

ihalede en avantajlı teklifin belirlenmesi amacı ile yapılan puanlamada başvuru sahibi istekli tarafından ihale ilan tarihinden geriye doğru iki yıl içerisinde imzalanmış toplam sözleşme tutarlarının olarak dikkate alınması gereklidir

Toplantı No : 2019/030

Gündem No : 7

Karar Tarihi : 20.06.2019

Karar No : 2019/UH.I-690

BAŞVURU SAHİBİ:

Burakcan Otomotiv İnşaat Temizlik Turizm Bilgisayar Yazılım
Danışmanlık Tic. ve San. A.Ş.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Türkiye Elektrik İletim A.Ş. Genel Müdürlüğü (TEİAŞ),

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/148105 İhale Kayıt Numaralı “Genel Temizlik Çevre Bakım
ve Büro Destek” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Türkiye Elektrik İletim A.Ş. Genel Müdürlüğü (TEİAŞ) tarafından 30.04.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “Genel Temizlik Çevre Bakım ve Büro Destek” ihalesine ilişkin olarak Burakcan Otomotiv İnşaat Temizlik Turizm Bilgisayar Yazılım Danışmanlık Tic. ve San. A.Ş.’nin 23.05.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 24.05.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 31.05.2019 tarih ve 22955 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 31.05.2019 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/578 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

İHALE KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, elektronik ortamda gerçekleştirilen ihaleye vermiş olduğu teklifin eşit teklifler arasında yer aldığı; idarece, eşit teklifler arasından ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenebilmesi için ilgili mevzuat gereği EKAP’a kayıtlı iş deneyim belgelerine esas olan sözleşme bedellerinin değerlendirildiği puanlama sisteminin uygulandığı, istekliye ait olan feshedilmiş sözleşmelerin, sözleşmelere konu ihalenin ihaleyi yapan idarece mahkeme kararına ve mahkeme kararının uygulanmasını teminen alınan 20.02.2019 tarihli ve 2019/MK-75 sayılı Kurul kararına dayalı olarak tek taraflı feshedilmiş olmasına karşın bilgilerin güncellenmemesi ve EKAP üzerinde feshedilmemiş olarak görülmesinden dolayı yapılan değerlendirmede 0 (sıfır) puan verildiği, ihalenin başka bir istekli üzerine bırakılıp ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak da bir diğer isteklinin belirlenmiş olduğu ihale kararının, puanlama işlemindeki eksiklik ve hata sebebiyle mevzuata aykırı bir şekilde verildiği iddiasına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Tekliflerin eşit olması" başlıklı 63'üncü maddesinde "(1) Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin sadece fiyat esasına göre belirlendiği ihalelerde, birden fazla istekli tarafından teklif edilen fiyatın en düşük fiyat olması durumunda, ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi amacıyla aşağıda belirtilen fiyat dışı unsurlar esas alınarak değerlendirme yapılır. Bu çerçevede isteklilere;

a) İsteklinin ve tüzel kişiliğinin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait iş deneyim belgesi kullanılmış ise bu ortağının, ilan veya davet tarihinden geriye doğru son iki yıl içinde 4735 sayılı Kanun kapsamında sözleşme imzalamamış olması veya imzaladığı sözleşmelerin toplam bedelinin ihale konusu işin yaklaşık maliyetinden daha düşük olması durumunda 2 puan, yaklaşık maliyet tutarı ile yaklaşık maliyetin iki katı arasında olması durumunda 1 puan,

b) İsteklinin ticari merkezinin ilan veya davet tarihinden geriye doğru en az bir yıldır ihaleyi yapan idarenin bulunduğu ilin mülki idari sınırları içindeki ticaret ve/veya sanayi odasına ya da ilgili meslek odasına kayıtlı bulunması durumunda 1 puan,verilir.

(2) Ortak girişimlerin katıldığı ihalelerde birinci fıkra kapsamında puan alabilmek için belirtilen kriterlerin tüm ortaklarca sağlanması gerekmektedir. Bu çerçevede, birinci fıkranın (a) bendi kapsamında yapılacak değerlendirmede, tüm ortaklara ve bunların iş deneyim belgesi kullanılan ortaklarına ait toplam sözleşme tutarı esas alınacak (b) bendindeki kriterin de tüm ortaklar tarafından sağlanması halinde ortak girişime puan verilecektir.

(3) Birinci fıkrada yer alan kriterleri sağlayamayan isteklilere puan verilmez. Yapılan değerlendirme sonucunda

daha yüksek puana sahip istekli ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak belirlenir. Ancak bu değerlendirme sonucunda eşitliğin bozulmaması durumunda, puanları eşit olan istekliler davet edilmek suretiyle, ihale komisyonu tarafından kura yöntemine başvurulur. Kura sonucunda tespit edilen istekliler, ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi ve ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlenir.

(4) Birinci fıkranın (a) bendine ilişkin değerlendirmede ilan veya davet tarihi itibarıyla geçerli EKAP verileri; (b) bendine ilişkin değerlendirmede isteklinin teklifi kapsamında sunulan belgeler esas alınır.

(5) Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin fiyatla birlikte fiyat dışındaki unsurlar da dikkate alınarak belirlendiği ihalelerde, tekliflerin birbirine eşit olması durumunda fiyat teklifi düşük olan istekli ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak belirlenir. Fiyat tekliflerinin de eşit olması durumunda, idari şartnamede yer alan fiyat dışı unsurların öncelik sıralaması esas alınarak ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenir.

(6) Elektronik eksiltme yapılan ihalelerde ihale üzerinde kalan istekli, teklifi eşit olan istekliler davet edilmek suretiyle ihale komisyonu tarafından kura çekilerek belirlenir.” hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin “Hizmet alımı ihalelerinde tekliflerin eşit olması” başlıklı 70'inci maddesinde “70.1. Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin sadece fiyat esasına göre belirlendiği ihalelerde, en düşük geçerli teklifin birden fazla istekli tarafından verilmesi durumunda, bu teklifler öncelikli olarak Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 63 üncü maddesinin birinci fıkrasında yer alan kriterlere göre puanlanacak ve en yüksek puana sahip istekli ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi, en yüksek ikinci puana sahip istekli ise ekonomik açıdan en avantajlı ikinci

teklif sahibi olarak belirlenecektir.

70.1.1. İsteklinin ve tüzel kişiliğinin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait iş deneyim belgesi kullanılmış ise bu ortağının, ilan veya davet tarihinden geriye doğru son iki yıl içinde 4735 sayılı Kanun kapsamında imzaladığı sözleşme tutarına ilişkin değerlendirmede, sözleşme sonuç bilgileri Kuruma ulaşmış ihalelere ilişkin EKAP üzerinden edinilen veriler kullanılacaktır. İdareler, isteklilerin ve iş deneyim belgesini kullandıkları ortaklarının imzaladıkları sözleşmelerin toplam bedeli ile ihale konusu işin yaklaşık maliyetini karşılaştırarak gerekli puanlamayı yapacaklardır. Sözleşmelerin toplam bedeli ihale konusu işin yaklaşık maliyetinin iki katından daha fazla olan isteklilere puan verilmeyecektir.

70.1.2. Ticari merkezinin ilan veya davet tarihinden geriye doğru en az bir yıldır ihaleyi yapan idarenin bulunduğu ilin mülki idari sınırları içindeki ticaret ve/veya sanayi odasına ya da ilgili meslek odasına kayıtlı bulunmasına ilişkin değerlendirmede, isteklilerin teklif kapsamında sundukları yeterlik belgelerinden gerekli bilgilerin edinilerek puanlama yapılması gerekmektedir. İlgili belgelerde bir yıllık süreye ilişkin bilgi edinilememesi durumunda Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinin internet sayfasından gerekli sorgulama yapılır. Anılan sicil kayıtlarından da bu bilginin edinilememesi durumunda, sadece bu durumda olan isteklilere ilgili belgeleri sunmaları amacıyla 3 iş gününden az olmamak üzere yeterli süre verilerek değerlendirme yapılacaktır.

70.2. Puanlama sonucunda en yüksek puana sahip birden fazla isteklinin bulunması durumunda, bunlar arasında kura yöntemine başvurulacaktır.

70.2.1. Kura işleminden önce idare tarafından eşit puan sahibi isteklilere davette bulunulacak ve davet yazısında ekonomik açıdan en avantajlı teklifin tespiti için kura çekileceği bilgisi ile kuranın yeri ve saati belirtilecektir. İdare

tarafından davet yapılması yeterli olup kuranın yapılması için davet edilen isteklilerin katılımının beklenmesi zorunlu değildir.

70.2.2. Kura işlemi ihale komisyonu tarafından saydamlık ve güvenilirlik ilkelerine uygun biçimde yapılacaktır. İşlem sırasında ihale komisyonu üyeleri hazır bulunacak, eşit teklif sahibi isteklilerin ticaret unvanları aynı özelliklere sahip kağıtlara yazılarak, kuraya katılan istekliler huzurunda bir komisyon üyesi tarafından çekiliş yapılacaktır.

70.2.3. Puanlama sonucunda iki isteklinin eşit puana sahip olması durumunda kuradan çıkan istekli ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi, diğer istekli ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlenecektir. Ancak ikiden fazla isteklinin aynı puana sahip olması durumunda iki kez kura çekilecektir. Bu durumda ilk çekilişte ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi istekli, ikinci çekilişte ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi istekli belirlenecektir.

70.2.4. Puanlanma sonucunda ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi belirlenebilmesine rağmen, en yüksek ikinci puana sahip birden fazla istekli bulunması durumunda, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibini belirlemek amacıyla bu istekliler arasında kura yöntemine başvurulacaktır.” açıklaması,

İdari Şartname’nin “Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi” başlıklı 35’inci maddesinde “35.1. Bu ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklif, teklif edilen fiyatların en düşük olanıdır.

35.1.1. Bu madde boş bırakılmıştır.

35.1.2. Bu madde boş bırakılmıştır.

35.2. Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin birden fazla istekli tarafından verilmiş olması halinde ilgili uygulama

yönetmeliğinde düzenlenen usule göre ihale sonuçlandırılacaktır.

35.2.1. Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin birden fazla istekli tarafından verilmiş olması halinde; Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 63 üncü maddesinin birinci fıkrasında düzenlenen kriterler sırasıyla dikkate alınarak ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenir.” düzenlemesi yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan mevzuat düzenlemelerinden, ekonomik açıdan en avantajlı teklifin en düşük fiyat esasına göre belirlendiği ihalelerde tekliflerin eşit çıkması halinde, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin 63’üncü maddesinin ilk fıkrasında ve Kamu İhale Genel Tebliği’nin 70.1’inci maddesinde yer alan kriterlere göre puanlama yapılacağı, puanlama sonucunda eşitliğin bozulmaması durumunda ise eşit puana sahip istekliler arasında kura yöntemine başvurulacağı hususu hükme bağlanmıştır.

İdarece alınan ihale komisyonu kararında, geçerli teklifler arasından 13 (on üç) isteklinin vermiş olduğu teklif fiyatının eşit olması sebebiyle ekonomik açıdan en avantajlı teklif ve ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklifi belirlemek için Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin “Tekliflerin eşit olması” başlıklı 63’üncü maddesi ile İdari Şartname’nin “Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi başlıklı” 35.2’nci maddesi gereğince yapılan puanlama sonucunda 4 (dört) istekliye ait puanın eşit olmasından dolayı kura çekiminin gerçekleştirildiği, ilk kura sonucunda Eihale Danışmanlık Bilişim Gıda Temizlik Sağlık İnşaat Otomotiv Ticaret Ltd. Şti.nin ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak, ikinci kura işlemi sonucunda ise Ottoman Entegre Tesis Profesyonel Hizmet Yönetimi A.Ş.nin ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlendiği ve söz konusu ihalenin Eihale Danışmanlık Bilişim Gıda Temizlik Sağlık İnşaat Otomotiv Ticaret Ltd. Şti.nin üzerinde bırakıldığı görülmüştür.

İncelenen ihalede yapılan doküman düzenlemeleri ve belirtilen mevzuat hükümlerinden isteklinin ve tüzel kişiliğinin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait iş deneyim belgesinin kullanılması halinde bu ortağının, ilan veya davet tarihinden geriye doğru son iki yıl içinde 4735 sayılı Kanun kapsamında sözleşme imzalamamış olması veya imzaladığı sözleşmelerin toplam bedelinin ihale konusu işin yaklaşık maliyetinden daha düşük olması durumunda 2 puan, yaklaşık maliyet tutarı ile yaklaşık maliyetin iki katı arasında olması durumunda 1 puan alacağı, yaklaşık maliyetin iki katından fazla olması halinde de puan alamayacağı anlaşılmaktadır.

Başvuru sahibi tarafından kendisine ait olan feshedilmiş sözleşmelerin EKAP üzerinde feshedilmemiş olarak görülmesi sebebiyle yapılan değerlendirmede idarece 0 (sıfır) puan verilmek suretiyle ihalenin başka bir istekli üzerine bırakılıp ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak da bir diğer isteklinin belirlenmiş olması yönündeki ihale kararının, puanlama işlemindeki eksiklik ve hata sebebiyle mevzuata aykırı bir şekilde verildiği iddia edilmektedir.

Başvuru sahibinin şikayet dilekçesinde yer verdiği münfesi sözleşmeye örnek olarak belirtmiş olduğu Mahkeme kararı ve bu karar üzerine alınan Kurul kararının incelenmesinde, EKAP sözleşme sorgu ekranında başvuru sahibi tarafından imzalanan sözleşmelerden 2018/417391 numaralı sözleşmeye konu ve Devlet Hava Meydanları İşletmesi Genel Müdürlüğü (DHMI) tarafından yapılan 2018/417391 İhale Kayıt Numaralı "1'inci Bölge Kapsamında 01/01/2019 – 31/12/2020 (24 Aylık) Tarihleri Arası Toplam 548 İşçi (532 İşçi + 16 Engelli İşçi) İle Genel Temizlik" ihalesine ilişkin olarak Maviyege Temizlik Hizmetleri İnsan Kay. Gıda Tab. İnş. San. Tic. Ltd. Şti.nin itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu, Kurulca alınan 01.11.2018 tarihli ve 2018/UH.I-1915 sayılı karar ile de "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikayet başvurusunun reddine" karar verildiği,

Davacı Maviage Temizlik Hizmetleri İnsan Kay. Gıda Tab. İnş. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 17.01.2019 tarihli E:2018/2469, K:2019/53 sayılı kararında "Bu itibarla, 4735 sayılı Kanun ve Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin ekinde yer alan Hizmet Alımlarına Ait Tip Sözleşme'ye uygun olarak hazırlanmayan sözleşmenin anılan maddesi ile ilgili iddia yönünden itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin işlemde hukuka uygunluk görülmemiştir." gerekçesiyle dava konusu işlemin üçüncü iddiaya ilişkin kısmının iptaline karar verildiği,

Bu defa söz konusu Mahkeme kararının uygulanmasını teminen alınan 20.02.2019 tarihli ve 2019/MK-75 sayılı Kurul kararında "1- Kamu İhale Kurulunun 01.11.2018 tarihli ve 2018/UH.I-1915 sayılı kararının üçüncü iddia ile ilgili kısmının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline," karar verildiği anlaşılmıştır.

Yukarıda belirtilen 2018/417391 İKN'li ihaleye ilişkin yayınlanan "Sonuç İlanı"nın ve **ihale** ve Sözleşme Bilgileri'nin EKAP üzerinden incelenmesinde de sözleşme tarihinin 28.01.2019, sözleşme bedelinin 37.988.760,06 TL ve sözleşme bilgisinin 721.980,00 TL olarak belirtildiği görülmüştür.

Bu çerçevede ihale işlem dosyasındaki bilgi ve belgeler incelendiğinde, başvuru sahibinin puanlama neticesinde Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 63'üncü maddesinin (a) bendi uyarınca 0, (b) bendi uyarınca 1 puan olmak üzere toplamda 1 puan aldığı,

İhale işlem dosyasında bulunan ve idarece gerçekleştirilen puanlamaya esas teşkil eden 03.05.2019 tarihli sözleşme sorgulama sonuçlarında, başvuru sahibi Burakcan Otomotiv

İnşaat Temizlik Turizm Bilgisayar Yazılım Danışmanlık Tic. ve San. A.Ş. tarafından 29.03.2017-28.03.2019 tarihleri arasında 4735 sayılı Kanun kapsamında imzalanmış 4 adet sözleşmenin bulunduğu ve sözleşme tutarlarının toplamının 60.038.405,63 TL olduğu tespit edilmiştir.

Yapılan incelemede Elektronik Kamu Alımları Platformu'nda (EKAP) yer alan sözleşme sorgulama ekranı üzerinden yapılan sorgulama sonucunda da istekliye ait ilan veya davet tarihinden geriye doğru son iki yıl içinde 4735 sayılı Kanun kapsamında 4 adet sözleşmenin yer aldığı ve sözleşme tutarları toplamının 60.038.405,63 TL olduğu anlaşılmıştır.

Hizmet Alımı **İhale**leri Uygulama Yönetmeliği'nin yukarıda yer verilen 63'üncü maddesinin "...Birinci fıkranın (a) bendine ilişkin değerlendirmede ilan veya davet tarihi itibarıyla geçerli EKAP verileri; ...esas alınır..." hükmüne ve anılan Tebliğin 70.1.1'inci maddesindeki "İsteklinin ve tüzel kişiliğinin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait iş deneyim belgesi kullanılmış ise bu ortağının, ilan veya davet tarihinden geriye doğru son iki yıl içinde 4735 sayılı Kanun kapsamında imzaladığı sözleşme tutarına ilişkin değerlendirmede, sözleşme sonuç bilgileri Kuruma ulaşmış ihalelere ilişkin EKAP üzerinden edinilen veriler kullanılacaktır." açıklamasına göre eşit teklif sahibi isteklilerin puanlanmasında her ne kadar EKAP üzerinde yapılan sorgulama neticesinde ulaşılan sözleşme bilgilerinin dikkate alınması gerektiği anlaşıyor olsa da imzalanan sözleşmelerin tasfiye edilmesi durumunda puanlamaya esas olacak sözleşme tutarının nasıl değerlendirileceği ile ilgili bir hüküm bulunmadığı anlaşılmıştır.

Anılan Yönetmelik'in 63'üncü maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde yer alan düzenleme ile toplam sözleşme bedelinden daha az miktarda ifade bulunan isteklilerin daha yüksek puan almasının amaçlandığı dikkate alındığında, ihalesi iptal edilen bir ihaleye yönelik bitirilen iş miktarına ilişkin bedelin sözleşme bedeli üzerinden gerçekleşmeyebileceğinden

hareketle, idarece başvuru sahibi isteklinin puanının feshedilmiş bir sözleşmenin gerçekleştirilmeyen kısmının tutarı da dâhil edilerek değerlendirilmesinin bahsi geçen Yönetmelik hükmünün amacına uygun olmadığı anlaşılmaktadır.

Bu sebeple ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi amacı ile yapılan puanlamada başvuru sahibi istekli tarafından ihale ilan tarihinden geriye doğru iki yıl içerisinde 4735 sayılı Kanun kapsamında imzalanmış toplam sözleşme tutarlarının [(60.038.405,63 TL – 37.988.760,06 TL) + 721.980,00 TL] 22.771.625,57 TL olarak dikkate alınması gerektiği tespit edilmiştir.

Yapılan bu değerlendirme neticesinde başvuru sahibi isteklinin ihale ilan tarihinden geriye doğru iki yıl içerisinde 4735 sayılı Kanun kapsamında imzalamış olduğu toplam parasal tutarının (22.771.625,57 TL) şikâyete konu işe ait 7.852.597,37 TL tutarındaki yaklaşık maliyet tutarının üzerinde bulunduğu görüldüğünden, bu çerçevede başvuru sahibinin son iki yıl içinde imzaladığı sözleşme tutarlarının toplamının yaklaşık maliyet tutarının iki katından fazla olması sebebiyle yukarıda belirtilen Yönetmeliğin anılan maddesindeki “3) Birinci fıkrada yer alan kriterleri sağlayamayan isteklilere puan verilmez.” hükmü ve yine anılan tebliğin 70.1.1’inci maddesindeki **“Sözleşmelerin toplam bedeli ihale konusu işin yaklaşık maliyetinin iki katından daha fazla olan isteklilere puan verilmeyecektir.”** açıklaması doğrultusunda idarece başvuru sahibi istekliye sıfır (0) puan verilmesi işleminde mevzuata herhangi bir aykırılık bulunmadığına karar verilmiştir.

İhale kararı Sonucu

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 şikâyet başvurusunun reddine,

