

a) Sözleşmeye esas iş tanımı içinde kalmamış,

b) İdareyi kâfiyetle sokmaksızın asıl işten ayrılmamasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması,

c) Sözleşme ile ilgili işin, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapılan işleri sözleşmelerinde işe 20'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükümlenici yaptırılabilir. Bu durumda işin süresi, bu artışla orantılı olarak işin ilgili kısmı veya tamamı için uzatılır. İşin bu şartlar dahilinde tamamlanamayacağına ilişkin anlaşılması durumunda işe artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. Ancak bu durumda, işin tamamının ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesi fiyatlara yapıldığı işin tutarı arasındaki bedel farkının 5'inci kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir." düzenlemesi bulunmaktadır.

Sözleşme bedelinin 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağına ilişkin anlaşılması, yüklenici işi bitirmek zorundadır. Bu durumda yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin 80'li ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının 5'inci kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir." düzenlemesi bulunmaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe/almaya ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/almının;

a) Adı: ÜNİVERSİTEMİZ 2021 YILI 4 AYLIK 108000 ÖĞÜN ÖĞRENCİ VE PERSONEL MALZEME DAHİL YÜRÜTÜLEN ÜRETİM ÖĞLE YEMEĞİ HİZMETİ ALIMI

b) Türü: Hizmet alımı

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

d) Yatırım projesi no'su (yapılan işler): Bu madde boş bırakılmıştır.

e) Miktarı: ÖĞRENCİ VE PERSONEL YEMEK HİZMETİ 108.000 ÖĞÜN/KİŞİ

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/halın teslim edileceği yer: 1- Öğrenci Yerleşkesi (Balatçı Kampüsü) A.O.S.B. Mah. Havaalanı Yolu No: 33/2 Çiğli – İZMİR 2- Diş Hekimliği Fakültesi Hizmet Binası (Aydınlıklar Yerleşkesi) (Aydınlıklar Mah. Cemil Meriç Bulv. No: 25- 26 Çiğli – İZMİR" düzenlenmiştir.

Sözleşme Tasarısı'nın "İşin Süresi" başlıklı 9'uncu maddesinde "9.1. İşe başlama tarihi 01.09.2021; işi bitirme tarihi 31.12.2021

9.2. Bu sözleşmenin uygulanmasında sürelerin hesabı takvim günü esasına göre yapılacaktır." düzenlenmiştir.

Anılan Tasarı'nın "Sözleşme kapsamında yaptırılabilirlik ilave işler, iş eksikliği ve işin tasfiyesi" başlıklı 29'uncu maddesinde "29.1. Öngörülenler durumlarda nedeniyle iş artışıının zorunlu olması halinde, işin;

a) Sözleşmeye konu hizmet içinde kalmamış,

b) İdareyi kâfiyetle sokmaksızın asıl işten ayrılmamasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması,

c) Sözleşme ile ilgili işin, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapılan işleri sözleşmelerinde işe 20'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde işe aynı yükleniciye yaptırılabilir.

İşin bu şartlar dahilinde tamamlanamayacağına ilişkin anlaşılması durumunda işe artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. Bu durumda, yüklenicinin sözleşme bedeli tamamlanacağına kadar işin ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesi zorundadır.

Bu ihalede 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 24'üncü maddesinde (çerçevesinde iş eksikliği yapılabılır. İhale konusu işin sözleşme bedelinin 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağına ilişkin anlaşılması halinde iş, yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderler ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin 80'li ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının 5'inci ödenir." düzenlenmesi yer verilmektedir.

İhale işlemleri kapsamında gönderilen belge ve bilgilendirme başvuru konu ihalelerin "Üniversitemiz 2021 Yılı 108.000 Öğün Öğrenci ve Personel Malzeme Dahil Yürütülen Üretim Öğle Yemeği Hizmet Alımı" işine ilişkin olduğu, İzmir Katip Çelebi Üniversitesi Rektörlüğü Sağlık, Kültür ve Spor Daire Başkanlığı tarafından açık ihale usulüyle ve e-tekli alımak suretiyle 14.07.2021 tarihinde gerçekleştirilen ihalede 10 adet ihale dokümanı indirildiği, 4 istekli tarafından teklif verildiği, istektilerin tamamının teklif mektuplarının ve geçici teminatlarının uygun bulunduğu, ihale komisyonuna yapılan hesaplama neticesinde sınır değeri 1.460.690 TL olarak belirlendiği, teklif fiyatı sınır değerin altında kalan tek istekli olan Hani Razlan'a İdari Şartname'nin 33'üncü maddesi gereğince Kanun'un 38'inci maddesine göre 16.07.2021 tarihinde aşırı düşük teklif açılması talep yazısı gönderildiği, ancak idarece verilen sürede alınan istekli tarafından aşırı düşük teklif açıklanmalarının sunulmadığı ve tekliflerin bu gerekçe ile reddedildiği, ihale komisyonuna sınır değerin üzerinde teklif veren istekli Mamabüs Endüstriyel Yemek Üretimi Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi'nin ekonomik açıdan avantajlı tekli sahibi, Doğan SRT Sosyal Hizmetler Temizlik Hizmetleri ve Ürünleri Dışa Maddeleri Yemek Taahhüt Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi – Öz Osmanlı Yemek İmalatı Dağıtım Pazarlama Otomotiv Gıda İnşaat Turizm Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi İş Ortaklığı'nın ekonomik açıdan avantajlı ikinci tekli sahibi olarak belirlenerek alınan istektilerden 29.07.2021 tarihli yazı ile beyan ettikleri bilgileri tevdik eden belgeler sunmalarının istendiği, her iki istekli tarafından 03.08.2021 tarihinde tevdik edilecek belgelerin sunulduğu, ihale komisyonuna yapılan değerlendirilme sonucunda sunulan belgeler uygun bulunarak 05.08.2021 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalelerin Mamabüs Endüstriyel Yemek Üretimi Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi üzerinde bırakıldığı.

Söz konusu ihale komisyonu kararına ilişkin olarak istektilerden Sivas Anadolu Kurumsal Yemek Hizmetleri Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi tarafından şikâyet ve sonrasında itiraz eden şikâyet başvurularında bulunulduğu, söz konusu itiraz eden şikâyet başvurusunun incelenmesi neticesinde alınan 29.09.2021 tarihli ve 2021/ÜH.İ