

ihalenin yapıldığı ilde
mutfak sahibi olan
isteklilere avantaj sağlayıcı
nitelikte olduğu zira il
dışından ihaleye katılımda
bulunmak isteyen
isteklilerden ayrıca noter
onaylı kira sözleşmesi
istenilerek eşit rekabet
koşullarına aykırı olacak
biçimde il mutfağı olan
isteklilerden farklı
düzenleme öngörülmesinin
ayrıca kiralanan mutfağa ait
işletme kayıt belgesinin ise
yalnızca bir firma tarafından
kullanılması hususunda
yapılan kısıtlayıcı

**düzenlemenin henüz ihalenin
kendi üzerlerinde kaldığı
husus keskinleşmeden noter
onaylı sözleşmenin teklif
dosyası kapsamında
istenmesinin de istekliler
açısından ek maliyet
doğurucu, rekabeti
kısıtlayıcı ve katılımı
daraltıcı nitelikte olduğu**

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel ilkeler" başlıklı 5'inci maddesinde "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenilirliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur..." hükmü,

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İdari şartname" başlıklı 14'üncü maddesinde "(1) İdare, uygulayacağı ihale usulüne ilişkin bu Yönetmelik ekinde yer alan tip idari şartnameyi esas alarak idari şartnamesini hazırlar. Tip idari şartnamede boş bırakılan veya dipnota alınan hususlar, işin özelliğine göre 4734 sayılı Kanun, 5/1/2002 tarihli ve 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu ve diğer mevzuat hükümlerine aykırı olmayacak şekilde düzenlenir.

(2) İdare, tip idari şartnamede düzenlenmeyen, ancak işin özelliğine göre düzenlenmesine gerek duyulan hususları, 4734 ve 4735 sayılı Kanunlar ile diğer mevzuat hükümlerine aykırı olmamak koşuluyla, maddeler halinde düzenleyerek “Diğer Hususlar” bölümüne ekleyebilir.” hükmü,

Anılan Yönetmelik’in “Aday veya isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdüğünü ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler” başlıklı 38’inci maddesinde “...(4) İhale konusu işin yerine getirilmesi için alınması zorunlu olan ve ilgili mevzuatında o iş için özel olarak düzenlenen sicil, izin, ruhsat vb. belgelerin adaylar veya istekliler tarafından sunulmasına ilişkin hükümlere, ilan ve ön yeterlik şartnamesi veya idari şartnamede yer verilir. İş ortaklarının her birinin söz konusu belgeleri ayrı ayrı sunması, konsorsiyumda ise her bir ortağın kendi kısmına ilişkin belgeleri sunması zorunludur.” hükmü,

İdari Şartname’nin “İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri” başlıklı 7’nci maddesinde “7.1. İsteklilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan belgeler ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlara ilişkin bilgileri e-teklifleri kapsamında beyan etmeleri gerekmektedir.

...

1)

– İŞLETME KAYIT BELGESİ VEYA İŞLETME KAYIT BELGESİ VE KULLANIM SÖZLEŞMESİ

– TSE 8985 HİZMET YETERLİLİK BELGESİ...

7.5.4. İsteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği bu şartnamenin 7 nci maddesi dışındaki maddeleri ile teknik

şartnamede belirtilen aşağıdaki belgeler:

{Belirtilmemiştir}

7.5.5 Bu Şartnamenin 7 nci maddesinde sayılan belgeler dışındaki belgeler tekliflerin değerlendirilmesinde yeterlik kriteri olarak dikkate alınmaz...” düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin “Diğer hususlar” başlıklı 48'nci maddesinde “48.1. İhalede uygulanacak sınır değer katsayısı (R): Malzemeli Yemek/0,82Teknik şartnamenin 1.3.1 maddesinde; bu iş kapsamında kullanılacak mutfakların Çanakkale il sınırları içinde olması gerekmektedir denilmesinden dolayı, ihaleye Çanakkale il dışından katılacak olan firmalar, Çanakkale il sınırlarında bulunan bir mutfak sahibi ile noter onaylı kullanım sözleşmesi imzalamak koşulu ile ihaleye katılabilecektir. Kullanım sözleşmesi ile ihaleye katılacak olan firmalar, kendi mutfağına ait 7.1.1 maddesinde talep edilen belgeler ile birlikte, kiralandan mutfağına ait işletme kayıt belgesini ve TSE 8985 Hizmet Yeterlilik Belgesini de sunmak zorundadır. Kiralandan mutfağına ait işletme kayıt belgesi, sadece bir firma tarafından kullanılacaktır.” düzenlemesi,

Teknik Şartname'nin “Genel hükümler” başlıklı 1.3'üncü maddesinde “1.3.1 Bu iş kapsamında kullanılacak mutfak/mutfakların Çanakkale il sınırları içinde olması gerekmektedir. Hizmet alınan mutfak merkez ilçe sınırları içinde değilse; yüklenici firma mutfak denetimi için haftada en az iki olmak üzere Kontrol Teşkilatı/Muayene Kabul Komisyonu/Diyetisyenin denetim yapmak istediğı zaman mutfağına ulaşımını sağlamakla yükümlüdür...” düzenlemesi yer almaktadır.

E-teklif alınmak suretiyle 04.03.2022 tarihinde Çanakkale Onsekiz Mart Üniversitesi Hastanesi tarafından gerçekleştirilen Taşımali Yemek hizmeti alımı işinde 27 adet ihale dokümanı indirildiği 9 istekli tarafından teklif sunulduğu, 09.03.2022 tarihli ihale komisyon kararı ile ihaleye katılan isteklilerden 5'inin teklifinin yeterlik bilgileri tablosunda geçici teminata ilişkin satırların doldurulmadığı ve ihalede katılım ve/veya yeterlik kriteri olarak belirlenen 7'nci madde de talep edilen kriterlere ilişkin bilgi girişinde bulunulmadığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı ve ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak Ahmet Mısırlı'nın belirlendiği anlaşılmıştır.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden ihale konusu iş için ilgili mevzuatında özel olarak düzenlenen sicil, izin, ruhsat vb. belgelerin adaylar veya istekliler tarafından sunulmasına ilişkin hükümlere, ilan ve idari şartnamede yer verileceği, idari şartnamelerin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde ise ihale konusu işle ilgili olarak teklif dosyası kapsamında sunulması gereken yeterlik kriterlerine ilişkin belgelere yer verilmesi gerektiği, teknik şartnamelerde ihale konusu işin teknik ayrıntılarının ve şartlarının gösterileceği, yeterlik değerlendirmesi için istenecek belgelerin ve yeterlik değerlendirmesinde aranılacak kriterlerin, ilan ile idari şartnamede belirtilmesinin zorunlu olduğu, idari şartnamede yeterlik kriteri olarak belirlenmeyen, ancak sözleşmenin yürütülmesi aşamasında işin yerine getirilmesi için gerekli olduğu öngörülen mesleki ve teknik yükümlülöklere yönelik düzenlemelerin teknik şartnamede yer alacağı, bu yükümlölöklere ilişkin olarak yüklenici tarafından hangi belgelerin idareye sunulması gerektiğinin teknik şartnamede açıkça düzenlenmesinin zorunlu olduğu anlaşılmaktadır.

İhale konusu işin 01.04.2022 – 31.03.2023 tarihleri arasında Çanakkale Onsekiz Mart Üniversitesi Hastanesinde nöbetçi personele, mesai saatleri içinde çalışan tüm personele, hastalara, refakatçılara ve idarenin yemek veya kahvaltı verilmesini uygun gördüğü kişilere, 7 gün 24 saat esasına göre, yüklenici firma tarafından temin edilen malzeme, makine, cihaz, alet ve personelle yemek ve kahvaltılarının hazırlanması, dağıtılması ve sonrası işlemlerin hizmet süresince gerçekleştirilmesi gerekli bulaşık, temizlik, bakım-onarım, atıkların toplanması gibi işlerin hijyen ve sanitasyon kurallarına uygun şekilde, beslenme ve diyetetik bilimlerinin öngördüğü ilkeler doğrultusunda gerçekleştirilmesini sağlamak olduğu,

İhale konusu işe ait İdari Şartname'nin 7.5.5'nci maddesinde "Bu Şartnamenin 7 nci maddesinde sayılan belgeler dışındaki belgeler tekliflerin değerlendirilmesinde yeterlik kriteri olarak dikkate alınmaz." düzenlemesine yer verildiği görülmüş olup, aynı Şartname'nin 7.1'nci maddesinin (1) bendi ise işletme kayıt belgesi veya işletme kayıt belgesi ve kullanım sözleşmesi ile TSE 8985 Hizmet Yeterlilik Belgesi'nin yeterlik belgeleri kapsamında sunulmasının istenildiği, ayrıca anılan Şartname'nin "Diğer hususlar" başlıklı 48'nci maddesinde ise söz konusu belgeler ile ilgili olmak üzere kullanım sözleşmesinin noter onaylı olması ve kiralandan mutfağa ait işletme kayıt belgesinin sadece bir firma tarafından kullanılacağına dair ek koşullar getirildiği anlaşılmıştır.

İdari Şartname'nin 7'nci maddesi ile 48'inci maddesi düzenlemeleri gereğince idarece iş kapsamında kullanılacak mutfağın Çanakkale İli sınırları içinde olmasının kira sözleşmesi, işletme kayıt belgesi ve TSE hizmet yeterlik belgesi ile tevsikinin istendiği, Çanakkale ili dışından ihaleye katılmak isteyen isteklilerin ise Çanakkale İl

sınırlarında bulunan mutfak sahibi ile noter onaylı kullanım sözleşmesi imzalamasının, ayrıca mutfağa ait işletme kayıt belgesi ile TSE hizmet yeterlik belgesinin sunulmasının istendiği, kiralanın mutfağa ait işletme kayıt belgesinin ise yalnızca bir firma tarafından kullanılacağının anlaşıldığı,

Yapılan incelemede idarelerce belirlenmesi zorunlu olan mesleki ve teknik yeterlik kriterlerine ve bu kapsamda istenecek belgelere İdari Şartnamenin 7'nci maddesi dışındaki maddelerinde ve teknik şartnamede yer verilemeyeceği, diğer bir ifade ile İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde belirtilmeyen belgelerin yeterlik kriteri olarak kullanılamayacağı, İdari Şartname'nin 7.5.5'inci maddesinde de söz konusu hususun açıkça belirtildiği anlaşılmaktadır. Bu bağlamda İdari Şartname'nin "Diğer Hususlar" başlıklı 48'inci maddesinde düzenleme altına alınan Çanakkale İli dışından ihaleye katılma şartı olarak getirilen noter onaylı kira sözleşmesi, kiralanın mutfağa ait işletme kayıt belgesinin, sadece bir firma tarafından kullanılacağı şartına dair ek düzenlemelerin İdari Şartname'nin 7'nci maddesi dışında düzenlenmesinde mevzuata uyarlık bulunmadığı, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu,

Ayrıca söz konusu düzenlemenin ihalenin yapıldığı Çanakkale İlinde mutfak sahibi olan isteklilere avantaj sağlayıcı nitelikte olduğu, zira Çanakkale İli dışından ihaleye katılımda bulunmak isteyen isteklilerden ayrıca noter onaylı kira sözleşmesi istenilerek eşit rekabet koşullarına aykırı olacak biçimde Çanakkale ilinde mutfağı olan isteklilerden farklı düzenleme öngörölmesinin ayrıca kiralanın mutfağa ait işletme kayıt belgesinin ise yalnızca bir firma tarafından kullanılması hususunda yapılan kısıtlayıcı düzenlemenin henüz ihalenin kendi üzerlerinde kaldığı hususu kesinleşmeden noter onaylı sözleşmenin teklif dosyası kapsamında istenmesinin de

istekliler açısından ek maliyet doğurucu, rekabeti kısıtlayıcı ve katılımı daraltıcı nitelikte olduğu değerlendirildiğinden başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

Toplantı No	: 2022/023
Gündem No	: 14
Karar Tarihi	: 20.04.2022
Karar No	: 2022/UH.I-516