

**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
itirazen şikâyet
başvurularının, anılan
Yönetmelik'in elektronik
ortamda yapılacak şikâyet ve
itirazen şikâyet
başvurularına ilişkin
hükümleri esas alınarak EKAP
üzerinden e-imza kullanılarak
yapılmasının zorunlu**

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik

Toplantı No	: 2023/047
Gündem No	: 2
Karar Tarihi	: 20.09.2023
Karar No	: 2023/047-1225

BASURU SAHİBİ:
Dursun DEMİRÖZ,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Baysındır İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü,

BASURUYA KURU İHALE:
2023/2024 Eğitim Öğretim Yılı Ortadöğretim Öğrencileri Taşınmalı Hizmet Alanı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN ENCELİME:
Baysındır İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından 01.09.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "2023-2024 Eğitim Öğretim Yılı Ortadöğretim Öğrencileri Taşınmalı Hizmet Alanı" ihalesine ilişkin olarak bayyuru şahsınca 11.09.2023 tarih ve 307846 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile bayyuruda bulunulmuştur.

Bayyuruya ilişkin olarak 2023/1952 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzin edilmiştir.

KARAR:
Ön inceleme raporu ve ekleri incelenildi.

Bayyuru dilekçesinde özetle; takliflerinin sınır değerini altında kaldığı, ancak idarenin herhangi bir aşırı düşük fiyatı açıklaması istenmeden 24/01/2022 Tarih 2023/DK-D-29 sayılı Kurul kararını tebliğ ettiği, ihaleyi kazananadıkları, rekabet koşullarının oluşmadığı, kamu zararı oluştuğu, bu nedenle söz konusu ihalenin iptal edilmesi gerektiği iddia edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhalelere yönelik bayyurlar" başlıklı 54'üncü maddesinde "İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybolma veya zarara uğradığı veya zarara uğramasının muhtemel olduğuna iddia eden aday veya istekli ile istekli olabilecekler, bu Kanunda belirtilen şekli ve usul kurallarına uygun olmak şartıyla şikâyet ve itirazın şikâyet bayyurunda bulunabilirler." hükmüne,

Aynı maddenin onbirinci fıkrasının (c) bendinde "Bayyurun süre, usul ve şekli kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak sözleşme imzalanması olmaması veya şikâyetle konu işlemlerde hukuka aykırılığın tespit edilememesi veya itirazın şikâyet bayyuruna konu hususun Kurumun görev alanında bulunmaması hallerinde bayyurunun reddine karar verilir." hükmüne,

Anılan Kanun'un "Elektronik Kamu Alımları Platformu" başlıklı Ek-1'inci maddesinde "Bu Kanunun 13 üncü maddesi saklı kalmak üzere bu Kanunda veya diğer kanunlarla bu Kanundan istisna edilmeler ile doğrudan teminle yapılanlar da dâhil olmak üzere, her türlü mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin alın, ihale ve sözleşme süreçlerine ilişkin olarak; Kurum tarafından kurulmuş ve işletilen Elektronik Kamu Alımları Platformu (EKAP) üzerinden gerçekleştirilmelidir.

Kurum, EKAP'ın kurulması ve işletilmesine, birinci fıkraya kapsamında yapılacak işlemlere, alan, ihale ve sözleşme süreçlerinde elektronik araçların kullanılmasına ilişkin usul ve esaslar ile EKAP üzerinden yapılması zorunlu işlemleri belirlemeye yetkilidir." hükmüne yer verilmiştir.

İhalelere Yönelik Bayyurlar Hakkında Yönetmelik'in "Kurul tarafından alınacak kararlar" başlıklı 21'inci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde "Bayyurun süre, usul ve şekli kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak sözleşme imzalanması olmaması veya şikâyetle konu işlemlerde ihalenin iptalini veya düzeltilmesi gerektirecek hukuka aykırılığın tespit edilememesi veya itirazın şikâyet bayyuruna konu hususun Kurumun görev alanında bulunmaması hallerinde bayyurunun reddine, karar verilir." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in 15.04.2023 tarihli itibarıyla yürürlüğe giren "Bayyurların e-şikâyet ve e-itirazın şikâyet olarak yapılması zorunluluğu" başlıklı Ek-1'inci maddesinde "İhalelere yönelik şikâyet ve itirazın şikâyet bayyurlarına, bu Yönetmeliğin elektronik ortamda yapılacak şikâyet ve itirazın şikâyet bayyurlarına ilişkin hükümleri esas alınarak EKAP üzerinden e-izna kullanılarak yapılması zorunludur." hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "Ek 1 inci maddenin uygulanmasına ilişkin geçici hüküm" başlıklı Geçici 8'inci maddesinde "(1) E-şikâyet ve e-itirazın şikâyet bayyurlarına ilişkin gerekli teknik altyapının temin edildiğinin 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 bayyurlar ile avukat aracılığıyla yapılan bayyurların elden veya posta yoluyla yapılmasına devam edilir.

(2) 15/4/2023 tarihinden önce ilanı veya duyurusu yapılmış olan ihalelere yönelik bayyurlar; bu Yönetmeliğin, ilanın veya duyurusunun yapıldığı tarihte yürürlükte olan hükümlerine göre sonuçlandırılır." hükmü yer almaktadır.

İhalelere Yönelik Bayyurlar Hakkında Tebliğ'in "Bayyurların e-şikâyet ve e-itirazın şikâyet olarak yapılması zorunluluğu" başlıklı Ek-1'inci maddesinde "İhalelere yönelik şikâyet ve itirazın şikâyet bayyurlarına, bu Tebliğin elektronik ortamda yapılacak şikâyet ve itirazın şikâyet bayyurlarına ilişkin hükümleri esas alınarak EKAP üzerinden e-izna kullanılarak yapılması zorunludur." açıklaması yer almaktadır.

Kamu İhale Kurumu'nun internet sitesinde ve EKAP'ta 01.04.2023 tarihinde yapılan "İhalelere Yönelik Bayyurların Elektronik Ortamda Yapılması Zorunluluğu Hakkında" başlıklı duyuruda ise "01.04.2023 tarihli ve 32159 sayılı Resmî Gazete'de yayınlanan mevzuat ile İhalelere Yönelik Bayyurlar Hakkında Yönetmelik ile İhalelere Yönelik Bayyurlar Hakkında Tebliğde değişiklik yapılmıştır. Buna göre;

1) İlanı veya duyurusu 15 Nisan 2023 tarihinden sonraki ihalelere yönelik idarelere yapılacak şikâyet bayyurları ile Kamu İhale Kurumuna yapılacak itirazın şikâyet bayyurlarının Elektronik Kamu Alımları Platformu üzerinden e-izna 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 bayyurlar,

b) Tüm ihale usulleri ile gerçekleştirilen ihaleler bakımından avukatlar aracılığıyla yapılan bayyurlar,

c) Gerekli teknik altyapının temin edildiğinin ilişkin Kurul kararının Kurumun resmi internet sayfasında yayınlanmasından önce elden veya posta yoluyla yapılmasına devam edilecektir.

2) İlanı yönelik bayyurlar açısından süreler; Kamu İhale Bölgesinde yayınlanan ilk ilan tarihini, düzeltilme ilanı yapılan hallerde ise düzeltilme ilanının Kamu İhale Bölgesinde yayınlandığı tarihi izleyen günden itibaren başlayacaktır.

Kamuya açıkla yoluyla duyurular" benzerlik suretiyle idarelere yapılacak şikâyet bayyurları ile Kamu İhale Kurumu'na yapılacak itirazın şikâyet bayyurlarına ilişkin EKAP üzerinden e-izna kullanılarak yapılması zorunlu olanların kapsamı kamuya açıkla duyurulmuştur.

14.06.2023 tarihli ve 2023/DK-D-361 sayılı Kurul Kararında "1) e-şikâyet ve e-itirazın şikâyet yöntemi kullanılmadan idareye ve Kuruma yapılan bayyurların 4734 sayılı Kanun'un 54. 55 ve 55'inci maddeleri gereğince "şikâyet bayyuru" ve itirazın şikâyet bayyuru" olarak değerlendirilmeyeceğinin,

2) e-itirazın şikâyet yöntemi kullanılmadan Kuruma yapılan bayyurlarına ilişkin olarak 4734 sayılı Kanun'un 53'üncü maddesinin (j) bendinde belirtilen itirazın şikâyet bayyuru bedeli yatırılmı işe bayyuru şahsının yazılı talebi halinde bu bedelin iadesinin" karar verilmiştir.

Kamu İhale Kurumu tarafından inceleme yapılabilmesinin ön şartı, idareye usulüne uygun bayyuruda bulunulması olmalıdır.

4734 sayılı sayılı Kamu İhale Kanunu'nun Ek-1'inci maddesinde şikâyet ve itirazın şikâyet bayyurları kişnen veya tamamen Kurum tarafından kurulmuş ve işletilen Elektronik Kamu Alımları Platformu (EKAP) üzerinden gerçekleştirilmelidir. Kurumun, EKAP'ın kurulması ve işletilmesine, birinci fıkraya kapsamında yapılacak işlemlere, alan, ihale ve sözleşme süreçlerinde elektronik araçların kullanılmasına ilişkin usul ve esaslar ile EKAP üzerinden yapılması zorunlu işlemleri belirlemeye yetkili olduğu hüküm altına alınmıştır.

İhalelere Yönelik Bayyurlar Hakkında Yönetmelik'in 15.04.2023 tarihli itibarıyla yürürlüğe giren Ek-1'inci maddesinde yer alan söz konusu düzeltilme ile 15.04.2023 tarihinden sonra ilanı veya duyurusu yapılmış olan ihalelere yönelik itirazın şikâyet bayyurlarının, anılan Yönetmelik'in elektronik ortamda yapılacak şikâyet ve itirazın şikâyet bayyurlarına ilişkin hükümleri esas alınarak EKAP üzerinden e-izna kullanılarak yapılması zorunlu hale getirildiği anlaşılmıştır.

Yapılan inceleme sonucunda bayyuru şahsı tarafından idareye şikâyet bayyurununun 01.09.2023 tarihinde elden yapıldığı, söz konusu ihalenin ilanı tarihinin ise 11.09.2023 olduğu dikkate alındığında, anılan ihaleye ilişkin olarak bayyurunun EKAP üzerinden e-izna kullanılarak "e-şikâyet" ile idareye yapılması gerektiği, dolayısıyla idareye 01.09.2023 tarihinde fiziki ortamda yapılan şikâyet bayyurunun 15.04.2023 tarihli itibarıyla yürürlüğe giren mevzuat düzenlemesi ile 14.06.2023 tarihli ve 2023/DK-D-361 sayılı Kurul Kararı çerçevesinde doğrudan usul kurallına uygun olmadığı, belirlenmiş olup, söz konusu bayyurunun "şikâyet" olarak değerlendirilmeyeceği sonucuna varılmıştır.

Bu itibarla, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince bayyurunun 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,

Bayyurunun reddine,

Özgirliği ile karar verildi.