ihalede İşin yapılacağı yerin görülmesi gereği iş alanı içerisinde neler yapılacağının ve hangi giderlerin yükleniciye ait olduğunun belirli olduğu

Toplantı No	: 2024/001
Gündem No	: 25
Karar Tarihi	: 04.01.2024
Karar No	: 2024/UH.I-23

BAŞVURU SAHİBİ:
Özer Atık Yönetimi Taşıma. Tem. İnş. Gıda San. Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Sultanbeyli Belediye Başkanlığı Temizlik İşleri Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2023/1224172 İhale Kayıt Numaralı "Kent Temizliği İçin Araç Kiralama" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
Sultanbeyli Belediye Başkanlığı Temizlik İşleri Müdürlüğü tarafından 15.12.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Kent Temizliği İçin Araç Kiralama" ihalesine ilişkin olarak Özer Atık Yönetimi Taşımacılık Temizlik İnşaat Gıda San. Tic. Ltd. Şti.nin 11.12.2023 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 13.12.2023 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 21.12.2023 tarih ve 123027 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 21.12.2023 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2023/1483 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, Teknik Şartname'nin 5'inci maddesinde yüklenicinin katı atık aktarma tesisinde işlerini yürütebilmesi için çalışma ofisi ve araçların bakım-onarımı için atölye oluşturacağının düzenlendiği, ancak idarece istenilen atölye alanının ne kadar olacağı ve içerisine neler yapılacağı hususlarının belirsiz olmasının isteklilerin sağlıklı teklif vermesine engel teşkil ettiği, ayrıca bu durumun her isteklinin kendi bilgilerine göre hareket edeceği sonucunu doğuracağından 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun eşit muamele ve rekabet ilkesine aykırı olduğu iddiasına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhale dokümanında değişiklik veya açıklama yapılması" başlıklı 29'uncu maddesinde "…istekliler tekliflerini hazırlarken ihale dokümanında açıklanmasına ihtiyaç duyulan hususlarla ilgili olarak son teklif verme gününden yirmi gün öncesine kadar yazılı olarak açıklama talep edebilir." hükmü,

İdari Şartname'nin "Işin yapılacağı yerin görülmesi" başlıklı 12'nci maddesinde "12.1. İşin yapılacağı yeri ve çevresini görmek, inceleme yapmak, teklifini hazırlamak ve taahhüde girmek için gerekli olabilecek tüm bilgileri temin etmek isteklinin sorumluluğundadır. İşyeri ve çevresinin görülmesiyle ilgili bütün masraflar istekliye aittir.
12.2. İstekli, işin yapılacağı yeri ve çevresini görmekle; işyerinin şekline ve mahiyetine, iklim şartlarına, işin gerçekleştirilebilmesi için yapılması gerekli çalışmaların ve kullanılacak malzemelerin miktar ve türü ile işyerine ulaşım ve şantiye kurmak için gerekli hususlarda maliyet ve zaman bakımından bilgi edinmiş; teklifini etkileyebilecek riskler, olağanüstü durumlar ve benzeri diğer unsurlara ilişkin gerekli her türlü bilgiyi almış sayılır.
12.3. İstekli veya temsilcilerinin işin yapılacağı yeri görmek istemesi halinde, işin gerçekleştirileceği binaya ve/veya araziye girilmesi için gerekli izinler İdare tarafından verilecektir.
12.4. Tekliflerin değerlendirilmesinde, isteklinin işin yapılacağı yeri incelediği ve teklifini buna göre hazırladığı kabul edilir.
Sultanbeyli İlçesi sınırları dahilinde ve İstanbul Büyükşehir Belediyesi Anadolu Yakası Şile Kömürcüoda düzenli depolama sahası arasıdır." düzenlemesi,

Teknik Şartname'nin "Katı Atık Aktarma Merkezi" başlıklı 5'inci maddesinde "5.1. Yüklenici, Katı atık aktarma tesisinde işlerini yürütebilmesi için çalışma ofisi ve araçların bakım-onarımı için atölye oluşturacaktır.
5.2. Katı Atık Aktarma Merkezinin Elektrik, Su, Doğalgaz giderleri yüklenici tarafından karşılanacaktır. Tesisin aylık su gideri aylık ortalama 373 m3, doğalgaz gideri aylık ortalama 272 m3 ve aynı şekilde tesisin elektrik gideri aylık ortalama 10200 kwh' dır. Yüklenici tesis için idareye her hangi bir kira ödenmeyecektir.
5.3. Katı Atı Aktarma Merkezi Tesis içinde yükleniciye atölye için kapalı alan tahsis edilecek, kurulacak atölye ve çevresi temiz tutulacak, İş yeri sağlığı ve güvenliği ile ilgili uyarı ve yönlendirme levhaları atölye ve çevresinde görülecek şekilde yapılacaktır.
5.4. Araçların tamir bakım işleri için kurulacak olan atölyelerin personeli ve yedek parça vs. giderleri, işlerin verimli yürütülmesi için yüklenici tarafından karşılanacaktır.
5.5. Yüklenici, tüm araçların temizlenmesi için aktarma merkezinde her türlü araç yıkama ekipmanı, sarf malzemeleri bulunduracak ve teklif fiyata dahil edecektir. Araçların temizliği için yüklenici firma; sıcak-soğuk çift hazneli en az 150 Bar basınç, 900 litre/s debi kapasiteli 10 metre hortumu olan yıkama makinesi oto içi temizleme 3 motorlu ıslak kuru elektrik süpürgesi ve en az 60 litre tank kapasiteli en az 6 bar basınçlı 10 metre hortumu olan köpük tankı bulunduracak. Oto yıkama yapılabilmesi için aylık en az 90 araca yetecek kadar (en az haftada bir kez yıkama için); Cilalı oto şampuanı (oto köpük) 20 litre/30 gün, Torpido göğüs parlatıcısı 20 litre/ 30 gün, Lastik parlatıcısı 20 litre/30 gün, Araç içi döşeme temizleyicisi 20 litre/30 gün, Motor temizleyicisi 20 litre/30 gün bulunduracaktır." düzenlemesi yer almaktadır.

Başvuruya konu ihalenin Sultanbeyli Belediyesi Temizlik İşleri Müdürlüğü tarafından açık ihale usulüyle ve birim fiyat teklif alınmak suretiyle 15.12.2023 tarihinde gerçekleştirilen "Kent Temizliği İçin Araç Kiralama" ihalesi olduğu, söz konusu ihalede toplam 31 adet ihale dokümanı edinildiği ve 7 istekli tarafından teklif sunulduğu, 20.12.2023 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin Özkartallar İnşaat Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi üzerinde bırakıldığı görülmüştür.

Yukarıda aktarılan Teknik Şartname düzenlemesi ile yüklenicinin idareye ait katı atık aktarma merkezinin içinde işlerini yürütebilmesi için çalışma ofisi ve araçların tamir, bakım ve onarımı için atölye oluşturacağı, söz konusu alanlar için kira ödemeyeceği, kurulacak atölyenin personeli ve yedek parça vs. giderleri ile ortalama tutarları belirtilen katı atık aktarma merkezinin elektrik, su, doğalgaz giderlerini ödemekle yükümlü olduğu açıkça anlaşılmaktadır.

Bu çerçevede atölye alanı içerisinde neler yapılacağının ve hangi giderlerin yükleniciye ait olduğunun belirli olduğu, söz konusu alana ilişkin olarak ilgili maddede herhangi bir sınırlama bulunmadığı ve teklif veren isteklinin kendi ihtiyaçları doğrultusunda katı atık aktarma merkezinde talep edeceği atölye alanının idarece yükleniciye verileceği, İdari Şartname'nin "İşin yapılacağı yerin görülmesi" başlıklı 12'nci maddesi kapsamında idareden atölye alanının yapılacağı alanın görülmesinin de mümkün olduğu, bu noktada sorumluluğun istekli olabileceklere ait olduğu anlaşıldığından başvuru sahibinin bu yöndeki iddiası yerinde görülmemiştir.

Öte 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 bildirimini 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 (1) numaralı bendi uyarınca tahsil edilen bedel hiçbir durumda iade edilmez." hükmü yer almaktadır.

Aktarılan Kanun hükmüne göre, başvuru sahibinin itirazen şikâyete konu iddialarının tamamında haklı bulunması halinde başvuru bedeli iadesinin söz konusu olabileceği dikkate alındığında, yukarıda yer verilen tespit ve değerlendirmeler neticesinde, başvuru sahibinin, iddialarının tamamında haklı bulunmadığı anlaşıldığından başvuru bedelinin başvuru sahibine iadesi için Kanunun öngördüğü şekilde "başvuru sahibinin iddialarının tamamında haklı bulunması" koşulunun gerçekleşmediği, dolayısıyla 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinin (j) fıkrasının 9'uncu alt bendi hükmü gereğince başvuru bedelinin iadesinin mümkün bulunmadığı anlaşılmıştır.

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,

Oybirliği ile karar verildi.