

ihale tarihi sonrasında sözleşmeyi yapan ve ihaleye katılmayan tarafça yapılan bildirim üzerinden değerlendirme yapılması

Toplantı No : 2020/002

Gündem No : 58

Karar Tarihi : 15.01.2020

Karar No : 2020/UM.I-121

BAŞVURU SAHİBİ:

Cangir Petrol Nakliye İnş. Gıda Tek. ve Taah. San. ve Tic.
Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Batman Belediye Başkanlığı Makine İkmal Bakım ve Onarım
Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/567494 İhale Kayıt Numaralı "Akaryakıt ve Adblue Alım
İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Batman Belediye Başkanlığı Makine İkmal Bakım ve Onarım
Müdürlüğü tarafından 10.12.2019 tarihinde açık ihale usulü ile
gerçekleştirilen "Akaryakıt ve Adblue Alım İşi" ihalesine
ilişkin olarak Cangir Petrol Nakliye İnş. Gıda Tek. ve Taah.
San. ve Tic. Ltd. Şti.nin 20.12.2019 tarihinde yaptığı şikâyet
başvurusunun, idarenin 27.12.2019 tarihli yazısı ile reddi
üzerine, başvuru sahibince 03.01.2020 tarih ve 247 sayı ile
Kurum kayıtlarına alınan 02.01.2020 tarihli dilekçe ile

itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/12 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihale üzerinde kalan istekli tarafından sunulan akaryakıt istasyonu kiralama sözleşmesinin EPDK'nın belirlemiş olduğu yönetmelik ve kriterlere uygun olmadığı, EPDK'nın yönetmeliğine göre bir bayinin dağıtıcısının bağlı olduğu firma dışında akaryakıt alımı yapamayacağı, bir akaryakıt istasyonunun kiralanması söz konusu ise istasyonu kiralayanın EPDK'nın belirlemiş olduğu yasal izin ve lisanslarını alması gerektiği, diğer bir deyişle bir bayinin başka bir bayiye akaryakıt satışı yapamayacağı, kiraya veren firmanın EPDK'dan alınmış olan lisans izinlerini, ruhsatlarını, iş yeri açma ve çalıştırma belgelerini kiralayan firmaya devretmesi gerektiği, ancak böyle bir devrin imkânsız olduğu, kira sözleşmesinde böyle bir ifadenin belirtilmesinin zorunlu olması gerektiği, ayrıca istekli tarafından sunulan sözleşmenin noterden azilname ile de iptal edildiği, bu nedenle ihale üzerinde kalan istekli tarafından sunulan kira sözleşmesinin geçersiz sayılması ve teklifinin reddedilmesi gerektiği,

Ayrıca idarece verilen cevapta, işin belediye istasyonunun da bir sıkıntı olması durumunda belediye araçlarının işi alan firma ile sözleşme imzalanan akaryakıt istasyonundan akaryakıt alınmasına yönelik olduğu, ancak bahse konu işin İdari Şartnamesi'nde alt yüklenici çalıştırılamayacağının düzenlendiği, buradan hareketle şikâyete verilen cevap ile bu hususun çelişkiye sebep olduğu, benzer durumun 2014/UM.III-503 sayılı Kurul kararında bulunduğu iddiasına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda

aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tekliflerin değerlendirilmesi" başlıklı 37'nci maddesinde "İhale komisyonunun talebi üzerine idare tekliflerin incelenmesi, karşılaştırılması ve değerlendirilmesinde yararlanmak üzere net olmayan hususlarla ilgili isteklilerden yazılı olarak tekliflerini açıklamalarını isteyebilir. Ancak bu açıklama, hiçbir şekilde teklif fiyatında değişiklik yapılması veya ihale dokümanında yer alan şartlara uygun olmayan tekliflerin uygun hale getirilmesi amacıyla istenilmez ve yapılmaz.

Tekliflerin değerlendirilmesinde, öncelikle belgeleri eksik olduğu veya teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olmadığı 36 ncı maddeye göre ilk oturumda tespit edilen isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verilir. Ancak, teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmaması kaydıyla, belgelerde bilgi eksikliği bulunması halinde idarece belirlenen sürede isteklilerden bu eksik bilgilerin tamamlanması yazılı olarak istenir. Belirlenen sürede bilgileri tamamlamayan istekliler değerlendirme dışı bırakılır ve geçici teminatları gelir kaydedilir. Bu ilk değerlendirme ve işlemler sonucunda belgeleri eksiksiz ve teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olan isteklilerin tekliflerinin ayrıntılı değerlendirilmesine geçilir. Bu aşamada, isteklilerin ihale konusu işi yapabilme kapasitelerini belirleyen yeterlik kriterlerine ve tekliflerin ihale dokümanında belirtilen şartlara uygun olup olmadığı ile birim fiyat teklif cetvellerinde aritmetik hata bulunup bulunmadığı incelenir. Uygun olmadığı belirlenen isteklilerin teklifleri ile birim fiyat teklif cetvellerinde aritmetik hata bulunan teklifler değerlendirme dışı bırakılır." hükmüne yer verilmiştir.

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

a) Adı: Akaryakıt ve Adblue Alım İşi

b) Varsa kodu:

c) Miktarı ve türü:

4.500.000 Litre Euro Dizel Motorin, 40.000 Litre 95 Oktan Kurşunsuz Benzin ve 100.000 Litre Adblue Alım İşi

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

ç) Teslim edileceği yer: Makine İkmal Bakım Ve Onarım Müdürlüğündeki Akaryakıt depolarına veya idareye ait diğer akaryakıt depolarına teslim edilecektir.” düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin “İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri” başlıklı 7'nci maddesinde “...a) İstekli Bir '' Akaryakıt Ve Dağıtım Pazarlama Kuruluşu'' İse; Enerji Piyasası Düzenleme Kurumu Tarafından Verilmiş Teklif Sahibinin Akaryakıt Ve Dağıtım Pazarlama Kuruluşu Olduğunu Gösteren Belgeyi ihale teklif dosyasında sunması zorunludur.

b) İstekli Bir '' Akaryakıt Ve Dağıtım Pazarlama Kuruluşunun Bayisi '' İse; Teklif Sahibinin Bayisi Olduğu Kuruludan Verilmiş '' Akaryakıt Ve Dağıtım Pazarlama Kuruluşunun Bayisi Olduğuna Dair Bayilik Yazısı ve Bayilik Sözleşmesini ihale teklif dosyasında sunması zorunludur.

c) İstekliye Enerji Piyasası Düzenleme Kurumundan Bayilik Yapmak Üzere Verilmiş Olan (İstasyonlu) Bayilik Lisansı Belgesini ihale teklif dosyasında sunması zorunludur.

d) İsteklinin Batman İli sınırları içerisinde kurulu bir akaryakıt istasyonunun olması (Batman ili için İşyeri Açma ve Çalışma Ruhsatı) veya Resmi kiralama sözleşmesi yoluyla bir akaryakıt istasyonu kiralama belgesini ihale teklif dosyasında sunması zorunludur. Sebebi ise mevcut kurulu akaryakıt istasyonumuzun arıza vermesi veya akaryakıt eksikliği oluşması halinde araçlar yetkili istasyondan yakıt ihtiyaçlarını karşılayacaklardır.

- İstekliler, Akaryakıt Ve Dağıtım Pazarlama Kuruluşu ise yukarıda (a, c ve d maddelerinde) belirtilen belgeleri ihale teklif dosyalarında sunmaları zorunludur.
- İstekliler, Akaryakıt Ve Dağıtım Pazarlama Kuruluşunun Bayisi ise yukarıda (b, c ve d maddelerinde) belirtilen belgeleri ihale teklif dosyalarında sunmaları zorunludur.
- Sunmayan istekliler değerlendirme dışı bırakılacaktır.” düzenlemesi,

Aynı Şartname’nin “Alt yükleniciler” başlıklı 17’nci maddesinde “17.1. İhale konusu alımın tamamı veya bir kısmı alt yüklenicilere yaptırılamaz.” düzenlemesi yer almaktadır.

İdari Şartname’nin aktarılan düzenlemeleri çerçevesinde, isteklilerin ihaleye katılımda, Batman il sınırları içerisinde alınmış işyeri açma ve izin belgesi veyahut kira sözleşmesi sunulması gerektiği belirtilmiştir. Diğer taraftan, İdari Şartname’de ihale konusu alımın tamamı veya bir kısmının alt yüklenicilere yaptırılamayacağı belirtilmiştir.

İhale üzerinde bırakılan istekli Tunç Güneş Petrol Oto. İnş. Nak. Tur. Tic. ve San. Ltd. Şti.nin teklif dosyası incelendiğinde, ihalenin yapıldığı 10.12.2019 tarihinde istekli ile Yurdemler Petrol Ürünleri Nak. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. arasında yapılan noter onaylı 26.11.2019 tarihli kira sözleşmesinin teklifi kapsamında sunulduğu, ilgili sözleşmede kiralanın taşınmazın Yurdemler Akaryakıt İstasyonu olduğu ve Hasankeyf yolu üzeri 3’üncü km Akça Köyü Merkez/Batman adresinde yer aldığı, ancak 11.12.2019 tarihinde Yurdemler Petrol Ürünleri Nak. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından 11.12.2019 tarihli ihbarname ile tek taraflı olarak kira sözleşmesinin fesih edildiğinin idareye bildirdiği, fesih edilen sözleşme yerine istekli ile Ord Petrol Nakliye İnş. Haf. Tem. Gıda Tur. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. arasında yapılan noter onaylı 13.12.2019 tarihli kira sözleşmesinin sunulduğu, ilgili sözleşmede kiralanın taşınmazın Ord Petrol

Akaryakıt İstasyonu olduğu ve Korik Mah. Tpa0 Blv. Dinçler Petrol No: 449 A Merkez Batman adresinde yer aldığı, ayrıca Tunç Güneş Petrol Oto. İnş. Nak. Tur. Tic. ve San. Ltd. Şti.ye ait Elazığ yolu 1'nci km sanayi cami karşıısı Merkez/Diyarbakır adresinde kurulu akaryakıt istasyonuna ilişkin T.C. Enerji Piyasası Düzenleme Kurumu tarafından düzenlenen bayilik lisansının da teklif dosyası kapsamında sunulduğu görölmektedir.

Başvuru sahibi isteklinin itirazen şikayet dosyasında bahsettiği 2014/UM.III-503 sayılı Kurul kararında şikâyetle konu olan hususun idare araçlarının bir istasyondan akaryakıt alabileceğine ilişkin bir sözleşmenin yapıldığından bahsedildiği, ancak mevcut ihaledeki durumda ise bir istasyonun kullanımı ve işletilmesi dâhil şekilde kiralanması yoluyla yakıt temininin gerçekleştirileceği göröldüğünden bu hususun isteklinin iddia ettiğinin aksine alt yüklenici çalıştırılmadan işin yürütüleceği anlamına geldiği görölmektedir.

Ayrıca sunulan sözleşmenin ihale tarihi itibariyle geçerli olduğu, taraflar arasında imzalanan sözleşmenin feshinin her zaman olabileceği, ihale tarihi sonrasında sözleşmeyi yapan ve ihaleye katılmayan tarafça yapılan bildirim üzerinden değerlendirme yapılmasının uygun olmayacağı, sözleşmenin uygulanması aşamasında kriterlere uygun istasyon bulunmadığının tespiti halinde gerekli yaptırımların uygulanabileceği 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nda açıkça belirtildiğinden başvuru sahibinin iddiası yerinde bulunmamıştır.

Sonuç olarak, İdari Şartname'de Batman ili sınırları içerisinde bir akaryakıt istasyonuna ait kira sözleşmesinin sunulması suretiyle söz konusu kriterin belgelendirilebileceği, ihale üzerinde kalan istekli tarafından sunulan noter onaylı kira sözleşmesinin ihale dokümanına uygun olduğu, ihale dokümanında kira sözleşmesinin taşınması gereken başka bir kriterine ise yer verilmediği,

dolayısıyla teklif değ erlendirilmesi aşamasında başvuru sahibi istekli tarafından iddia edilen hususların değ erlendirilmesine imk n bulunmadığı g r ld   nden başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

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 itirazen  ik yet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.