

KAMU İHALE KURULU KARARI

Toplantı No : 2018/041
Gündem No : 33
Karar Tarihi : 18.07.2018
Karar No : 2018/UY.II-1359

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 Astro Üst Yapı A.Ş.nin 08.03.2018 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusu hakkında idare tarafından süresi içinde karar alınmaması üzerine, başvuru sahibince 23.03.2018 tarih ve 19082 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 23.03.2018 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur. 27.06.2018 tarihli 2018/MK-224 sayılı Kurul kararı gereğince yapılan incelemeye aşağıda yer verilmiştir.

Başvuruya ilişkin olarak 2018/497-01 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, Sağlamlar İnşaat Hafriyat Nakliyat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi-Ö.D.F.Yılmazlar İnş. Tur. Maden. Nak. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığının;

1) Pilot ortağı Sağlamlar İnşaat Hafriyat Nakliyat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi tarafından sunulan iş deneyim belgesinin EKAP’a kayıtlı olmadığı,

2) İdare tarafından talep edilen Armosan Sıcak Çekme Dikişsiz Boru San. ve Tic. A.Ş. tarafından ibobulon ve manşon analiz girdileri için Sağlamlar İnşaat Hafriyat Nakliyat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi-Ö.D.F. Yılmazlar İnş. Tur. Maden. Nak. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığına sunulan fiyat tekliflerinin eki maliyet/satış tutarı tespit tutanaklarının ve ilgili evrakların Bilişim Müşavirlik Kasım Çapraz SMMM tarafından idareye sunulduğu tarihin 28.07.2017 olduğu ancak idareye sunulan mali müşavirin faaliyet belgesinin tarihinin 27.08.2017 olduğu, faaliyet belgesinde yer alan bu hatanın sehven yapıldığının kabul edilemeyeceği, belgenin bu haliyle mevzuata aykırı olduğu iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

Başvuru sahibi tarafından 23.03.2018 tarih ve 19082 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçe ile başvuruda bulunulduğu, başvuru üzerine Kurul tarafından alınan 28.03.2018 tarih ve 2018/UY.IV-647 sayılı karar ile “Başvurunun reddine” karar verildiği, anılan Kurul kararının iptali istemiyle Astro Üst Yapı A.Ş. tarafından açılan davaya ilişkin olarak Ankara 18. İdare Mahkemesinin 04.06.2018 tarihli ve E: 2018/967 K: 2018/915 sayılı kararı ile

KAMU İHALE KURULU KARARI

Toplantı No : 2018/041
Gündem No : 33
Karar Tarihi : 18.07.2018
Karar No : 2018/UY.II-1359

“...Bu durumda, uyumsuzluk konusu ihaleye katılan ve istekli konumunda bulunan davacının, itirazen şikâyet başvurusunun esasının incelenmesi gerekirken davacının şikâyet ettiği iş ortaklığının teklifinin şikâyet üzerine alınan düzeltici işlem kararı ile değerlendirme dışı bırakıldığı ve ihalenin 15.03.2018 tarih ve 04 sayılı kararlarla davacı üzerinde bırakılması nedeniyle davacının itirazen şikâyet başvurusunda bulunmakta güncel, hukuken korunmaya değer ve kamu yararıyla uyumlu bir menfaatin bulunmadığı gerekçesiyle başvurusunun ehliyet yönünden reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmamaktadır.” şeklinde gerekçe gösterilerek dava konusu işlemin iptaline karar verildiği, mahkeme kararını uygulamak üzere alınan 27.06.2018 tarihli ve 2018/MK-224 sayılı Kurul kararı ile “1- Kamu İhale Kurulunun 28.03.2018 tarihli ve 2018/UY.IV-647 sayılı kararının iptaline, 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin iddialarının esasının incelenmesine,” karar verildiği tespit edilmiştir.

Başvuru sahibinin 1’inci iddiası kapsamında yapılan inceleme;

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin “İş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenmesi” başlıklı Ek 1’inci maddesinde “(1) İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlar tarafından 31/8/2014 tarihinden sonra düzenlenecek olan iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenerek kayıt edilmesi zorunludur.

(2) İlanı veya duyurusu 31/8/2010 tarihinden sonra yapılan Kanun kapsamındaki ihalelere ilişkin olup EKAP’a kayıt edilmeden 1/9/2014 tarihine kadar düzenlenmiş bulunan iş deneyim belgelerinin asıllarının 1/7/2016 tarihine kadar belgeyi düzenleyen idareye teslim edilmesi ve EKAP üzerinden yeniden düzenlenerek kayıt edilmesi zorunludur. Bu durumda; EKAP üzerinden düzenlenen yeni belgeye, daha önce düzenlenen belgenin tarih ve sayısının da belirtildiği ve eski belgenin yerine verildiğine dair bir şerh düşülür ve eski belge dosyasında muhafaza edilir.

(3) Birinci ve ikinci fıkralar uyarınca EKAP üzerinden kayıt edilme zorunluluğu getirilen iş deneyim belgeleri EKAP üzerinden kayıt edilmedikleri müddetçe ilanı veya duyurusu 1/7/2016 tarihinden sonra yapılan ihalelerde iş deneyimini tevsik için kullanılamaz.

(4) İlanı veya duyurusu 1/9/2014 tarihinden sonra yapılan ihalelerde, aday veya istekliler tarafından sunulan ve üzerinde EKAP belge numarası bulunan iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden sorgulanması zorunludur.” hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği’nin “İş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenmesi” başlıklı 30.8’inci maddesinde “30.8.1 İhale Uygulama Yönetmeliklerinin Ek-1 maddeleri uyarınca 31/8/2014 tarihinden sonra iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenmesi gerekmektedir. Ayrıca, ilanı veya duyurusu 31/8/2010 tarihinden sonra yapılan Kanun kapsamındaki ihalelere (İKN’si 2010/500.000 ve daha sonraki ihaleler) ilişkin olup EKAP’a kayıt edilmeden 1/9/2014 tarihine kadar düzenlenmiş bulunan mevcut iş deneyim belgelerinin, EKAP’a kayıt edilerek yeniden düzenlenmeleri zorunluluğu getirilmiştir. Bu kapsamda, EKAP üzerinden düzenlenmesi veya kayıt edilerek yeniden düzenlenmesi gerektiği halde bu gereklere uygun olmayan iş deneyim belgeleri, EKAP üzerinden kayıt altına alınarak yeniden düzenlenmedikleri sürece ilanı veya duyurusu 1/7/2016 tarihinden sonra yapılan ihalelerde iş deneyimini tevsik için kullanılamayacaktır. Bu nedenle; EKAP üzerinden düzenlenmiş iş deneyim belgesi almaları veya iş deneyim belgesini EKAP üzerinden kayıt altına alarak yeniden düzenlenmeleri gerektiği halde, bu zorunlulukları yerine getirmeyen belge sahiplerinin, belgeyi düzenleyen idareye başvuruda bulunarak, mevcut iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden kayıt altına alınarak yeniden düzenlenmesi talebinde bulunması gerekmektedir.

KAMU İHALE KURULU KARARI

Toplantı No	: 2018/041
Gündem No	: 33
Karar Tarihi	: 18.07.2018
Karar No	: 2018/UY.II-1359

30.8.2 İş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenmesi ve belge sahiplerine verilmesinde, İhale Uygulama Yönetmelikleri ile bu Tebliğin iş deneyim belgelerinin düzenlenmesi ve verilmesine ilişkin hükümlerine uyulması gerekmektedir. EKAP üzerinden iş deneyim belgesi düzenlenmesi ve sorgulanmasına ilişkin “İdare İş Deneyim Belgesi Düzenleme, Kayıt ve Sorgulama Kullanım Rehberi”ne EKAP üzerinden erişilebilir.

...

30.8.6 İş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden sorgulanmasında iş deneyim belgesinin, EKAP kaydı ile uyumlu olup olmadığı kontrol edilecektir. Yapılan sorgulamada, bir uyumsuzluk olduğunun belirlenmesi durumunda, sunulan belgenin geçerliğine ilişkin olarak ihale komisyonu tarafından gerekli inceleme ve değerlendirme yapılmalıdır.

30.8.7 İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşların EKAP üzerinden iş deneyim belgesi düzenleyebilmeleri için 29 uncu maddede belirtilen işlemlere uygun olarak EKAP’a kayıtlı olmaları gerekmektedir. İlanı veya duyurusu 1/7/2016 tarihinden sonra yapılacak ihalelerde, İhale Uygulama Yönetmelikleri Ek-1 maddeleri çerçevesinde, EKAP üzerinde kayıt altına alınma zorunluğu olduğu halde bu zorunluğa uygun olmayan iş deneyim belgeleri iş deneyimini tevsik için kullanılamayacağından dolayı EKAP’a kayıtlı olmayan kurum ve kuruluşların aday ve istekliler açısından bir hak kaybına neden olmaları bakımından öngörülen tarihlere kadar EKAP’a kayıt olmaları önem arz etmektedir.” açıklamaları yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan mevzuat hüküm ve açıklamalarından, ilanı veya duyurusu 31.08.2010 tarihi ve öncesinde yapılan ihaleler kapsamında düzenlenen belgelerin EKAP üzerinden düzenlenme zorunluluğunun bulunmadığı, ilanı veya duyurusu 31.08.2010 tarihinden sonra yapılan 4734 sayılı Kanun kapsamındaki ihalelere ilişkin olup da EKAP’a kayıt edilmeden 1.9.2014 tarihine kadar düzenlenmiş bulunan mevcut iş deneyim belgelerinin idareye teslim edilmesi ve kayıt edilerek yeniden düzenlenmesi gerektiği, 31.08.2014 tarihinden sonra düzenlenecek olan iş deneyim belgelerinin ise doğrudan EKAP üzerinden düzenlenerek kayıt edilmesi gerektiği, EKAP üzerinden düzenlenmesi veya kayıt edilerek yeniden düzenlenmesi gereken iş deneyim belgeleri EKAP üzerinden kayıt edilmek suretiyle düzenlenmediği müddetçe ilanı veya duyurusu 01.07.2016 tarihinden sonra yapılan ihalelerde iş deneyimini tevsik için kullanılamayacağı anlaşılmaktadır.

İhale işlem dosyası üzerinden yapılan incelemede başvuru sahibi Sağlamlar İnşaat Hafriyat Nakliyat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi-Ö.D.F. Yılmazlar İnş. Tur. Mad. Nak. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığının pilot ortağı Sağlamlar İnşaat Hafriyat Nakliyat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi tarafından iş deneyimini tevsiken Karayolları Genel Müdürlüğü tarafından 01.10.2014 tarihinde düzenlenen “Borçka-Camili yolu Km:0+000-43+503 arası “Tesviye, sanat yapıları, alttemel ve temel yapılması ile sathi kaplama micirı temini vs.” işleri” işine ait Yüklenici İş Bitirme Belgesi’nin sunulduğu, belgenin 1991 yılı birim fiyatları ile 20.09.1991 tarihinde sözleşmeye bağlanan bir işe ilişkin olduğu, belgenin dipnotlarında “2. Bu belge daha önce düzenlenen 14.08.2013 tarih ve 55500382-755.07.03/128558 sayılı belgenin aslının iade edilmesi üzerine yeniden düzenlenmiştir.” bilgisinin yer aldığı tespit edilmiştir.

Yukarıda yer verilen mevzuat değerlendirmeleri ve pilot ortak tarafından sunulan iş deneyim belgesi üzerinden yapılan tespitler kapsamında; pilot ortak tarafından sunulan iş deneyim belgesinin, ilanı veya duyurusu 31.08.2010 tarihinden önce yapılan ve 20.09.1991 tarihinde sözleşmesi imzalanan işe ilişkin olarak düzenlenen bir iş deneyim belgesi olduğu, belgenin EKAP üzerinden düzenlenme ya da EKAP üzerinden kayıt edilerek yeniden düzenlenme zorunluluğunun bulunmadığı anlaşıldığından başvuru sahibinin bu yöndeki

KAMU İHALE KURULU KARARI

Toplantı No	: 2018/041
Gündem No	: 33
Karar Tarihi	: 18.07.2018
Karar No	: 2018/UY.II-1359

iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Başvuru sahibinin 2'nci iddiası kapsamında yapılan inceleme;

Kamu ihale Genel Tebliği'nin 45.1.13.1'inci maddesinde "*Teklifi oluşturan maliyet bileşenlerine ilişkin üçüncü kişilerden fiyat teklifi alınması durumunda, öncelikli olarak fiyat teklifini veren kişiyle tam tasdik sözleşmesi yapan veya beyannamelerini imzalamaya yetkili olan meslek mensubu tarafından ilgisine göre teklife konu mal veya hizmet için maliyet tespit tutanağı (Ek-O.5) veya satış tutarı tespit tutanağı (Ek-O.6) düzenlenecektir. Tutanaklar fiyat teklifinin dayanağı olarak düzenlenecek olup, meslek mensubu tarafından muhafaza edilecek ve fiyat teklifinin ekinde idareye verilmeyecektir. Ancak idare veya Kurum tarafından gerekli görülmesi halinde bu tutanaklar meslek mensubundan istenebilecektir...*" açıklaması yer almaktadır.

Mevzuatta yer alan anılan düzenleme gereğince maliyet/satış tutarı tespit tutanakları fiyat tekliflerinin dayanağı olarak düzenlenmekte olup, fiyat teklifinin ekinde idareye sunulma zorunlulukları bulunmamakta, meslek mensubu tarafından muhafaza edilmekte ve idare veya Kurum tarafından ihtiyaç duyulması halinde meslek mensubundan istenebilmektedir.

Sağlamlar İnşaat Hafriyat Nakliyat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi-Ö.D.F. Yılmazlar İnş .Tur. Made. Nak. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığının aşırı düşük teklif açıklamalarını 11.04.2017 tarihinde idareye sundukları, aşırı düşük teklif açıklamaları kapsamında "ibo bulon için manşon" ve "ibo bulon(somun, bit, manşon hariç)" analiz girdileri için Armosan Sıcak Çekme Dikişsiz Boru San. ve Tic. A.Ş. den alınan fiyat teklifleri ile açıklama yaptıkları tespit edilmiştir.

İdare tarafından fiyat tekliflerini imzalayan meslek mensubu Bilişim Müşavirlik Kasım Çapraz SMMM A.Ş.den anılan fiyat tekliflerine ilişkin maliyet/satış tutarı tespit tutanaklarının istenmesine binaen meslek mensubu tarafından fiyat tekliflerinin dayanağı satış tutarı tespit tutanakları, fiyat teklifini imzalamaya yetkili kişinin imza sirkülerinin, meslek mensubunun faaliyet belgesinin ve meslek mensubu ile fiyat teklif veren şirket arasında imzalanan hizmet sözleşmesinin 28.07.2017 tarihinde idareye sunulduğu tespit edilmiştir.

Meslek mensubunun faaliyet belgesi üzerinden yapılan incelemede belgenin meslek mensubu tarafından 27.08.2017 tarihinde "aslı gibidir" şeklinde onaylandığı, belgenin geçerlilik süresi sonunun 02.09.2017 tarihi olduğu anlaşılmıştır.

Başvuru sahibinin iddiasının anılan faaliyet belgesinin idareye sunulma tarihinin 28.07.2017 olmasına karşın belgenin meslek mensubu tarafından "aslı gibidir" şeklinde onaylandığı tarihin 27.08.2017 olmasının mevzuata aykırı olduğu, belgenin sonradan tamamlanabileceği belge olmaması sebebiyle isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği yönünde olduğu anlaşılmıştır.

Kamu ihale Genel Tebliği ekinde yer alan Satış Tutarı Tespit Tutanağı standart formunda belgenin eklerinin "*Ek:1) Mükellefe Ait İmza Sirküleri, 2) Meslek Mensubuna Ait Faaliyet Belgesi (Meslek Mensubunca "Aslı Gibidir" Onaylı Sureti)*" olduğu anlaşılmıştır.

Meslek mensubu tarafından 28.07.2017 tarihinde idareye sunulan ve Armosan Sıcak

KAMU İHALE KURULU KARARI

Toplantı No : 2018/041
Gündem No : 33
Karar Tarihi : 18.07.2018
Karar No : 2018/UY.II-1359

Çekme Dikişsiz Boru San. ve Tic. A.Ş. tarafından Sağlamlar İnşaat Hafriyat Nakliyat Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi-Ö.D.F. Yılmazlar İnş. Tur. Maden. Nak. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığına hitaben düzenlenen fiyat tekliflerinin eki olan satış tutarı tespit tutanaklarının eklerinden biri olan meslek mensubuna ait faaliyet belgesinin “Aslı Gibidir” şeklinde onaylanma tarihinin 27.08.2017 olarak belirtilmesinin işin satış tutarı tespit tutanaklarında yer alan fiyatlar çerçevesinde yapılabilirliğini etkilemediği, faaliyet belgesinin tarih olmaksızın “Aslı Gibidir” şeklinde yapılacak bir onaylı suretinin dahi yeterli olduğu, belgenin geçerlilik tarihinin 02.09.2017 olduğu da dikkate alındığında başvuru sahibinin bu yöndeki iddiasının da reddedilmesi gerektiği sonucuna varılmıştır.

Diğer yandan, başvuru sahibinin 11.05.2018 tarih ve 27507 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan dilekçesi ile aynı ihaleye ilişkin olarak itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu ve söz konusu itirazın şikâyet başvurusunda yer alan 1 ve 3’üncü iddiaların 23.03.2018 tarih ve 19082 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan işbu değerlendirmeye konu dilekçede yer alan iddialar olduğu ve iddiaların 06.06.2018 tarih ve 2018/UY.II-1121 sayılı Kurul kararında incelendiği ve iddialar bakımından “4734 sayılı Kanunun 54’üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine,” karar verildiği de anlaşılmıştır.

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,

Anılan Kanun’un 54’üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.