

**Kuruma itirazen şikâyet
başvurusuna bulunmakta
güncel, hukuken korunmaya
değer ve kamu yararıyla
uyumlu bir menfaatinin
bulunmadığı**

Toplantı No	: 2018/018
Gündem No	: 17
Karar Tarihi	: 28.03.2018
Karar No	: 2018/UY.IV-647

BAŞVURU SAHİBİ:

Astro Üst Yapı A.Ş.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Karayolları 14. Bölge Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2017/69817 İhale Kayıt Numaralı “(Bursa – Keles) Ayr – Orhaneli – Doğancı Baraj Varyantı Km: 10+060 – 13+205 Arası Toprak İşleri, Sanat Yapıları, Köprü, Tünel ve Üstyapı İşleri Yapımı İnşaatı İşi” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Karayolları 14. Bölge Müdürlüğü tarafından 22.03.2017 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “(Bursa – Keles) Ayr – Orhaneli – Doğancı Baraj Varyantı Km: 10+060 – 13+205 Arası Toprak İşleri, Sanat Yapıları, Köprü, Tünel ve Üstyapı İşleri Yapımı İnşaatı İşi” ihalesine ilişkin olarak başvuru sahibince 23.03.2018 tarih ve 19082 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2018/497 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Ön inceleme raporu ve ekleri incelendi.

Başvuru dilekçesinde özetle ihale komisyonunun 3 nolu kararı ile Sağlamlar İnşaat A.Ş. – Ö.D.F. Yılmazlar İnş. Tur. Nak. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı’nın sunduğu aşırı düşük teklif açıklamaları uygun görülerek ihalenin adı geçen İş Ortaklığı üzerinde bırakıldığı, kendilerinin ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlendiği, ancak idareye yapılan şikâyet başvurusu üzerine idarece “ibraz edilen surete göre aslının aynıdır” kaydı bulunan iş deneyim belgesinin geçersiz olduğuna yönelik iddia yerinde görülerek iş deneyim belgesinin geçersiz kabul edildiği, İş Ortaklığı’nın teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, 15.03.2018 tarihli, 4 nolu komisyon kararı ile ihalenin kendileri üzerinde bırakıldığı ancak bu gerekçe haricinde idareye şikâyet başvurusunda yer verilen gerekçelerle de İş Ortaklığı’nın teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği,

İş Ortaklığı tarafından sunulan İş Deneyim Belgesi’nin 31.08.2014 tarihinden sonra düzenlendiğinden EKAP’a kayıtlı bulunması gerektiği ve aşırı düşük teklif açıklamasındaki satış tutarı tespit tutanağı tarihinin hatalı olduğu, sonradan sunulan tutanağın savunmanın reddini gerektirdiği, şikâyet başvurusundaki tek iddia yerinde görülüş ise de bu yönlerden de İş Ortaklığı’nın verdiği teklifin değerlendirme dışı kalması gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun “İhalelere yönelik başvurular” başlıklı 54’üncü maddesinin birinci fıkrasında “İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem 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,

Anılan maddenin onbirinci fıkrasında “Başvurular üzerine ihaleyi yapan idare veya Kurum tarafından gerekçeli olarak;

”

c) Başvurunun süre, usul ve şekil kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak sözleşme imzalanmış olması veya şikâyetle konu işlemlerde hukuka aykırılığın tespit edilememesi veya itirazın şikâyet başvurusuna konu hususun Kurumun görev alanında bulunmaması hallerinde başvurunun reddine, karar verilir.” hükmü,

İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in “Başvuru ehliyeti” başlıklı 5’inci maddesinde “(1) İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığını veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden;

”

c) İstekliler; yeterlik başvurularının veya tekliflerin sunulması, değerlendirilmesi ve ihalenin sonuçlandırılmasına ilişkin idari işlem veya eylemler hakkında başvuruda bulunabilir” hükmü,

Anılan Yönetmelik’in “Ön inceleme konuları ve ön inceleme üzerine yapılacak işlemler” başlıklı 16’ncı maddesinde “(1) Başvurular öncelikle;

a) Başvuru konusunun Kurumun görev alanında bulunup bulunmadığı,

b) Başvuru ehliyeti,

”

(4) Yapılan ön inceleme sonucunda, bir aykırılığın tespit edilmesi halinde bu hususa ilişkin ön inceleme raporu düzenlenir.” hükmü,

Aynı Yönetmelik’in “Ön inceleme konularına aykırılık üzerine alınacak kararlar” başlıklı 17’nci maddesinin birinci fıkrasında “16 ncı maddenin birinci fıkrası bakımından bir aykırılığın tespiti üzerine Kurul tarafından başvurunun reddine karar verilir.” hükmü yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan hükümler gereğince, ihale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığını veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden isteklilerin yeterlik başvurularının veya tekliflerin sunulması, değerlendirilmesi ve ihalenin sonuçlandırılmasına ilişkin idari işlem veya eylemler hakkında başvuruda bulunabileceği anlaşılmaktadır.

İtirazen şikâyet başvurularında, başvuru ehliyetinin bulunup bulunmadığının her somut başvuruda başvurunun özelliğine göre değerlendirilmelidir. İtirazen şikâyet başvurularında ehliyet hususunun değerlendirilmesinde başvuru sahibinin güncel, hukuken korunmaya değer ve kamu yararıyla uyumlu bir menfaatinin olup olmadığının saptanması önem taşımaktadır.

İtirazen şikâyet dilekçesi, dilekçe ekleri ve EKAP üzerinde kayıtlı bilgilerin incelenmesi neticesinde; söz konusu ihalede Ankara 18. İdare Mahkemesi’nin 19.12.2017 tarih ve E:2017/3083 K:2017/3303 sayılı kararı üzerine Kamu İhale Kurulu’nca 2018/MK-50 sayılı karar ile “1) Kamu İhale Kurulunun 04.10.2017 tarihli ve 2017/UY.II-2717 sayılı kararının 2’nci iddia ile ilgili kısmının iptaline,

2) Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda 4734 sayılı Kanun’un 54’üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine” karar verildiğinden, bu karar doğrultusunda ihale komisyonu tarafından 22.02.2018 tarih ve 03 nolu karar alınarak ihalenin Sağlamlar İnşaat A.Ş. – Ö.D.F. Yılmazlar İnş. Tur. Nak. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı üzerinde bırakıldığı, karara karşı başvuru sahibi Astro Üst Yapı A.Ş. nin idareye 08.03.2018 tarihli şikâyet başvurusu üzerine, başvurudaki iddialardan biri yerinde görülerek 13.03.2018 tarihinde düzeltici işlem kararı alındığı, bu doğrultuda 15.03.2018 tarih ve 04 nolu ihale komisyonu kararı ile başvuru sahibinin teklifinin ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlendiği görülmüştür.

Buna göre, idare tarafından başvuru sahibinin idareye şikâyet başvurusunda yer verdiği iddialardan sadece biri yerinde görülerek, diğer iddiaları yerinde görülmeksizin düzeltici işlem belirlenmiş ise de, belgeleri itirazın şikâyet başvurusuna konu edilen İş Ortaklığı’nın teklifinin şikâyet üzerine alınan düzeltici işlem kararı ile değerlendirme dışı kaldığı anlaşılmış olup, bu yönüyle ihale komisyonunun 15.03.2018 tarih ve 04 nolu kararı ile ihale üzerinde bırakılan başvuru sahibi Astro Üst Yapı A.Ş. nin Kuruma itirazın şikâyet başvurusuna bulunmakta güncel, hukuken korunmaya değer ve kamu yararıyla uyumlu bir menfaatinin bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Bu itibarla, 4734 sayılı Kanun’un 54’üncü maddesinin 11’inci fıkrasının (c) bendi ile İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in 17’nci maddesinin birinci fıkrası gereğince başvurunun ehliyet 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,

Oybirliği ile karar verildi.