

idare tarafından ihale şikayet başvurusuna cevap verilmediğinde şikayet başvurusunun zımnen reddedildiği anlamına geleceği

ihale şikayet başvurusuna cevap verilmediğinde şikayet başvurusunun zımnen reddedildiği anlamına geleceği

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Şikâyet başvurusu üzerine inceleme" başlıklı 10'uncu maddesinin 4'üncü fıkrasında "İnceleme, ihale yetkilisince bizzat yapılabileceği gibi ihale yetkilisinin görevlendireceği bir veya birden fazla raportör tarafından da yapılabilir. Bu inceleme sonucunda, ihale yetkilisi tarafından gerekçeli bir karar alınır." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in "Alınacak kararlar" başlıklı 11'inci maddesinde "(1) Şikâyet üzerine idare tarafından yapılan inceleme sonucunda gerekçeli olarak;

a) İhale sürecinin devam etmesine engel oluşturacak ve düzeltici işlemle giderilemeyecek hukuka aykırılığın tespit edilmesi halinde ihalenin iptaline,

b) Düzeltme yapılması yoluyla giderilebilecek ve ihale sürecinin kesintiye uğratılmasına gerek bulunmayan durumlarda, düzeltici işlem belirlenmesine,

c) Başvurunun süre, usul ve şekil kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak sözleşmenin imzalanmış olması veya şikâyete konu

işlemlerde ihalenin iptalini veya düzeltici işlem belirlenmesini gerektirecek hukuka aykırılığın tespit edilememesi hallerinde başvurunun reddine karar verilir.” hükmü,

Aynı Yönetmelik’in “Kararlarda bulunacak hususlar” başlıklı 12’nci maddesinde “(1) Şikâyet başvurusu üzerine idare tarafından alınacak kararlarda aşağıdaki hususlar gösterilir:

- a) İhalenin adı ve ihale kayıt numarası,
- b) Başvuru sahibinin, varsa vekil ya da temsilcisinin adı, soyadı veya unvanı ve adresi
- c) Başvurunun idare kayıtlarına alındığı tarih ve sayı,
- ç) Başvuru üzerine alınan diğer kararlar ve yapılan işlemlerin özeti,
- d) İleri sürülen iddiaların, olayların ve hukuki dayanaklarının özeti,
- e) İddiaların ve olayların değerlendirilmesi,
- f) Kararın dayandığı hukuki sebepler ile gerekçeleri ve karar sonucu,
- g) Şikâyetin kısmen veya tamamen haklı bulunması halinde, yapılması gereken düzeltici işlemler,
- ğ) Karar tarihi ile kararı alanların adı ve soyadı ile imzası.
- h) Kararın tebliğ ediliş şekline göre; iadeli taahhütlü mektupla gönderilme, imza karşılığı elden teslim edilme, faksla gönderilme veya elektronik postayla gönderilme tarihi,
- ı) Karara karşı başvuru yapılabilecek itiraz mercii ve başvuru süresi.” hükmü,

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ’in “Şikâyetin sonuçlandırılması” başlıklı 7’nci maddesinde “(1) Şikayet başvuruları üzerine idare tarafından yapılacak inceleme ihale yetkilisince bizzat

yapılabileceği gibi ihale yetkilisinin görevlendireceği bir veya birden fazla raportör tarafından da yapılabilir. İhale komisyonu üyeleri de raportör olarak görevlendirilebilir. Yapılacak inceleme sonucunda, ihale yetkilisi veya usulüne uygun olarak yetki devri yapılmış kişi tarafından gerekçeli olarak ikinci fıkrada belirtilen kararlardan biri alınır...” açıklaması yer almaktadır.

Başvuru sahibi tarafından 13.07.2023 tarihli dilekçe ile idareden “ihale üzerinde kalan firmadan talep edilen iş deneyim belgesi, sözleşme, faturalar ve sözleşme damga vergisi ödendiğine ait dekontunun” talep edildiği, bunun akabinde başvuru sahibi tarafından 17.07.2023 tarihinde yapılan şikâyet başvurusuna karşılık idarece 18.07.2023 tarihinde cevap yazısının gönderildiği, bahse konu cevap yazısında “Müdürlüğümüzce gerçekleştirilen 2023/698565 İKN’li ihale için EKAP üzerinden idaremize yapmış olduğunuz İlgi e-şikayet başvuru dilekçeniz idaremizce incelenmiştir. İhale komisyonu, Kamu İhale Kanunu mevzuatınca, ihale teklif değerlendirme aşamasında gerekli incelemeleri yaparak ilgili mevzuat hükümlerine aykırılık teşkil eden herhangi bir durum olmadığını, isteklilere ait bilgi ve belgelerin mevzuata uygun olarak idareye sunulduğunu tespit etmiş ve ihale kararını oluşturarak tebliğ etmiştir. İhale kararının değiştirilmesini gerektirecek bir durum bulunmamaktadır. Dilekçenizde bahse konu talepler Bilgi Edinme Hakkı Kanunu 23. maddesi hükümlerince dikkate alınmamıştır.” ifadelerine yer verildiği,

Başvuru sahibinin iddiaları kapsamında yapılan incelemede; idare tarafından “Ek-3 şikayet Başvurusu üzerine İdare Tarafından Alınacak Karar Örneği Yazısı”nın kullanılmadığı, ayrıca idare tarafından verilen cevap yazısının gerekçeli olmadığı ve cevap yazısında karara karşı başvuru yapılabilecek itiraz merciinin belirtilmediği, şikâyet cevap yazısının İl Müdürü vekili tarafından gönderildiği görülmüştür.

Yukarıda yer verilen hükümlerden, idareye yapılan şikâyet

başvurularına ilişkin olarak ihale yetkilisi veya usulüne uygun olarak yetki devri yapılmış kişi tarafından gerekçeli bir karar alınması ve kararda iddiaların ve olayların değerlendirilmesi, kararın dayandığı hukuki sebepler ile gerekçeleri, karar sonucu, karara karşı başvuru yapılabilecek itiraz mercii ve başvuru süresinin de belirtilmesi gerektiği anlaşılmakta olup, anılan Yönetmelik'te şikâyet başvurularının idare tarafından incelenmesine dair düzenlemelere yer verilmiş ve "Kararlarda bulunacak hususlar" başlıklı 12'nci maddesinde şikâyet başvurusu üzerine idare tarafından alınacak kararlarda bulunması zorunlu hususların neler olduğu hükme bağlanmıştır.

Ayrıca kamu ihale mevzuatında ihaleye katılan isteklilerin teklif dosyasına ilişkin belgelerin, diğer istekliler tarafından talep edilmesi halinde idare tarafından bahse konu belgelerin verilme zorunluluğu bulunmadığı anlaşıldığından başvuru sahibinin belge talebine karşılık idarece anılan belgelerin verilmemesinin saydamlık ilkesine aykırı olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

İdarece şikâyet başvurusu üzerine verilen kararda "Ek-3 Şikayet Başvurusu üzerine İdare Tarafından Alınacak Karar Örneği Yazısı"nın kullanılmadığı, karara karşı başvuru yapılabilecek itiraz merciinin belirtilmediği ve bahse konu kararın gerekçeli olmadığı görülmüş olup, kaldı ki idare tarafından şikâyet başvurusuna cevap verilmediğinde şikâyet başvurusunun zımnen reddedildiği anlamına geleceği, başvuru sahibinin idarece şikâyet başvurusunun reddi üzerine 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu ve ikincil mevzuatında belirtilen şekil ve süre şartlarını sağlayarak Kamu İhale Kurumu'na itirazen şikâyet başvurusunda bulunduğu da dikkate alındığında itirazen şikâyete konu durum açısından herhangi bir mevzuata aykırılığın oluşmadığı ve başvuru sahibinin anılan hususa yönelik iddiasının yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Toplantı No	: 2023/041
Gündem No	: 32
Karar Tarihi	: 09.08.2023
Karar No	: 2023/UH.I-1102