

**Zeyilname, ihale dokümanına
yönelik EKAP üzerinden e-imza
kullanılarak (e-şikayet)
gönderilen idareye şikayet
dilekçelerinde ihale konusu
alanda faaliyet
gösterildiğine ilişkin
EKAP'ta yer alan belgenin
veya bu belgeye ait
bilgilerin dilekçe ekine
EKAP'tan aktarılması
gerektiği**

Tophane No	: 2024/001
Günüm No	: 45
Karar Tarihi	: 04.01.2024
Karar No	: 2024/0011-45

BASVURU SAHİBİ:

Artıkulo İş Sağlığı ve Güvenliği Eğitim Sağlık Danışmanlık Hizmetleri Tem. San. ve Tic. Ltd. Şti.,

İŞLETMİ YAPAN İŞADE:

Karayolları 9. Bölge Müdürlüğü,

BASVURUDA KURU İŞADE:

2023/122432 İzale Kayıt Numaralı "Karayolları 9 Bölge Müdürlüğü ve Bağlı İşyerlerinde Kurum Zamanlı Olarak İş Sağlığı ve Güvenliği Hizmet Alımı İş" İşalesine

Karayolları 9. Bölge Müdürlüğü tarafından 08.12.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Karayolları 9 Bölge Müdürlüğü ve Bağlı İşyerlerinde Kurum Zamanlı Olarak İş Sağlığı ve Güvenliği Hizmet Alımı İş" işalesine ilişkin olarak başvuru sahibine 14.12.2023 tarih ve 121849 sayı ile Kurum Kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuru bulunmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2023/1417 sayılı dosya kapsamında yapılan inceleme neticesinde ön inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Ön inceleme raporu ve ekleri incelenmiştir.

Başvuru dilekçesinde özetle;

Başvuru sahibinin 14.12.2023 tarihinde Kurum Kayıtlarına alınan dilekçesinde özetle; Teknik Şartname'nin 5.22.7'nci maddesinde yer verilen düzenlemeler İş Sağlığı ve Güvenliği Hizmetleri Yönetmeliğinin 19'uncu maddesine ve Çalışanların Sağlık Gözetimine Yönelik Tabii Tetkiklerin Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik'e aykırı olduğu, şöyle ki; İhale komusu iş kapsamında yapılacak sağlık tetkiklerinin KSGB tarafından devlet hastaneleri suretiyle gerçekleştirilmesini mümkün olmadığı, idarelerin işimlerini halinde personellerine yapılacak sağlık tetkiklerini devlet hastaneleri ile gerçekleştirilmeleri bir protokol ile kararlaştırılacakları ancak bu hizmet KSGB'ler üzerinden alınacağına dair, ilgili mevzuatı çerçevesinde KSGB'ten alınacağı kararlaştırıldığı belirtilmiştir.

Ayrıca söz konusu maddenin "Çalışanların Sağlık Gözetimine Yönelik Tabii Tetkiklerin Usul Ve Esasları Hakkında Yönetmelik", "İş Sağlığı ve Güvenliği Hizmetleri Yönetmeliği" ve "E331 sayılı İş Sağlığı ve Güvenliği Kanunu"na aykırı olup olmadığı ile ilgili 17.11.2023 tarih 389677 sayılı dilekçe ile İş Sağlığı ve Güvenliği Genel Müdürlüğünden görüş talep edildiği, ilgili Müdürlüğün cevap yazısında Teknik Şartname'nin 5.22.7'nci maddesinde iş ve işyerlerinin ilgili maddesi belirtilen şekilde KSGB'ler tarafından yapılmasını mümkün olmadığı yapılmış halinde ise mevcut yöntemliklerde belirtilen muayenelerden uygulanacağı şeklinde görüş bildirildiği iddialarına yer verilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhtisatlar" başlıklı 4'üncü maddesinde "İstisnai olabilecek; İhale komusu alanda faaliyet gösteren ve ihale veya ön yeterlik dokümanı satın alması gerek veya tüzel kişiyi ya da bunların oluşturdıkları ortak girişimci." hükmü,

Anılan Kanun'un "İhtisatlarla yönelik başvurular" başlıklı 54'üncü maddesinin birinci fıkrasında "İhale sürecindeki hukuka aykırı işlen veya etkenler nedeniyle bir hak kaynağı veya zarara uğradığı veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden aday veya istisnai ile istisnai olabilecekler, bu Kanunda belirtilen şekli ve usul kurallarına uygun olmak şartıyla şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusu, dava açılmasından önce tüketilmesi zorunlu idari başvuru yollarıdır. Şikâyet başvurusu idareye, itirazın şikâyet başvurusu Kurum Hükümet yazınca istisnai dilekçelerle yapılır." hükmü,

Aynı maddenin onbirinci fıkrasının (c) bendinde "Başvurunun süre, usul ve şekli kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak alınmayıp alınması olması veya şikâyetle kamu işyerlerinde hukuka aykırılığın tespit edilmesini veya itirazın şikâyet başvurusuna kamu hususun Kurumun görev alanında bulunmaması hallerinde başvurunun reddine karar verilir." hükmü yer almaktadır.

İhtisatlarla Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Başvuruların şekli unsurları" başlıklı 1'inci maddesinde "(1) Şikâyet başvurusu idareye, itirazın şikâyet başvurusu Kurum Hükümet yazınca istisnai dilekçelerle yapılır.

(2) Dilekçelerde aşağıdaki hususlara yer verilir:

c) Başvuruya konu olan durumun farkına varıldığı veya bildirildiği tarih.

-

(3) İhtisatla yönelik başvurularda ilk ilan tarihi başvuru konu olan durum farkına varıldığı veya bildirildiği tarih olarak belirtilir. Ön yeterlik veya ihale dokümanının ilana yansımamış hükümlerine yönelik başvurularda, dokümanın (EKAP üzerinden e-imza kullanılarak indirildiği tarih, başvuru konu olan durum farkına varıldığı veya bildirildiği tarih olarak belirtilir.

(11) İhtisat ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik elden veya posta yoluyla yapılan başvurularda, şikâyet dilekçesi ekine ihale komusu alanda faaliyet gösterilişine ilişkin belge eklenmesi zorunludur. EKAP üzerinden e-imza kullanılarak (e-şikâyet) gönderilen dilekçelerde ise ihale komusu alanda faaliyet gösterilişine ilişkin EKAP'ta yer alan belge veya bu belgeye ait bilgiler dilekçe ekine EKAP'tan aktarılır." hükmü,

İhtisatlarla Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in "Ön inceleme usulleri ve ön inceleme üzerine yapılacak işlemler" başlıklı 16'ncı maddesinde "(1) Başvurular öncelikle;

c) Başvurunun süresinde yazılıp yapılmadığı,

c) Başvuru sahibinin, varsa vekil ya da temsilcisinin; adı, soyadı, unvanı, adresi, imzası ile başvuru bulumaya yetkili olduğuna dair belgelerin ve imza beyannamesinin aslı veya yetkili mercilerce onaylı örneğinin bulunup bulunmadığı,

yöneltilen kırıyla incelenir.

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

Aynı Yönetmelik'in "Ön inceleme kuralları aykırılık üzerine alınacak kararlar" başlıklı 17'nci maddesinde ise "(1) 16'nci maddenin birinci fıkrası kapsamında bir aykırılığın tespiti üzerine Kurul tarafından başvurunun reddine karar verilir." hükmü yer verilmektedir.

İhtisatlarla Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in ekinde yer alan "Şikâyet Başvuru Dilekçesi Örneği"nin Ekler kısmındaki "Not" başlıklı altında "3- İhtisat ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik başvurularda, şikâyet dilekçesi ekine ihale komusu alanda faaliyet gösterilişine ilişkin belge eklenmesi zorunludur." açıklaması yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan kurallardan, ihale sürecindeki hukuka aykırı işlen veya etkenler nedeniyle bir hak kaynağı veya zarara uğradığı veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden aday veya istisnai ile istisnai olabileceklerin şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda bulunabilecekleri, istisnai olabilecek kişilerin ihale komusu alanda faaliyet gösteren ve ihale veya ön yeterlik dokümanı satın alması gerek veya tüzel kişiyi ya da bunların oluşturdıkları ortak girişimci ve hususlarına İhtisatla ilgili açıklanmaktadır.

İhale ilanı, ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik olarak başvuru ihale tarihinden önce yapılması gerektiği, bu aşamada başvuru sahibinin istisnai olabilecek statüsünde olduğu, istisnai olabileceklerin ise ihale komusu alanda faaliyet göstermesi gerektiği açıktır. Bu bağlamda, bu hususa tevakkuf etmek için İhtisatlarla Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 8'inci maddesinin on birinci fıkrası ile geçen veya tüzel kişilerin ihale ilanı, ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik olarak yapılan başvurularda, başvuru ehliyetini hali olup olmadığının tespiti amacıyla şikâyet dilekçesi ekine ihale komusu alanda faaliyet gösterilişine ilişkin belge eklenmesi zorunlu olduğu getirilmiş, e-şikâyet yoluyla gönderilen dilekçelerde ise faaliyetle ilişkin EKAP'ta yer alan belgenin veya belgeye ait bilgilerin dilekçe ekine EKAP'tan aktarılması zorunlu hale gelmiştir, ihale komusu alanda faaliyet gösterilişinin hangi belgelerle tevakkuf edildiği hususunda ise Kurulca yer belirtilmemiştir.

Dolayısıyla ihale ve ön yeterlik veya ihale dokümanına yönelik EKAP üzerinden e-imza kullanılarak (e-şikâyet) gönderilen idareye şikâyet dilekçelerinde ihale komusu alanda faaliyet gösterilişine ilişkin EKAP'ta yer alan belgenin veya bu belgeye ait bilgilerin dilekçe ekine EKAP'tan aktarılması gerekmektedir.

Kamu İhale Kanunu İhtisatlar şikâyet başvurusunda bulunulabilmesinin ön koşulu, idareye usulüne uygun olarak şikâyet başvurusunda bulunulmasıdır.

Yapılan inceleme neticesinde başvuru sahibi tarafından ihale dokümanına yönelik olarak ihale dokümanını indirildiği tarihte (20.11.2023) idareye EKAP üzerinden e-şikâyet başvurusunda bulunulduğu, şikâyet dilekçesi ekine yer alan "Faaliyet Komusu İşe İlişkin Belgeler" başlıklı belgede teyit adresi olarak 18.12.2019 tarihli ve 9075 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi'nin 1786'ncı sayfasına atıf yapıldığı, teyit adresi olarak "https://www.ticaret sicil.gov.tr" bilgilerine yer verildiği görülmüştür. Söz konusu sayfa incelendiğinde "Şirketin adresi" kısmına yönelik hususlara tescil edildiği, ancak başvuru sahibi istisnaların ihale komusu alanda faaliyet gösterilişine ilişkin herhangi bir bilgilerin bulunmadığı görülmüştür. Bu itibarla, ihale dokümanına yönelik olarak EKAP üzerinden e-imza kullanılarak idareye e-şikâyetle bulum başvuru sahibi tarafından ilgili mevzuat hükümleri gereği e-şikâyet dilekçesi ekine kurulan faaliyetle ilişkin evrakta ihale komusu alanda faaliyet gösterilişinin tevakkuf eden belgeye ilişkin bilgilerin yer almadığı görüldüğünden, şikâyet başvurusunun İhtisatlarla Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 8'inci maddesinin on birinci fıkrasına uygun olmadığı anlaşılmış olup, başvurunun 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi uyarınca şekli yönünden reddi gerekmektedir.

Bu itibarla, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin on birinci fıkrasının (c) bendi gereğince başvurunun şekli yönünden reddi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliği edildiği veya tebliği edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

Başvurunun reddine,

Özellikle ile karar verildi.