

ihale dokümanında kendi malı araçlar için demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da mali müşavir raporunun kiralık araçlar için ise noter onaylı kira sözleşmesinin sözleşme imzalamadan önce idareye sunulması istenilemez

ihale dokümanında kendi malı araçlar için belgelerin sözleşme imzalamadan önce idareye sunulması istenilemez

	<table><tr><td>Toplantı No</td><td>: 2023/045</td></tr><tr><td>Gündem No</td><td>: 12</td></tr><tr><td>Karar Tarihi</td><td>: 06.09.2023</td></tr><tr><td>Karar No</td><td>: 2023/UH.II-1172</td></tr></table>	Toplantı No	: 2023/045	Gündem No	: 12	Karar Tarihi	: 06.09.2023	Karar No	: 2023/UH.II-1172
Toplantı No	: 2023/045								
Gündem No	: 12								
Karar Tarihi	: 06.09.2023								
Karar No	: 2023/UH.II-1172								
BAŞVURU SAHİBİ: Yağmur Yemekçilik Gıda Taah. Tem. İnş. Hayv. San. ve Tic. Ltd. Şti.,									
İHALEYİ YAPAN İDARE: Korkut İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü,									
BAŞVURUYA KONU İHALE: 2023/738861 İhale Kayıt Numaralı "2023 / 2024 Eğitim ve Öğretim Yılında Muş İli / Korkut İlçesinde Taşıma Kapsamında Bulunan 550 İlkokul/Ortaokul /Lise Öğrencilerine Malzeme Dâhil 180 Gün 99000 Öğün Öğle Yemeği Yemek Pısrılması, Dağıtılması Hizmet Alım İşi" İhalesi									
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME: Korkut İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından 15.08.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "2023 / 2024 Eğitim ve Öğretim Yılında Muş İli/ Korkut İlçesinde Taşıma Kapsamında Bulunan 550 İlkokul/Ortaokul/Lise Öğrencilerine Malzeme Dâhil 180 Gün 99000 Öğün Öğle Yemeği Yemek Pısrılması, Dağıtılması Hizmet Alım İşi" ihalesine ilişkin olarak Yağmur Yemekçilik Gıda Taah. Tem. İnş. Hayv. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin 09.08.2023 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 25.08.2023 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibine 28.08.2023 tarih ve 106197 sayılı İle Kurum kayıtlarına alınan 28.08.2023 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.									
Başvuruya ilişkin olarak 2023/997 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzin edilmiştir.									
KARAR: Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.									
İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, Teknik Şartname'nin "Diğer Hususlar" başlıklı 10'uncu maddesinde "İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından sözleşme imzalanmadan önce idareye sunulacak belgeler. 10.1) Yemek üretim ve dağıtım, yemeği hijyenik ortamda taşımaya elverişli Termoklinik mali araçlar için demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir raporunu; kiralık araçlar için ise noter onaylı kira sözleşmesini sözleşme imzalanmadan önce idareye sunacaktır. Ayrıca Finansal Kiralama Kanunu hükümlerine göre edinilmiş ekipmanlar için ise kira sözleşmesi sunulacaktır. 10.2) İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından sözleşme imzalanmadan önce belgeler; idareye imza karşılığı teslim edilecektir. İdare tarafından gerekli incelemeler ve evrak sorgulamaları yapıldıktan sonra sözleşme imzalanacaktır." düzenlenmesinin yer aldığı, Sözleşmenin imzalanması aşamasında, ihale üzerinde kalan ve ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlenerek sözleşmeye davet edilen istektilerlerce sunulması zorunlu olan belgelerin 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu ve Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği ile belirlendiği, mevzuat uyarınca sunulması zorunlu olmayan söz konusu belgelerin henüz sözleşme aşamasında sunulmasının ihale dokümanı ile zorunlu tutulmasıyla, bahsedilen belgelerin yeterlilik kriteri haline getirildiği, bu nedenle belirtilen düzenlemenin mevzuata aykırı olduğu iddialarına yer verilmiştir.									
Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.									
4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhaleye katılma yeterlik kuralları" başlıklı 10'uncu maddesinde "Bu madde kapsamında istenen belgelerden hangilerinin taahhütname olarak sunulabileceği Kurum tarafından belirlenir. Gerçeğe aykırı hususlar içeren taahhütname sunulması veya ihale üzerinde kalan istekli tarafından taahhüt altına alınan durumu tevsik eden belgelerin sözleşme imzalanmadan önce verilmesi halinde bu durumda olanlar ihale dışı bırakılarak geçici teminatları gelir kaydedilir." hükmü,									
Aynı Yönetmelik'in "Makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin belgeler ve kapasite raporu" başlıklı 41'inci maddesinde "(1) İşin yapılabilmesi için gerekli görülen makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin bilgilere sözleşme tasarısında yer verilir. Ancak, söz konusu makine, teçhizat ve diğer ekipman yeterlik kriteri olarak belirlenemez. İşin niteliğinin gerektirdiği hallerde, kendi mali olması gerekli görülen makine, teçhizat ve diğer ekipman fiyat dışı unsur olarak belirlenebilir. İdari şartnamede, fiyat dışı unsur olarak belirlenen makine, teçhizat ve diğer ekipmanın sayısı, niteliği ve teknik kriterlere yönelik düzenlemelere yer verilir. Fiyat dışı unsur değerlendirilmesi yapılabilmesi için, kendi mali olduğunu gösteren belgeler ile teknik kriterleri tevsik eden belgelerin teklif ile birlikte sunulması gerekir. Kendi mali makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin fiyat dışı unsurun, fiyat ve fiyat dışı unsurlar dâhil hesaplanan toplam değerlendirilme puanı içindeki ağırlığı yüzde biri geçemez. Söz konusu oranı arttırmaya veya azaltmaya ya da alım konusuna göre farklı oranlar belirlemeye Kurum yetkilidir. (2) İsteklinin kendi mali olan makine, teçhizat ve diğer ekipman; ruhsat, demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir veya serbest muhasebeci mali müşavir raporu ile tevsik edilir. Tevsik işleminin aslına uygunluğunun noter tarafından onaylanmış ruhsat örneklerinin sunularak yapılması halinde, örnek çıkarma işleminin ilan veya davet tarihinden sonra yapılması zorunludur. (3) Geçici ithalle getirilmiş veya finansal kiralama yoluyla edinilmiş makine ve ekipman, kira sözleşmesinin sunulması ve ihalenin ilk ilan veya davet tarihine kadar olan kiralara'nın ödendiğinin belgellemesi şartı ile isteklinin kendi mali sayılır.." hükmü,									
Anılan Yönetmelik'in "İhale üzerinde kalan isteklinin sözleşmeye davet edilmesi" başlıklı 67'nci maddesinde "(1) Kanunun 41'inci maddesinde belirtilen sürelerin bitimini, ön mali kontrol yapılması gereken hallerde ise bu kontrolün tamamlandığı tarihi izleyen günün itibaren üç gün içinde ihale üzerinde bırakılan istekliye, tebliğ tarihini izleyen on gün içinde kesin teminatı vermek suretiyle sözleşmeyi imzalaması hususu bildirilir. Yabancı istektiler için bu süreye oniki gün ilave edilir. (2) Sözleşmenin imzalanacağı tarihte, sözleşme imzalanmadan önce ihale sonuç bilgileri Kuruma gönderilmek suretiyle ihale üzerinde kalan isteklinin ihalelere katılmaktan yasaklı olup olmadığının teyit edilmesi zorunludur. (3) Mücbir sebep halleri dışında, ihale üzerinde kalan istekli, yasal yükümlülüklerini yerine getirerek sözleşme imzalaması zorundadır. Bu zorunluluğa uyulmaması halinde, ihale üzerinde kalan isteklinin geçici teminatı gelir kaydedilerek Kanunun 58 inci maddesi hükümleri uygulanır. Ancak, f. j), Kanunun 10'uncu maddesi kapsamında taahhüt altına alınan durumu tevsik etmek üzere idareye sunulan bilgi ve/veya belgelerin taahhüt edilen duruma aykırı hususlar içermesi halinde, ihale üzerinde kalan isteklinin geçici teminatı gelir kaydedilmekle birlikte, hakkında Kanunun 58 inci maddesi hükümleri uygulanmaz." hükmü yer almaktadır.									
İhaleye ilişkin İdari Şartname'nin "İhale konusu işe/alma ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/alının; a) Adı: 2023 / 2024 eğitim ve öğretim yılında muş ili / korkut ilçesinde taşıma kapsamında bulunan 550 ilkököl/ortaokul /lise öğrencilerine malzeme dâhil 180 gün 99.000 öğün öğle yemeği yemek pısrılması, dağıtılması hizmet alım işi b) Tü Türü: Hizmet Alımı c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği c) Yatırım proje no'su (yapın işlerinde): Bu madde boş bırakılmıştır. d) Kodu: e)Miktari:550 ilkököl/ortaokul /lise öğrencilerine malzeme dâhil 180 gün 99.000 öğün öğle yemeği yemek pısrılması, dağıtılması hizmet alım işi Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır. f) İşin yapılacağı/maliyet tesli edileceği yer: 1.Korkut Anadolu Lisesi 2.Güneyik İlk-Ortaokulu 3.Güven Ortaokulu 4.Konakdüzü İlk-Ortaokulu 5.Mehmet Akif Ersoy Ortaokulu 6.Mehmet Akif Ersoy İlkokulu 7.Karakale İlk-Ortaokulu 8.İçboğaz İlkokulu" düzenlemesi,									
Anılan Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "7.1. İstektilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan belgeler ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlara ilişkin bilgileri e-teklifleri kapsamında beyan etmeleri gerekmektedir. 1) İstektiler, ihale tarihi itibarıyla geçerliliğini sürdüren, yetkili kuruluşlardan aldıkları, yemek hazırlama, pişirme, dağıtım ve sonrası hizmetleri yapmaya yeterli olan "İşletme Kayıt Belgesi"nin aslını veya aslı idarece görüldüğü onaylanan suretini veya noter tasdiklı suretini ihale dosyasında sunmak zorundadırlar. 7.5.2. İstektiler bağlı olduğu ilin ticaret ve/veya sanayi odası yada esnaf ve sanatkarlar odası tarafından düzenlenen ihale konusu yemek hizmetinin yapılacağı iş yerine ait teklif verilen kısımın itibarıyla günlük yemek verilecek öğrenci sayısının en az 2/3'ü (1.Kısım için 170 , 2.Kısım için 198 iki kısma teklif verilmesi durumunda 368) kadar kapasite raporu 7.5.3. Yerel koşulların elverişsiz olması ve ilgili ihalelere teklif verilemeyeceğinin öngörülmesi durumunda herhangi bir yeterlilik belgesi istenmeyecek ve bu maddeyi boş bırakacaktır. TS 8985 Hizmet Yeterlilik Belgesi: İşyerleri Yemek Fabrikaları- Toplu Yemek Mutfaqları ve Yemek Servisleri- Genel Kuralllar Belgesi TS 13875 (Ham, Yarım Mamul ve mamul gıda maddeleri, gıda katkı maddeleri ile işlenmeye mahsus yan ürünler ve gıda ambalajlarının bir yere bağda bir yer taşımasında uygulacak idari-işletme kuralları ile taşıma araçlarını özellikleri gıda taşıma hizmeti veren iş yerleri ve çalışanların özellikleri ile ilgili kuralları kapsar.-) belgesine haiz olacaktır. Kalite yönetim sistem belgesi Türk Akreditasyon Kurumu tarafından akredite edilen belgelendirme kuruluşları veya Uluslararası Akreditasyon Forumu Karşılıklı Tanınma Anlaşmasında yer alan ulusal akreditasyon kurumlarınca akredite edilmiş belgelendirme kuruluşları tarafından düzenlenmesi zorunludur. Bu belgelendirme kuruluşlarının Uluslararası Akreditasyon Forumu Karşılıklı Tanınma Anlaşmasında yer alan ulusal akreditasyon kurumlarınca akredite edilmiş belgelendirme kuruluşu olduklarını ve bu kuruluşlara düzenlenen belgelerin geçerliliğini sürdürdüğünün, Türk Akreditasyon Kurumundan alınacak bir yazı ile teyit edilmesi gerekir. İhale tarihi veya bu tarihten önceki bir yıl içinde alınan teyit yazıları geçerlidir. Ancak, Türk Akreditasyon Kurumu tarafından akredite edildiği duyurulan belgelendirme kuruluşları tarafından düzenlenen ve TÜRKAK Akreditasyon Markası taşıyan belge ve sertifikalar için Türk Akreditasyon Kurumundan teyit alınması zorunlu değildir. Bu belgenin ihale tarihinde geçerli olması yeterlidir. İş ortaklıklarında, ortaklardan birinin istenilen belgeyi sunması yeterlidir. Deney laboratuvarlarının kalite yeterliliğine ilişkin belgelerin Türk Akreditasyon Kurumu veya Uluslararası Laboratuvar Akreditasyon İşbirliği Karşılıklı Tanınma Anlaşmasında yer alan akreditasyon kurumları tarafından düzenlenmesi zorunludur. Bu akreditasyon kurumlarının Uluslararası Laboratuvar Akreditasyon İşbirliği Karşılıklı Tanınma Anlaşmasında yer alan akreditasyon kurumları tarafından düzenlenmesi zorunludur. Kurumundan alınacak bir yazı ile teyit edilmesi gerekir. Teyit yazısı, ihale veya son başvuru tarihinde geçerli olması koşuluyla düzenlendiği tarihten itibaren bir yıl süreyle kullanılabilir. Ancak Türk Akreditasyon Kurumu tarafından düzenlenen ve TÜRKAK Akreditasyon Markası taşıyan belge ve sertifikalar için Türk Akreditasyon Kurumundan teyit alınması zorunlu değildir. Bu belgenin ihale tarihinde geçerli olması yeterlidir. İş ortaklıklarında, ortaklardan birinin istenilen belgeyi sunması yeterlidir." düzenlemesi,									
Teknik Şartname'nin "Diğer Hususlar" başlıklı 10'uncu maddesinde "İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından sözleşme imzalanmadan önce idareye sunulacak belgeler; 10.1. Yemek üretim ve dağıtım, yemeği hijyenik ortamda taşımaya elverişli Termoklinik mali araçlar için demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir raporunu; kiralık araçlar için ise noter onaylı kira sözleşmesini sözleşme imzalanmadan önce idareye sunacaktır. Ayrıca Finansal Kiralama Kanunu hükümlerine göre edinilmiş ekipmanlar için ise kira sözleşmesi sunulacaktır. 10.2.İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından sözleşme imzalanmadan önce belgeler; idareye imza karşılığı teslim edilecektir. İdare tarafından gerekli incelemeler ve evrak sorgulamaları yapıldıktan sonra sözleşme imzalanacaktır." düzenlemesi yer almaktadır.									
Başvuru konusu ihalenin 2023 / 2024 eğitim ve öğretim yılında Muş İli Korkut İlçesinde taşıma kapsamında bulunan 550 ilkököl/ortaokul /lise öğrencilerine malzeme dâhil 180 gün 99000 öğün öğle yemeği yemek pısrılması, dağıtılması hizmet alımı işi olduğu, 15.08.2023 tarihinde gerçekleştirilen ihalede 5 doküman satın alındığı ve ihaleye 2 istekli tarafından teklif sunulduğu tespit edilmiştir.									
İhaleye ilişkin Teknik Şartname'nin "Diğer Hususlar" başlıklı 10'uncu maddesinde "İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından taşımaya elverişli termoklinik mali araçlar için demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir raporunu; kiralık araçlar için ise noter onaylı kira sözleşmesini sözleşme imzalanmadan önce idareye sunacaktır. Ayrıca Finansal Kiralama Kanunu hükümlerine göre edinilmiş ekipmanlar için ise kira sözleşmesi sunulacaktır. İdare tarafından gerekli incelemeler ve evrak sorgulamaları yapıldıktan sonra sözleşme imzalanacağı anlaşılmıştır.									
Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinde, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 10'uncu maddesinde yer verilen ve ihaleye katılm aşamasında aranan belgelerden kurum tarafından taahhütname sunulmasına imkân tanıyanlara ilişkin olarak kanıtlayıcı belgeler ile yine Kanun'un bahse konu maddesi kapsamında sayılan diğer belgelerin ihale üzerinde kalan istekli tarafından sözleşme imzalanmadan önce idareye sunulacağı, söz konusu belgelerin sözleşme imzalanmadan önce idareye verilmesi veya sunulan bilgi ve/veya belgelerin taahhüt edilen durumlara aykırı hususlar içermesi halinde ihale üzerinde bırakılan isteklinin ihale dışı bırakılarak geçici teminatının gelir kaydedileceği hüküm altına alınmıştır.									
Uyusmazlığa konu ihaleye ait Teknik Şartname'nin aktarılan 10'uncu maddesinde, yemek üretim ve dağıtımının termoklinik araçlarla yapılacağı, yüklenici tarafından kendi mali araçlar için demirbaş veya amortisman defterinde kayıtlı olduğuna dair noter tespit tutanağı ya da yeminli mali müşavir raporu veya serbest muhasebeci mali müşavir raporunu; kiralık araçlar için ise noter onaylı kira sözleşmesini sözleşme imzalanmadan önce idareye sunulacağı, ayrıca Finansal Kiralama Kanunu hükümlerine göre edinilmiş ekipmanlar için ise kira sözleşmesini sunulacağı, idare tarafından gerekli incelemeler ve evrak sorgulamaları yapıldıktan sonra sözleşme imzalanacağı anlaşılmıştır.									
Kamu ihale mevzuatında sözleşme imzalanmadan önce sunulması gereken belgelerin ve bu belgelerin sunulması halinde hangi yaptırımların uygulanacağına ilişkin iddia konusu eden belgelerin de sözleşme imzalanmadan önce sunulması gereken belgeler arasında yer almadığı, dolayısıyla bahsi geçen belgelerin sözleşme imzalanmadan önce sunulmasının istenemeyeceği anlaşılmış olup, söz konusu düzenlemenin bu haliyle mevzuata uygun olmadığı sonucuna varılmıştır.									
Diğer yandan, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinin (j) fıkrasının 9'uncu alt bendinde "Başvuru sahibinin iddialarının tamamlanması halinde, Kurul kararı ile itirazın şikâyet başvurusu bedelinin başvuru sahibine iadesine karar verilir. Kurul kararının başvuru sahibine bildirilmesini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kuruma yazılı talebi üzerine, bu talep tarihini izleyen otuz gün içinde Kurum tarafından itirazın şikâyet başvurusu bedelinin iadesinin yapılacağı ve söz konusu bedelinin idareye teslim edilmesi, diğer hallerde ise başvuru bedelinin iade edilemeyeceği hüküm altına alınmış olduğundan itirazın şikâyet başvurusu bedelinin başvuru sahibine iadesine yönelik Kurul kararının bildirilmesini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kurul kararı ile birlikte Kuruma yazılı talebi halinde bu talep tarihini izleyen otuz gün içinde 27.322.00 TL'lik itirazın şikâyet başvurusu bedelinin iade edilmesi gerekmektedir.									
Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılığı belirlenen ihale işlemlerinin düzeltilici işlemlerle giderilemeyecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, ihalenin iptali 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, 1) 4734 sayılı Kanunun 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline, 2) Başvuru bedelinin Kurul kararının başvuru sahibine bildirilmesini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumuna yazılı talebi halinde iadesine, Oybirliği ile karar verildi.									