

**davacı şirket tarafından
sunulan iş deneyim belgesinin
dayanağı olan sözleşme her
hangi bir bedel içermemekte
ise de, söz konusu sözleşme
bedelinin Bayındırlık ve
İskan Bakanlığı verilerine
göre 77.898.408,00-TL olarak
belirlendiği ve bu bedelin
resmi bir değer olduğu
hususları göz önünde
bulundurulduğunda, davacı
şirketin sunmuş olduğu iş
deneyim belgesinin yapılacak
iş karşılığı bir bedel
içermeyen kat karşılığı
inşaat sözleşmesine
dayanılarak gerçekleştirilen**

**yapım işi için
düzenlendiğinden ihalede iş
deneyimini tevsik edici belge
olarak kullanılamayacağı
gerekçesiyle tesis edilen
dava konusu işlemde hukuka
uygunluk bulunmamaktadır.**

Karar Veren Mahkeme: Ankara Bölge İdare Mahkemesi

Karar Tarihi: 20.10.2011

Karar Sayısı : Y.D. İtiraz No: 2011/4839

Olay Özeti Karar ve Sonuç :

...Başkanlığınca 14.03.2011 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “... Kültür Merkezi inşaatı” ihalesine ilişkin olarak bir istekli tarafından yapılan itirazın şikayet başvurusu üzerine Kamu ihale Kurulunca alınan davaya konu 18.07.2011 tarih ve 2011/UY.III-2434 sayılı karar ile; ihaleye ilişkin idari şartnamenin 7.5.1. maddesi gereği olarak davacı şirketin ihale konusu iş ve benzer iş ile ilgili deneyimini tevsik etmek amacıyla sunduğu, ...Büyükşehir Belediyesi Emlak ve istimlak Dairesi Başkanlığı tarafından düzenlenmiş olan “... Kat Karşılıklı İnşaatı” ile ilgili 19.10.2009 tarihli iş denetleme belgesinin, yapılacak iş karşılığı bir bedel içermeyen kat karşılığı sözleşmeye dayalı olarak gerçekleştirilen yapım işi için düzenlenmiş olduğundan, Kamu İhale Genel Tebliğinin 42.1. maddesinde yer alan, yapılacak iş karşılığı bir bedel içermeyen kat karşılığı inşaat sözleşmelerine dayanılarak gerçekleştirilen yapım işleri için düzenlenmiş iş deneyim

belgelerinin, 4734 sayılı Kanun kapsamındaki yapım işleri ihalelerinde iş deneyimini tevsik eden belge olarak kullanılamayacağı yolundaki hüküm uyarınca kabulünün mümkün olmadığı gerekçesiyle, diğer hususların yanı sıra davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına dair düzeltici işlem belirlenmesine karar verildiği anlaşılmaktadır.

Anılan mevzuat hükümlerinin birlikte değerlendirilmesinden; bir ihalede iş deneyim belgesi istenilmesindeki temel amaç, o işe girecek isteklilerin daha önce ihale konusu işi veya şartnamede tanımlanmış benzer bir işi yapmış olması, bu bakımdan ihale konusu iş ile ilgili olarak deneyim sahibi olanların ihaleye girmesinin sağlanmasıdır. Diğer bir deyişle, iş deneyim belgesinin ihalelerde istenilmesinin temelinde, ilgililerin mesleki ve teknik yeterliliğinin tespit edilmesi, ihale konusu işin istekli tarafından yapılabilirliğinin belirlenmesi hususu yatmaktadır.

Bilindiği üzere özel hukukta, belli bir edimin yerine getirilmesini taahhüt eden karşılıklı iradeler sözleşme olarak imza altına alınmakta ve iki taraflı bir hukuki işlem olan bu nitelikte sözleşmeler yazılı metinler olarak hukuki bir değer taşımaktadır. Bu bakımdan konusu belli bir edimin yerine getirilmesi olan sözleşmeler genellikle belli bir bedel içermekte ve kural olarak sözleşme bedeli de yazılı olarak sözleşme metninde yer almaktadır. Bununla birlikte, birtakım sözleşmeler (konusu bir edimin yerine getirilmesini içerse bile) istisnai olarak bir bedel içermeyebilir. Bu türden sözleşmelere örnek olarak, uygulamada "*istisna akdi*" olarak tabir edilen kat karşılığı inşaat sözleşmeleri gösterilebilir. Bu türden sözleşmelerde, sözleşme, bedeli yazmamakta ise de, söz konusu sözleşmeye dayalı olarak verilen diğer resmi belgelerde, Bayındırlık ve İskân Bakanlığı tarafından belirlenen yapı sınıfları ve bunlara ilişkin birim fiyatlar esas alınarak sözleşme bedeli tespit edilmekte, bu bedel tüm resmi işlemlerde dikkate alınarak kullanılmaktadır.

Bu itibarla, sözleşme metninde bir bedel bulunmamakla birlikte, bedeli tespit edilebilir nitelikte olan sözleşmelere dayalı olarak düzenlenmiş bulunan iş deneyim belgelerinin de, ilgililerin belli bir işe ilişkin iş deneyimlerini gösterebileceği, diğer bir deyişle, bu türden sözleşmelere dayalı olarak hazırlanmış olan iş deneyim belgelerinin de ilgililerin ihale konusu işi yapabilirliği hususunda sağlıklı veriler olarak dikkate alınabileceği ve bunun Yasanın ön gördüğü amaca uygun olacağı sonuç ve kanaatine varılmıştır.

Olayda, davacı şirket tarafından sunulan iş deneyim belgesinin, Noter tarafından düzenlenmiş olan 13.12.2005 tarihli kat karşılığı inşaat sözleşmesine dayandığı, sözleşmede herhangi bir bedelin bulunmadığı, buna karşın ...Büyükşehir Belediyesi Emlak ve İstimlak Dairesi Başkanlığınca düzenlenen 19.10.2009 tarihli iş denetleme belgesinin sözleşme bedeline ilişkin kısımlarında, Bayındırlık ve İskan Bakanlığının 2005 Yılı Yapı Yaklaşık Maliyetleri Hakkındaki Tebliğinde yer alan IV. Sınıf Yapılar, A Grubu Yapı Değerlerinin esas alındığı belirtilerek açıkça 77.898.408,00-TL bedelin yazılı olduğu görülmektedir.

Bu durumda, yukarıda yer alan mevzuat hükümleri ve yapılan açıklamalar ışığında uyumsuzluk irdelendiğinde; davacı şirket tarafından sunulan iş deneyim belgesinin dayanağı olan sözleşme her hangi bir bedel içermemekte ise de, söz konusu sözleşme bedelinin Bayındırlık ve İskan Bakanlığı verilerine göre 77.898.408,00-TL olarak belirlendiği ve bu bedelin resmi bir değer olduğu hususları göz önünde bulundurulduğunda, davacı şirketin sunmuş olduğu iş deneyim belgesinin yapılacak iş karşılığı bir bedel içermeyen kat karşılığı inşaat sözleşmesine dayanılarak gerçekleştirilen yapım işi için düzenlendiğinden ihalede iş deneyimini tevsik edici belge olarak kullanılamayacağı gerekçesiyle tesis edilen dava konusu işlemde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.