

ihaleye ilişkin olarak
başvurunun EKAP üzerinden e-
imza kullanılarak “e-şikâyet”
yöntemi ile idareye yapılması
gerektiği idareye elden
yapılan başvurunun yürürlüğe
giren mevzuat düzenlemesi
ile Kurul kararı
çerçevesinde mevzuatta yer
alan usul kuralına uygun
olmadığı

Toplantı No	: 2023/059
Gündem No	: 3
Karar Tarihi	: 06.12.2023
Karar No	: 2023/UM.IV-1476

BAŞVURU SAHİBİ:
ITM Teknoloji İletişim Sistemler A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Elektrik Üretim A.Ş Genel Müdürlüğü (EÜAŞ) Adana ve Yöresi HES İşletme Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2023/1055313 İhale Kayıt Numaralı "IP Kapalı Devre Kamera (CCTV) Sistemi Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
Elektrik Üretim A.Ş Genel Müdürlüğü (EÜAŞ) Adana ve Yöresi HES İşletme Müdürlüğü tarafından 30.10.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "IP Kapalı Devre Kamera (CCTV) Sistemi Alımı" ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 29.11.2023 tarih ve 119224 sayılı Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2023/1329 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle;

Bütün tekliflerin reddedilerek ihalenin iptal edildiğine dair kararın 09.11.2023 tarihinde tebliğ edildiği, iş bitirme belgelerinin İdari Şartname'nin 7.6'ncı maddesinde belirtilen benzer iş tanımına uygun olmadığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldıklarının bildirildiği, bunun tamamen haksız ve mesnetsiz bir değerlendirme olduğu, EKAP üzerinden beyan ettikleri iş bitirme belgesinin benzer işe tanımlama birebir uyduğu, İdari Şartname'nin 7.6'ncı maddesinde "Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir: Mobil Elektronik Sistem Entegrasyonu (MOBESE) IP CCTV sistemi kurulumu ve devreye alınması" düzenlemesinin yer aldığı,

Çorum İl Özel İdaresi Plan Proje Yatırım ve İnşaat Müdürlüğü tarafından düzenlenen 29.01.2019 tarih 2018/418863-296102-2-1 sayılı iş deneyim (alt yüklenici – iş bitirme) belgesinde her ne kadar işin alt yüklenici tarafından yapılan kısmı "elektrik %58" olarak belirtilmişse de uygulamada yapılan işin elektrik olmayıp, esas işin adından da anlaşılacağı üzere "Çorum İl Millî Eğitim Müdürlüğü 28 Adet Okulun KGYS Sistemine Entegrasyon Yapımı İş'i olduğu ve buna uygun olarak 28 adet okulun çevre güvenlik kamera sistemi (CCTV) işini alt yüklenici olarak tamamladıkları, MOBESE sisteminin resmiyetteki karşılığına KGYS (Kent Güvenlik Yönetim Sistemi) olduğu iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhalelere yönelik başvurular" başlıklı 54'üncü maddesinin birinci fıkrasında "İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığını veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden aday veya istekli ile istekli olabilecekler, bu Kanunda belirtilen şekil ve usul kurallarına uygun olmak şartıyla şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunabilirler" hükmü,

Aynı maddenin onbirinci fıkrasının (c) bendinde "Başvurunun süre, usul ve şekil kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak sözleşme imzalanmış olması veya şikâyetle konu işlemlerde hukuka aykırılığın tespit edilememesi veya itirazın şikâyet başvurusuna konu hususun Kurumun görev alanında bulunmaması hallerinde başvurunun reddine karar verilir." hükmü yer almaktadır.

Anılan Kanun'un "Elektronik Kamu Alımları Platformu" başlıklı Ek-1'inci maddesinde "Bu Kanunun 13 üncü maddesi saklı kalmak üzere bu Kanunda veya diğer kanunlarla bu Kanundan istisna edilenler ile doğrudan teminle yapılanlar da dâhil olmak üzere, her türlü mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin alım, ihale ve sözleşme süreçlerine ilişkin olarak; yaklaşık maliyetin ve dokümanların hazırlanması, ilanların yayımlanması, tekliflerin veya yeterlik başvurularının sunulması ve değerlendirilmesi, ihalelerin sonuçlandırılması, sözleşmelerin imzalanması, sonuç bildirim, hakedişlerin düzenlenmesi gibi her türlü işlem, onay, bildirim ve tebliğatlar ile şikâyet ve itirazın şikâyet başvuruları kısmen veya tamamen Kurum tarafından kurulan ve işletilen Elektronik Kamu Alımları Platformu (EKAP) üzerinden gerçekleştirilebilir.

Kurum, EKAP'ın kurulması ve işletilmesine, birinci fıkra kapsamında yapılacak işlemlere, alım, ihale ve sözleşme süreçlerinde elektronik araçların kullanımına ilişkin usul ve esaslar ile EKAP üzerinden yapılması zorunlu işlemleri belirlemeye yetkilidir." hükmüne yer verilmiştir.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Kurul tarafından alınacak kararlar" başlıklı 21'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde "Başvurunun süre, usul ve şekil kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak sözleşme imzalanmış olması veya şikâyetle konu işlemlerde ihalenin iptalini veya düzeltici işlem belirlenmesini gerektirecek hukuka aykırılığın tespit edilememesi veya itirazın şikâyet başvurusuna konu hususun Kurumun görev alanında bulunmaması hallerinde başvurunun reddine, karar verilir" hükmüne,

Aynı Yönetmelik'in 15.04.2023 tarihi itibarıyla yürürlüğe giren "Başvuruların e-şikâyet ve e-itirazın şikâyet olarak yapılması zorunluluğu" başlıklı Ek-1'inci maddesinde "(1) İhalelere yönelik şikâyet ve itirazın şikâyet başvurularının, bu Yönetmeliğin elektronik ortamda yapılacak şikâyet ve itirazın şikâyet başvurularına ilişkin hükümleri esas alınarak EKAP üzerinden e-imza kullanılarak yapılması zorunludur." hükmüne,

Bahse konu Yönetmelik'in "Ek 1 inci maddenin uygulanmasına ilişkin geçiş hükmü" başlıklı Geçici 8'inci maddesinde "(1) E-şikâyet ve e-itirazın şikâyet başvurularına ilişkin gerekli teknik altyapının tamamlandığının tespitiye yönelik Kurul tarafından alınan kararın Kurumun resmi internet sayfasında yayımlanmasından önce ilanı veya duyurusu yapılan ihaleler bakımından, Kanunun 21 inci maddesinin birinci fıkrasının (a), (d) ve (e) bentleri gereğince pazarlık usulü ile gerçekleştirilen ihalelere yönelik başvurular ile avukat aracılığıyla yapılan başvuruların elden veya posta yoluyla yapılmasına devam edilir.

(2) 15/4/2023 tarihinden önce ilanı veya duyurusu yapılmış olan ihalelere yönelik başvurular; bu Yönetmeliğin, ilanın veya duyurunun yapıldığı tarihte yürürlükte olan hükümlerine göre sonuçlandırılır" hükmüne yer verilmiştir.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ'in "Başvuruların e-şikâyet ve e-itirazın şikâyet olarak yapılması zorunluluğu" başlıklı Ek Madde 1'inde "(1) İhalelere yönelik şikâyet ve itirazın şikâyet başvurularının, bu Tebliğin elektronik ortamda yapılacak şikâyet ve itirazın şikâyet başvurularına ilişkin hükümleri esas alınarak EKAP üzerinden e-imza kullanılarak yapılması zorunludur" açıklamasına yer verilmiştir.

Kamu İhale Kurumu'nun internet sitesinde ve EKAP'ta 01.04.2023 tarihinde yapılan "İhalelere Yönelik Başvuruların Elektronik Ortamda Yapılması Zorunluluğu Hakkında" başlıklı duyuruda ise "01.04.2023 tarihli ve 32150 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan mevzuat ile İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik ile İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğde değişiklik yapılmıştır. Buna göre;

- 1) İlanı veya duyurusu 15 Nisan 2023 tarihinden sonraki ihalelere yönelik idarelere yapılacak şikâyet başvuruları ile Kamu İhale Kurumuna yapılacak itirazın şikâyet başvurularının Elektronik Kamu Alımları Platformu üzerinden e-imza kullanılarak yapılması zorunlu hale getirilmiştir. Ancak;
 - a) 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 21 inci maddesinin birinci fıkrasının (a), (d) ve (e) bentleri gereğince pazarlık usulü ile gerçekleştirilen ihalelere yönelik başvurular,
 - b) Tüm ihale usulleri ile gerçekleştirilen ihaleler bakımından avukatlar aracılığıyla yapılan başvurular,
 - 2) İlanı yönelik başvurular açısından süreler; Kamu İhale Bülteninde yayımlanan ilk ilan tarihini, düzeltme ilanı yapılan hallerde ise düzeltme ilanının Kamu İhale Bülteninde yayımlandığı tarihi izleyen günden itibaren başlayacaktır.
- Kamuyuona saygıyla duyurulur" denilmek suretiyle idarelere yapılacak şikâyet başvuruları ile Kamu İhale Kurumu'na yapılacak itirazın şikâyet başvurularına ilişkin EKAP üzerinden e-imza kullanılarak yapılması zorunlu olanların kapsamı Kamuyuona ayrıca duyurulmuştur.

14.06.2023 tarihli ve 2023/DK.D-161 sayılı Kurul kararında ise "1) e-şikâyet ve e-itirazın şikâyet yöntemi kullanılmadan idareye ve Kuruma yapılan başvuruların 4734 sayılı Kanun'un 54, 55 ve 56'ncı maddeleri çerçevesinde "şikâyet başvurusu" ve itirazın şikâyet başvurusu" olarak değerlendirilemeyeceğine,..." karar verilmiş olup bu karar da 16.06.2023 tarihinde Kurumun internet sitesi ve EKAP'ta ayrıca duyurulmuştur.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun Ek-1'inci maddesinde şikâyet ve itirazın şikâyet başvurularının kısmen veya tamamen Kurum tarafından kurulan ve işletilen Elektronik Kamu Alımları Platformu (EKAP) üzerinden gerçekleştirilebileceği, Kurumun, EKAP'ın kurulması ve işletilmesine, birinci fıkra kapsamında yapılacak işlemlere, alım, ihale ve sözleşme süreçlerinde elektronik araçların kullanımına ilişkin usul ve esaslar ile EKAP üzerinden yapılması zorunlu işlemleri belirlemeye yetkili olduğu hüküm altına alınmıştır.

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 15.04.2023 tarihi itibarıyla yürürlüğe giren Ek-1'inci maddesinde yer alan söz konusu düzenleme ile 15.04.2023 tarihinden sonra ilanı veya duyurusu yapılmış olan ihalelere yönelik başvuruların, anılan Yönetmelik'in elektronik ortamda yapılacak şikâyet ve itirazın şikâyet başvurularına ilişkin hükümleri esas alınarak EKAP üzerinden e-imza kullanılarak yapılması zorunlu hale getirilmiştir.

Yapılan inceleme sonucunda;

Başvuru sahibi tarafından idareye 17.11.2023 tarihinde, elden bir başka ifadeyle fiziki ortamda başvuru yapıldığı ve söz konusu ihalenin ilan tarihinin 06.10.2023 olduğu dikkate alındığında, anılan ihaleye ilişkin olarak başvurunun EKAP üzerinden e-imza kullanılarak "e-şikâyet" yöntemi ile idareye yapılması gerektiği, dolayısıyla idareye fiziki ortamda yapılan başvurunun 15.04.2023 tarihi itibarıyla yürürlüğe giren mevzuat düzenlemesi ile 14.06.2023 tarihli ve 2023/DK.D-161 sayılı Kurul Kararı çerçevesinde mevzuatta yer alan usul kuralına uygun olmadığı anlaşılmış olup, bu nedenle idareye yapılan başvurunun "şikâyet" olarak değerlendirilemeyeceği sonucuna varılmıştır.

Kamu İhale Kurumu tarafından inceleme yapılabilmesinin ön şartı, idareye usulüne uygun başvuruda bulunulmuş olmasıdır.

Bu itibarla, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince başvurunun usul yönünden reddi 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,

Başvurunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.