

ihalelere yönelik
başvuruların, anılan
Yönetmelik'in elektronik
ortamda yapılacak şikâyet ve
itirazen şikâyet
başvurularına ilişkin
hükümleri esas alınarak EKAP
üzerinden e-imza kullanılarak
yapılması zorunlu olduğu hk

ihalelere yönelik
başvuruların, anılan
Yönetmelik'in elektronik
ortamda yapılacak şikâyet ve
itirazen şikâyet
başvurularına ilişkin
hükümleri esas alınarak EKAP
üzerinden e-imza kullanılarak

yapılması zorunlu olduğu hk

Toplantı No	: 2024/008
Gündem No	: 2
Karar Tarihi	: 21.02.2024
Karar No	: 2024/UM.IV-318

BASVURU SAHİBİ:
Osmanogulları Ener. Loj. Pet. Kuyum. İnş. San. ve Tic. A.Ş.

VEKİLİ:
Av. Sümeyye UYAR

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Çınar Belediye Başkanlığı,

BASVURUYA KONU İHME:
2023/1257153 İhale Kayıt Numaralı "Çınar Belediyesi Akaryakıt Ürünleri Mal Alım İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Çınar Belediye Başkanlığı tarafından 03.01.2024 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Çınar Belediyesi Akaryakıt Ürünleri Mal Alım İşi" ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 01.02.2024 tarih ve 130041 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2024/162 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle; Yeterlik Bilgileri Tablosu'ndaki Kalite ve Standartla İlişkin Belgeler bölümünü doldurmadıkları, belge tarih, sayı ve geçerlik tarihini yazmadıkları, bu nedenle tekliflerinin geçersiz sayılması gerektiği, idarece Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda beyan edilen ve teyit edilemeyen belgelerin 10.01.2024 tarihine kadar sunulmasının istenildiği, belgelerini kontrol ettiklerinde 21-HYB-4223 belge numaralı TSE Hizmet Yeterlilik Belgesinin geçerlik tarihinin 15.08.2023 olduğu, Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda sehven bu kısmı boş bıraktıkları için belgenin geçerlik tarihini dikkate almadıkları, bu hususun idarenin de gözünden kaçtığı ve ihalenin üzerinden bırakıldığı, ancak tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhalelere yönelik başvurular" başlıklı 54'üncü maddesinin birinci fıkrasında "İhale sürecindeki hukuka aykırı işlen 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 şikâyete konu işlemlere 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 Alınları 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 yayınlaması, 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 Alınları 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 şikâyete konu işlemlere ihalelerin 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 tespitine yönelik Kurul tarafından alınan kararın Kurumun resmi internet sayfasında yayınlanmasından 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 yayınlanan mevzuat ile İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik ile İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğe değişiklik yapılmıştır. Buna göre;

1) İlanı veya duyurusu 15 Nisan 2023 tarihinden sonraki ihalelere yönelik yapılacak şikâyet başvuruları ile Kamu İhale Kurumuna yapılacak itirazın şikâyet başvurularının Elektronik Kamu Alınları 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,

gerekli teknik altyapının tamamlandığına ilişkin Kurul kararının Kurumun resmi internet sayfasında yayınlanmasına kadar elden veya posta yoluyla yapılmaya devam edilecektir.

2) İlana yönelik başvurular açısından süreler; Kamu İhale Bülteninde yayınlanan ilk ilan tarihini, düzeltme ilanı yapılan hallerde ise düzeltme ilanının Kamu İhale Bülteninde yayınlandığı tarihi izleyen günden itibaren başlayacaktır.

Kamuya yazıyla 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 kamuya 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 14.06.2023 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 Alınları 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 19.01.2024 tarihinde, elden bir başka ifadeyle fiziki ortamda başvuru yapıldığı ve söz konusu ihalenin ilan tarihinin 10.11.2023 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 başvurusu" 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,

Öybirliği ile karar verildi.