

Hava Şartlarının Uygun Olmadığı Gerekçesiyle İhalenin İptal Edilip Edilemeyeceği

Bu karar, yapım işlerinde hava şartlarının işin yürütülmesi için uygun olmadığı ve iş programının değiştiği gerekçeleriyle ihalenin iptal edilmesinin mevzuata aykırılık teşkil edip etmeyeceğine ilişkindir.

KAMU İHALE KURULU KARARI

Toplantı No: 2022/047

Gündem No: 28

Karar Tarihi: 12.10.2022

Karar No: 2022/UY.I-1242

BAŞVURU SAHİBİ:

Demgün İnş. Harf. Mad. Tar. Nak. Petr. Taah. San. ve Tic. A.Ş.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Ankara Büyükşehir Belediye Başkanlığı Fen İşleri Dairesi Başkanlığı,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2022/416808 İhale Kayıt Numaralı “Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar ile Granüler Temel (Gt) ve Çift Kat Tip 2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB TipD) Yapım İşİ” İhalesi

KURUMCA YAPILAN İNCELEME:

Ankara Büyükşehir Belediye Başkanlığı Fen İşleri Dairesi Başkanlığı tarafından 01.06.2022 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar İle Granüler Temel (Gt) Ve Çift Kat Tip 2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB TipD) Yapım İşi” ihalesine ilişkin olarak Demgün İnş. Harf. Mad. Tar. Nak. Petr. Taah. San. ve Tic. A.Ş. tarafından 21.09.2022 tarih ve 51410 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 21.09.2022 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2022/1049 sayılı şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi:

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle; hava şartlarının işin yürütülmesi için uygun olmadığı ve iş programının değiştiği gerekçeleriyle idare tarafından ihalenin iptal edilmesinin mevzuata aykırılık teşkil ettiği, şöyle ki; Sözleşme Tasarısı’nın 9.4’üncü maddesinde, havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günlerin sıfır (0) gün olarak belirtildiği, ayrıca ihalenin birim fiyat teklif alınmak suretiyle gerçekleştirildiği, dolayısıyla idarece yaptırılacak ilave işler için yeni iş kalemleri oluşturulmasının ve malzeme nakilleri için kilometre bazlı ödeme yapılmasının mümkün olduğu iddiasına yer verilmiştir.

İptal gerekçeleri ile sınırlı olarak yapılan inceleme sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

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,

Aynı Kanun’un “Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptali” başlıklı 39’uncu maddesinde “İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum bütün isteklilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez. Ancak, idare isteklilerin talepte bulunması halinde, ihalenin iptal edilme gerekçelerini talep eden isteklilere bildirir” hükmü,

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi" başlıklı 24'üncü maddesinde "Mal ve hizmet alımlarıyla yapım sözleşmelerinde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş;

a) Sözleşmeye esas proje içinde kalması,

b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması,

Şartlarıyla, anahtar teslimi götürü bedel ihale edilen yapım işlerinde sözleşme bedelinin % 10'una, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapım işleri sözleşmelerinde ise % 20 'sine kadar oran dâhilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir.

Birim fiyat sözleşme ile yürütülen yapım işlerinde, Cumhurbaşkanı bu oranı sözleşme bazında % 40 'a kadar artırmaya yetkilidir..." hükmü,

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptali" başlıklı 65'inci maddesinde "(1) İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum gerekçeleriyle birlikte bütün isteklilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez..." hükmü,

Karayolları Teknik Şartnamesi'nin "Bitümlü Sathi Kaplama" başlıklı 403'üncü kısmının "Astar Malzemesinin Uygulanması" başlıklı 403.05.02'nci maddesinde "...Astar malzemesi, hava sıcaklığı gölgede en az 10 °C ve daha yüksek iken uygulanacaktır. Astar malzemesi uygulandıktan sonra malzemenin kür olabilmesi ve yüzey içine penetrasyonu için en az 24, en çok 48 saat bekleneciktir..." düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "Kaplama Bitümlü Malzemesinin Uygulanması" başlıklı 403.05.03'üncü maddesinde "Kaplama bitümlü malzemesi, yapılacağı yerdeki hava sıcaklığı gölgede en az 15 °C ve yükseliyor iken uygulanacaktır. Hava sıcaklığının gece 5 °C'nin altına düşmesi durumunda gündüz hava sıcaklığı gölgede en az 15 °C olsa bile kaplama yapılmayacaktır. Aynı zamanda, yağmurlu veya yağmur yağma olasılığı bulunan zamanlar ile gölgede hava sıcaklığının 45 °C ve daha fazla olduğu zamanlarda sathi kaplama uygulaması yapılmayacaktır.

...

Yağmurlu ve emülsiyonun kesilme süresi içinde yağmur olasılığı veya bitüm emülsiyonu ile sathi kaplama uygulamasından sonraki 24 saat içinde hava sıcaklığının 0 °C'ye düşme ihtimali olması durumunda, emülsiyonlu sathi kaplama yapılmayacaktır.” düzenlemesi,

Yapım İşleri Genel Şartnamesi'nin “Projelerin uygulanması” başlıklı 12'nci maddesinde “...(4) İdare, sözleşme konusu işlerle ilgili proje vb. teknik belgelerde, değişiklik yapılmaksızın işin tamamlanmasının fiilen imkânsız olduğu hallerde, işin sözleşmede belirtilen niteliğine uygun bir şekilde tamamlanmasını sağlayacak şekilde gerekli değişiklikleri yapmaya yetkilidir. Uygulama projelerinde değişiklik yapılması, 22 nci maddede yer alan esaslar göz önünde bulundurularak hesaplanacak bedel karşılığında, yükleniciden de istenebilir. Yüklenici, işlerin devamı sırasında gerekli görülecek bu değişikliklere uygun olarak işe devam etmek zorundadır. Proje değişiklikleri, ilk projeye göre hazırlanmış malzemenin terk edilmesini veya değiştirilmesini veya başka yerde kullanılmasını gerektirirse, bu yüzden doğacak fazla işçilik ve giderleri idare yükleniciye öder. Proje değişiklikleri işin süresini etkileyecek nitelikte ise yüklenicinin bu husustaki süre talebi de idare tarafından dikkate alınır...” düzenlemesi,

Bahse konu Şartname'nin “Sözleşmede bulunmayan veya fiyatı belirli olmayan işlerin fiyatının tespiti” başlıklı 22'nci maddesinde “(1) 12 nci maddenin 4 üncü fıkrasında belirtilen proje değişikliği şartlarının gerçekleştiği hallerde, işin yürütülmesi aşamasında idarenin gerekli görerek yapılmasını istediği ve ihale dokümanında ve/veya teklif kapsamında fiyatı verilmemiş yeni iş kalemlerinin ve/veya iş gruplarının bedelleri ile 21 inci maddeye göre sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işlerin bedelleri, ikinci fıkra da belirtilen usuller çerçevesinde yüklenici ile birlikte tespit edilir. Bu şekilde hesaplanacak ilave işlerin bedelleri; birim fiyat sözleşmelerde yeni birim fiyatlar üzerinden, anahtar teslim götürü bedel sözleşmelerde ise yeni birim fiyatlar üzerinden hesaplanacak artış tutarına göre belirlenecek ilerleme yüzdeleri esas alınarak yükleniciye ödenir...” düzenlemesi,

İdari Şartname'nin “İhale konusu işe/alıma ilişkin bilgiler” başlıklı 2'nci maddesinde “2.1. İhale konusu işin/alımın;

a) Adı: Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar İle Granüler Temel (GT) ve Çift Kat Tip 2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB TipD) Yapım İş

...

e) Miktarı: 1.900.000 m³ çeşitli temel yapılması (kırılmış ve elenmiş ocak taşı ile; temel yapılması ve finişer ile serilmesi (kırılmış ve elenmiş ocak taşı ile) imalatları da kapsayan

36 kalem imalattan oluşan idare malı bitüm ve astar ile granüler temel (gt) ve çift kat tip yapım işi

...

f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceğı yer: Ankara mücavir sınırları içerisi" düzenlemesi,

Söz konusu Şartname'nin "Teklif ve sözleşme türü" başlıklı 19'uncu maddesinde "19.1. İstekliler tekliflerini, her bir iş kaleminin miktarı ile bu iş kalemleri için teklif edilen birim fiyatlarının çarpımı sonucu bulunan toplam bedel üzerinden vereceklerdir; ihale sonucu, ihale üzerine bırakılan istekliyle her bir iş kaleminin miktarı ile iş kalemleri için teklif edilen birim fiyatların çarpımı sonucu bulunan toplam bedel üzerinden teklif birim fiyat sözleşme imzalanacaktır." düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin "Tekliflerin geçerlilik süresi" başlıklı 24'üncü maddesinde "24.1. Tekliflerin geçerlilik süresi, ihale tarihinden itibaren 150 (yüz elli) (rakam ve yazıyla) takvim günüdür..." düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptal edilmesi" başlıklı 34'üncü maddesinde "34.1. İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlölük altına girmez.

34.2. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum, bütün isteklilere gerekçesiyle birlikte derhal bildirilir." düzenlemesi,

Sözleşme Tasarısı'nın "İşe başlama ve bitirme tarihi" başlıklı 9'uncu maddesinde "9.1. Sözleşmenin imzalandığı tarihten itibaren 10 (on) gün içinde Yapım İşleri Genel Şartnamesi hükümlerine göre yer teslimi yapılarak işe başlanır.

9.2. Yüklenici taahhüdün tümünü, işyeri teslim tarihinden itibaren 540 (beş yüz kırk) gün içinde tamamlayarak geçici kabule hazır hale getirmek zorundadır. Sürenin hesaplanmasında; havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan dönemi ile resmi tatil günleri dikkate alındığından, bu nedenlerle ayrıca süre uzatımı verilmez.

...

9.4. Bu işyerinde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günler 0 - 0 tarihleri arasındaki 0 (sıfır) gündür. Ancak, işin bitiminde bu devre dikkate alınmaz ve idare yükleniciden teknik şartları yerine getirerek işi tamamlaması için bu dönemde çalışmasını isteyebilir. Zorunlu nedenlerle ertesi yıla sâri hale gelen işlerde, çalışmaya uygun

olmayan devre, ödenek durumuna ve imalatın cinsine göre dikkate alınır...” düzenlemesi,

Teknik Şartname’nin “Çift Kat Sathi Kaplama Yapılması” başlıklı 7.2’nci maddesinde “...Astar yüzey kuruyken, yüzeyde serbest malzeme yok iken ve hava sıcaklığı 10 derece santigrat ve üzeri sıcaklıklarda tatbik edilir...” düzenlemesi yer almaktadır.

İnceleme konusu ihalenin 01.06.2022 tarihinde elektronik ortamda, birim fiyat teklif alınmak suretiyle gerçekleştirildiği, ihaleye 18 isteklinin katıldığı, ihale komisyonunun 10.06.2022 tarihli kararı ile ihalenin Makimsan Asf. Taah. İnş. San. ve Tic. A.Ş. üzerinde bırakıldığı, bunun üzerine Demgün İnş. Harf. Mad. Tar. Nak. Petr. Taah. San. ve Tic. A.Ş. tarafından 20.06.2022 tarihinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulduğu, idarenin 21.06.2022 tarihli işlemi ile şikâyeti uygun bulmadığı ve anılan kararın aynı tarihte istekliye bildirildiği, söz konusu isteklinin 01.07.2022 tarihinde Kurum kayıtlarına alınan dilekçesi ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu, bahse konu başvurunun incelenmesi neticesinde alınan 03.08.2022 tarihli ve 2022/UY.I-909 sayılı Kurul kararı ile Makimsan Asf. Taah. İnş. San. ve Tic. A.Ş. ile AGF Enrj. İnş. Taah. San. ve Tic. A.Ş. - GNT Turz. İnş. Pet. Ür. Taş. Dan. Hiz. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığının teklifinin reddedilmesi gerektiği yönünde düzeltici işlem belirlendiği, anılan Kurul kararının uygulanmasını teminen ihale komisyonu tarafından 12.08.2022 tarihli karar alınarak ihalenin Kırımoğlu Müh. Müş. İnş. Nak. Tem. İth. ve İhr. San. Tic. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı tespit edilmiştir.

Bunun üzerine Makimsan Asf. Taah. İnş. San. ve Tic. A.Ş. tarafından 22.08.2022 tarihinde idareye şikâyet başvurusunda bulunulduğu, idarenin 22.08.2022 tarihli işlemi ile şikâyeti uygun bulmadığı ve idarenin kararının 23.08.2022 tarihinde anılan istekliye bildirildiği, söz konusu isteklinin 01.09.2022 tarihinde Kurum kayıtlarına alınan dilekçesi ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu, bahse konu başvurunun incelenmesi neticesinde alınan 07.09.2022 tarihli ve 2022/UY.I-1076 sayılı Kurul kararı ile “Başvurunun reddine” karar verildiği, bu defa idare tarafından alınan 16.09.2022 tarihli “Olur” yazısı ile ihalenin iptal edildiği, anılan yazıda “Mevcut ihaledeki şikâyetler nedeniyle sözleşmenin imzalanmasında gecikme yaşanmış, bunun üzerine Ankara Büyükşehir Belediye Başkanlığı Fen İşleri Dairesi Başkanlığı Yol ve Asfalt Şube Müdürlüğünün 07.09.2022 tarihli yazısı ile Belko Ankara Köm. Asflt. Enrj. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. ile sözleşmesi devam eden “2021/367634” İKN’li “Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar ile Granüler Temel (Gt) ve Çift Kat Tip 2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB-TipD) Yapım İşİ” sözleşmesinde % 20 iş artışına gidilmiştir. İhale sürecindeki gecikme ve Karayolları Teknik Şartnamesi’ne göre +5 °C’nin altında asfalt imalatının yapılamayacak olması ve mevcut sözleşme kapsamındaki sahaların bir kısmı içinde okulların açılacağı 12.09.2022 tarihinden önce asfalt çalışmaları yapılmasının kamu hizmetinin aksamadan

yürütülmesi bakımından elzem olması, ayrıca yaz sezonu bitmeden ihale kapsamında yapılması planlanan imalatların bir kısmı devam eden sözleşme kapsamına alınmış, sözleşme kapsamında iş artışına gidilerek yaz sezonu bitmeden imalatların yapımı gerçekleşmiştir.

Bununla birlikte geçmiş yıllarda yapılan sathi kaplamaların bulunduğu mahallerde yapılan saha gözlemlerinde imalatların çabuk bozulduğu, her yıl bakım ve onarıma ihtiyaç duyduğu, vatandaşlardan da gelen yoğun şikâyet üzerine anlaşılmıştır. Vatandaşlardan bulundukları alanlarda ulaşımın sağlandığı yollarda daha güvenli ve konforlu olan BSK asfalt ile kaplanması yönünde gelen talepler doğrultusunda idare olarak sathi kaplamanın teknik olarak yapılması için gereken sürelerin kısıtlı olması ve her zaman bakım ve onarım yapılamaması şeklindeki olumsuzluklar nedeni ile 2023 yılı ihale hazırlık çalışmalarında yollarda sathi kaplama yerine BSK asfalt kullanılması yönünde ilke kararı alınmış olup idare olarak teknik zorunluluk olmadığı sürece sathi kaplama yapılması yerine BSK asfalt yapılması zaruriyeti hâsıl olmuştur.

Hâlihazırda ihale süreci tamamlanmamış olan “Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar ile Granüler Temel (Gt) ve Çift Kat Tip 2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB TipD) Yapım İşİ” ile ilgili olarak Kamu İhale Kurumuna yapılan itirazın şikâyetler ve kararlara karşı açılacak davalar nedeni ile idaremizdeki ihale süreci uzamıştır. İlerleyen süreçlerde hukukî süreçlerin başlaması ve asfalt çalışmalarının hava koşulları nedeniyle verimli yapılamadığı kış mevsiminin yaklaşması sebepleri ile teknik olarak sathi kaplama işinin yapılacağı da göz önüne alındığında idare olarak yüklenicinin sözleşmeye davet edilmemesi ve sözleşme imzalanmaması yönünde karar alınması uygun görülmüştür.

Ayrıca, ihale sürecinin uzaması nedeniyle okullar açılmadan özellikle köy yollarındaki imalatların yapımına öncelik verilmiş, Belediyemiz şirketi Belko Ankara Köm. Asflt. Enrj. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. ile yapılan sözleşmedeki birim fiyatların mevcut ihaledeki birim fiyatlara göre daha düşük olması nedeniyle iş artışı kapsamında söz konusu imalatlar yaptırılmış, kamu kaynaklarının verimli kullanılmasına özen gösterilmiş, böylece yaklaşık maliyete esas mevcut ihaledeki yol projelerinde de değişiklik yapılması gerekliliği ortaya çıkmıştır...” ifadelerine yer verildiği görülmüştür.

Ankara Büyükşehir Belediye Başkanlığı Fen İşleri Dairesi Başkanlığı Yol ve Asfalt Şube Müdürlüğü tarafından Belko Ankara Köm. Asf. Enrj. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.ye gönderilen 07.09.2022 tarihli ve E-16690049-160-596280 sayılı yazıda ise “İhalesi idaremizce yapılan, “2021/367634” ihale kayıt numarası ile ihale edilen, 12.07.2021 tarihinde işe başlaması yapılan ve yüklenicisi olduğunuz “Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı

Bitüm ve Astar İle Granüler Temel (Gt) ve Çift Kat Tip-2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB-TipD) Yapım İşi" kapsamında, ilgide kayıtlı Başkanlık Oluru gereğince % 20 iş artışı ve işin süresine oranla 72 (yetmiş iki) gün süre uzatımı verilmiştir. Daha önce verilen süre uzatımları ile birlikte güncel iş bitim tarihi 01.12.2022 olmuştur.

Yukarıda açıklanan hususların dikkate alınması, revize iş programının yapılması ve onaylanmak üzere idaremize teslim edilmesi gerekmektedir. Sahada gerekli aksiyonların hızlı bir şekilde alınarak (işçi, ekip, ekipman sayısının artırılması, verimli kullanımı ve organizasyonu vb.) kış mevsiminden kaynaklı yağış ve/veya sıcaklıkların düşmesi gibi hava koşulları başlamadan önce iş artışı ile beraber bahse konu yapım işinin ivedilikle tamamlanması hususunda;

Bilgilerinizi ve gereğini rica ederim." ifadelerinin; anılan yazının ekinde yer alan 06.09.2022 tarihli ve E-16690049-160-594332 sayılı Başkanlık Oluru yazısında da "İhalesi idaremizce yapılan, "2021/367634" ihale kayıt numarası ile ihale edilen, 12.07.2021 tarihinde işe başlaması yapılan Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar İle Granüler Temel (Gt) ve Çift Kat Tip-2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB-TipD) Yapım İşi", Belko Ankara Köm. Asf. Enrj. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. uhdesinde yürütülmektedir.

Ankara mücavir alan sınırları içerisinde bulunan dış ilçelerdeki grup yollarında imalatı yapılmak üzere, yukarıda belirtilen işin devamı niteliğinde olan "2022/416808" ihale kayıt numaralı "Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar İle Granüler Temel (Gt) ve Çift Kat Tip 2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB TipD) Yapım İşi" ihale süreci sonrasında yaşanan itirazlar dolayısıyla sözleşme henüz bağlanamamıştır. Sathi kaplama imalatlarının doğası gereği yapımına uygun olan yaz aylarında imalatların devamı ve bunun yanı sıra "2021/367634" ihale kayıt numaralı işin birim fiyatlarının avantajlı durumda bulunmasından dolayı, devam etmekte olan ve "2021/367634" ihale kayıt numarası ile ihale edilen, 12.07.2021 tarihinde işe başlaması yapılan "Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar İle Granüler Temel (Gt) ve Çift Kat Tip-2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB-TipD) Yapım İşi" kapsamında iş artışı ve süre uzatımı verilerek aynı sözleşme şartlarında yaptırılmasının uygun olacağı mütalaa edilmektedir..." ifadelerinin yer aldığı tespit edilmiştir.

EKAP üzerinden yapılan inceleme neticesinde ise; Ankara Büyükşehir Belediyesi Fen İşleri Dairesi Başkanlığı tarafından Kanun'un 21'inci maddesinin (b) bendi kapsamında düzenlenen "2021/367634" ihale kayıt numaralı "Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar İle Granüler Temel (Gt) ve Çift Kat Tip-2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB-TipD) Yapım İşi" için 07.07.2021 tarihinde Belko Ankara Köm. Asf. Enrj.

İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. ile Ankara Büyükşehir Belediye Başkanlığı Fen İşleri Dairesi Başkanlığı arasında 260.312.216,33 TL bedel karşılığı sözleşme imzalandığı, sözleşme süresinin 12.07.2021-06.07.2022 olarak belirtildiği görülmüştür.

Tüm bu tespitler neticesinde; aşağıdaki durumların idarece, inceleme konusu ihalenin iptal edilme gerekçesi olarak gösterildiği anlaşılmıştır:

- İhale sürecindeki şikâyet ve itirazın şikâyet başvuruları ile açılan/açılacak idari davalar nedeniyle işin sürüncemeye uğradığı ve hava şartlarının artık işin yürütülmesi için uygun olmadığı, 5 °C'nin altında asfalt imalatının yapılamayacağı, okulların açılacağı 12.09.2022 tarihinden önce, özellikle köy yollarında asfalt çalışması yapılmasının kamu hizmetleri kapsamında olan eğitim faaliyetlerinin aksamadan yürütülmesi bakımından elzem olduğu, bu sebeple inceleme konusu ihale kapsamındaki birtakım işlerin % 20 iş artışı çerçevesinde "2021/367634" İKN'li ve halen yürütülmekte olan "Ankara Mücavir Sınırları İçerisinde İdare Malı Bitüm ve Astar İle Granüler Temel (Gt) ve Çift Kat Tip-2 Astarlı Bitümlü Sathi Kaplama (TipB-TipD) Yapım İşİ" ihalesinin yüklenicisi olan Belko Ankara Köm. Asflt. Enrj. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. ye yaptırılmasına karar verildiği, dolayısıyla mevcut ihaledeki yol projelerinde de değişiklik yapılması gerekliliğinin ortaya çıktığı, Belko Ankara Köm. Asflt. Enrj. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. ile 07.07.2021 tarihinde yapılmış olan sözleşmedeki birim fiyatların inceleme konusu ihaledeki birim fiyatlara göre daha düşük olduğu,

- İhale konusu işin sathi kaplama işi olduğu, öte yandan geçmiş yıllarda yapılan sathi kaplamaların bulunduğu mahallerde taraflarınca yapılan saha gözlemleri neticesinde, sathi kaplamaların çabuk bozulduğunun ve her yıl bakım onarıma ihtiyaç duyduğunun tespit edildiği, bu nedenle 2023 yılında teknik zorunluluk olmadığı sürece yollarda sathi kaplama yerine BSK (bitümlü sıcak karışım) asfalt kullanılması yönünde karar aldıkları.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümleri ile ihale dokümanında yer alan düzenlemelerden; ihale komisyonu kararı üzerine idarenin verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbest olduğu ve bu durumda idarenin herhangi bir yükümlülük altına girmeyeceği, dolayısıyla idarelere ihaleyi iptal etme konusunda takdir yetkisi tanınmış olduğu, öte yandan bu yetkinin sınırsız olmadığı, idarenin söz konusu yetkiyi kullanırken ölçülü olması ve kamu yararı ile hizmet gereklerini gözetmesi gerektiği, meydana gelen durumun iptali gerektirecek nitelikte ve büyüklükte olması halinde ise tesis edilen iptal işleminin gerekçelerinin idare tarafından somut bir şekilde ortaya konulmasının ve bütün isteklilere derhal bildirilmesinin zorunlu olduğu anlaşılmaktadır.

İnceleme konusu ihalenin iptal edilme gerekçesi olarak gösterilen "ihale sürecinin

uzaması nedeniyle hava şartlarının artık işin yürütülmesi için uygun olmadığı, 5 °C'nin altında asfalt imalatının yapılamayacağı, okulların açılacağı 12.09.2022 tarihinden önce, özellikle köy yollarında asfalt çalışması yapılmasının kamu hizmetleri kapsamında olan eğitim faaliyetlerinin aksamadan yürütülmesi bakımından elzem olduğu, bu sebeple inceleme konusu ihale kapsamındaki birtakım işlerin % 20 iş artışı çerçevesinde mevcut yükleniciye yaptırılmasına karar verildiği, dolayısıyla mevcut ihaledeki yol projelerinde de değişiklik yapılması gerekliliğinin ortaya çıktığı, mevcut yüklenici ile 07.07.2021 tarihinde yapılmış olan sözleşmedeki birim fiyatların inceleme konusu ihaledeki birim fiyatlara göre daha düşük olduğu" hususunun incelenmesi sonucunda aşağıdaki değerlendirmeler yapılmıştır:

Karayolları Teknik Şartnamesi'nin "Bitümlü Sathi Kaplama" başlıklı 403'üncü kısmında yer alan düzenlemelerde; astar malzemesinin, hava sıcaklığı gölgede en az 10 °C ve daha yüksek iken; kaplama bitümlü malzemesinin ise hava sıcaklığı gölgede en az 15 °C ve yükseliyor iken uygulanması gerektiği, hava sıcaklığının gece 5 °C'nin altına düşmesi durumunda gündüz hava sıcaklığı gölgede en az 15 °C olsa bile kaplama yapılmayacağı, aynı zamanda, yağmurlu veya yağmur yağma olasılığı bulunan zamanlarda da kaplama yapılmaması gerektiği belirtilmiş olup, bu bağlamda granüler temel (gt) ve iki tabaka astarlı bitümlü sathi kaplama yapılması işine ilişkin olan inceleme konusu ihale kapsamında yer alan bazı iş kalemlerinin, hava sıcaklığının mezkûr dereceler altına düşmesi durumunda gerçekleştirilmesinin uygun olmadığı anlaşılmışsa da Sözleşme Tasarısı'nın 9.2'nci maddesinde, işin yüklenici tarafından 540 günde tamamlanması gerektiğinin belirtildiği, dolayısıyla ihale konusu işin yaklaşık bir buçuk yılda geçici kabule hazır hale getirileceğinin öngörüldüğü, bu kapsamda ihale konusu iş süresince her hâlükârda anılan hava şartlarıyla karşılaşılacağı anlaşıldığından idarenin bahse konu iptal gerekçesinin yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Ayrıca 2022-2023 eğitim-öğretim yılının 12.09.2022 tarihinde başladığı, ancak ihalenin 16.09.2022 tarihinde iptal edildiği, dolayısıyla işin yürütülmesi aşamasının yine her hâlükârda eğitim-öğretim dönemine denk geleceği, bunların yanı sıra ihale sürecinde alınan 12.08.2022 tarihli son ihale komisyonu kararının isteklilere aynı tarihte tebliğ edildiği, bahse konu tarihi izleyen günden itibaren 10 gün içinde idareye şikâyet başvurusunda bulunan isteklilerin Makimsan Asf. Taah. İnş. San. ve Tic. A.Ş., AGF Enrj. İnş. Taah. San. ve Tic. A.Ş. - GNT Turz. İnş. Pet. Ür. Taş. Dan. Hiz. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı ve Demgün İnş. Harf. Mad. Tar. Nak. Petr. Taah. San. ve Tic. A.Ş. olduğu, idarenin söz konusu şikayet başvuruları üzerine aldığı kararları ilgili isteklilere 23.08.2022 tarihinde tebliğ ettiği, anılan tarihi izleyen günden itibaren 10 gün içerisinde Kuruma itirazen şikayet başvurusunda bulunan tek isteklinin ise Makimsan Asf. Taah. İnş. San. ve

Tic. A.Ş. olduğu, dolayısıyla 02.09.2022 tarihi mesai bitiminde itirazen şikayet başvuru süresinin dolduğu hususu ile bu tarih itibarıyla itirazen şikayet başvurusunda bulunulamayacağı hususlarında idarenin bilgi sahibi olduğu, Makimsan Asf. Taah. İnş. San. ve Tic. A.Ş.nin itirazen şikayet başvurusu üzerine 07.09.2022 tarihli ve 2022/UY.I-1076 sayılı Kurul kararı ile “Başvurunun reddine” karar verildiği, bu bağlamda idarenin 07.09.2022 tarihinde ihaleye ilişkin itirazen şikayet sürecinin tamamıyla sona erdiğinin de farkına vardığı, ancak idare tarafından iş artışı yapılması istemiyle mevcut yüklenici olan Belko Ankara Köm. Asflt. Enrj. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.ye aynı tarihte talep yazısı gönderildiği, yeni yükleniciye sözleşmeye davet yazısı gönderilmesi yerine mevcut yükleniciye iş artışı talebi yazısı gönderilmesinin uygun olmadığı, dolayısıyla idare tarafından eğitim-öğretim döneminde daha fazla zaman kaybetmeden işe başlanmasının amaçlandığından da söz edilemeyeceği anlaşıldığından idarenin söz konusu iptal gerekçesinin de yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Ayrıca 10.06.2022 tarihli ilk ihale komisyonu kararı ile ihale sürecinde yapılan son itirazen şikayet başvurusuna ilişkin olarak Kurul tarafından alınan 07.09.2022 tarihli ve 2022/UY.I-1076 sayılı karar arasında yaklaşık 3 aylık bir sürenin bulunduğu tespit edilmiş olup, bu çerçevede mevcut süreç, ihaleye ilişkin olarak herhangi bir itirazen şikayet başvurusunun olmaması durumu ile karşılaştırıldığında yüklenici tarafından işe başlanacak olan tarihin ortalama 3 ay ertelendiği ve işin hava koşullarına uygun olmayan zamana denk gelen süresinin de 3 ay uzadığı düşünülse dahi, ihalenin iptal edilmesi ve ihtiyacın karşılanması amacıyla yeniden ihaleye çıkılması durumunda 3 aydan daha fazla bir süre kaybı yaşanacağı, ayrıca idareler tarafından ihalelere çıkılırken işin büyüklüğü de dikkate alınmak suretiyle olası şikayet ve itirazen şikayet süreçlerinin göz önünde bulundurulması ve sürelerin buna göre belirlenmesi gerektiği, nitekim İdari Şartname’nin 24.1’inci maddesinde, teklif geçerlilik süresinin 150 gün olarak belirlendiği, dolayısıyla idarenin bahse konu iptal gerekçesinin de yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

İdare tarafından ihalenin iptal edilmesine gerekçe olarak gösterilen “ihale konusu işin sathi kaplama işi olduğu, öte yandan geçmiş yıllarda yapılan sathi kaplamaların bulunduğu mahallerde taraflarınca yapılan saha gözlemleri neticesinde, sathi kaplamaların çabuk bozulduğunun ve her yıl bakım onarıma ihtiyaç duyduğunun tespit edildiği, bu nedenle 2023 yılında teknik zorunluluk olmadığı sürece yollarda sathi kaplama yerine BSK (bitümlü sıcak karışım) asfalt kullanılması yönünde taraflarınca karar alındığı” hususunun incelenmesi sonucunda ise; inceleme konusu ihalenin granüler temel üzerine bitümlü sathi kaplama uygulanmak suretiyle Ankara’nın Akyurt, Ayaş, Bala, Beypazarı, Çubuk, Elmadağ, Gölbaşı, Güdül, Haymana, Kahramankazan, Kalecik, Keçiören, Kızılcahamam, Mamak, Nallıhan, Polatlı, Pursaklar ve Yenimahalle ilçelerinin

müccavir alanlarında yol yapılması işine ilişkin olduğu, ancak gelinen aşamada idare tarafından sathi kaplamaların çabuk bozulduğunun ve her yıl bakım onarıma ihtiyaç duyduğunun tespit edildiği, söz konusu nedenle teknik zorunluluk olmadığı sürece 2023 yılında yollarda sathi kaplama yerine daha dayanıklı ve konforlu olduğu düşünölen bitümlü sıcak karışımların (BSK) kullanılmasına karar verildiği, bu bağlamda yapım işine ilişkin projeler ile işin kapsam ve niteliğinde önemli ölçüde değışiklik olduğu, işin büyüklüğü de dikkat alındığında, verilecek hizmetin nitelikli olması ve uzun vadede dayanıklılık göstermesinin kaynakların verimli kullanılması açısından önem arz ettiği anlaşıldığından anılan nedenle idarece ihalenin iptal edilmesi işleminin yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

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 itirazen şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliğı ile karar verildi.

Telefon: +90 (312) 473 84 23

E-Posta: mts@mevzuattakip.com.tr

Adres: Çetin Emeç Bulvari Hürriyet Cad. No: 2/12 Çankaya ANKARA