

idari şartnamede istenilen iş deneyim belgesinin sadece orman mühendislerinin faaliyet konuları kapsamı

Toplantı No : 2019/032

Gündem No : 41

Karar Tarihi : 03.07.2019

Karar No : 2019/UH.II-771

BAŞVURU SAHİBİ:Ekin Taşeronluk Hafriyat İnşaat Taahhüt Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:Bursa Orman Bölge Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE İTİRAZ KONUSU İŞ DENEYİM BELGESİ

2019/204639 İhale Kayıt Numaralı “Bursa Orman İşletme Müdürlüğü Osmangazi, Kestel, Yıldırım, Orhangazi ve Umurbey Orman İşletme Şeflikleri Ağaçlandırma Sahalarında Kültür Bakımı Danışmanlık” İhalesi

İŞ DENEYİM BELGESİ KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEMESİ

Bursa Orman Bölge Müdürlüğü tarafından 10.05.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “Bursa Orman İşletme Müdürlüğü Osmangazi, Kestel, Yıldırım, Orhangazi ve Umurbey Orman İşletme Şeflikleri Ağaçlandırma Sahalarında Kültür Bakımı Danışmanlık” ihalesine ilişkin olarak Ekin Taşeronluk Hafriyat İnşaat Taahhüt Tic. Ltd. Şti.nin 06.05.2019 tarihinde

yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 08.05.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 17.05.2019 tarih ve 20551 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 16.05.2019 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/516 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

İŞ DENEYİM BELGESİ KARARI

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihale konusu işin “Bursa Orman İşletme Müdürlüğü Osmangazi, Kestel, Yıldırım, Orhangazi ve Umurbey Orman İşletme Şeflikleri Ağaçlandırma Sahalarında Kültür Bakımı Danışmanlık Hizmet Alımı” işi şeklinde tanımlandığı, kamu ihale mevzuatı ile işin niteliği dikkate alındığında iş gücüne dayalı çapa-teraz onarımı olan söz konusu işin hizmet alımı olarak ihale edilmesi gerektiğinin anlaşıldığı, diğer taraftan ilgili kanun hükümleri gereği de orman mühendislerinin bir işin yükleniciliğini yapamayacakları, yalnızca teknik denetim ve kontrolörlüğünü yapabilecekleri, ayrıca başvuruya konu ihalenin orman mühendisinin kendi mesleki gücüyle gerçekleştireceği bir iş olmayıp, dışarıdan temin edilecek iş gücüne dayalı bir iş olduğu, bu sebeple söz konusu ihaleye yalnızca orman mühendisliği bürolarının katılımını amaçlayan İdari Şartname’nin 7.1’inci maddesinin (1) bendindeki düzenlemenin kaldırılması gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun “Danışmanlık hizmetleri” başlıklı 48’inci maddesinde “Mimarlık ve mühendislik, etüt ve proje, harita ve kadastro, her ölçekte imar planı, imar

uygulama, ÇED raporu hazırlanması, plan, yazılım geliştirme, tasarım, teknik şartname hazırlanması, denetim ve kontrolörlük gibi teknik, mali, hukuki veya benzeri alanlardaki hizmetler, danışmanlık hizmet sunucularından alınır.

Danışmanlık hizmetleri, bu bölümde yer alan hükümlere uygun olarak sadece belli istekliler arasında ihale usulü ile ihale edilir. Ancak yaklaşık maliyeti 13 üncü maddenin (b) bendinin (2) numaralı alt bendinde hizmet alımları için öngörülen üst limit tutarının dört katının altında kalan danışmanlık hizmetleri, hizmet alımı ihalesiyle gerçekleştirilebilir.” hükmü,

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin “Aday veya isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdüğünü ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler” başlıklı 38’inci maddesinde “İhalelere katılacak aday veya istekliler tarafından

(4) İhale konusu işin yerine getirilmesi için alınması zorunlu olan ve ilgili mevzuatında o iş için özel olarak düzenlenen sicil, izin, ruhsat vb. belgelerin adaylar veya istekliler tarafından sunulmasına ilişkin hükümlere, ilan ve ön yeterlik şartnamesi veya idari şartnamede yer verilir. İş ortaklarının her birinin söz konusu belgeleri ayrı ayrı sunması, konsorsiyumda ise her bir ortağın kendi kısmına ilişkin belgeleri sunması zorunludur.” hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği’nin “Ağaçlandırma, erozyon kontrolü ve fidan dikim işlerinin niteliği” başlıklı 64’üncü maddesinde “64.1. 4734 sayılı Kanunun 4 üncü maddesinde, hizmet alımı ve yapım işleri tanımlanırken işler sayma yöntemiyle belirlenmiş ve sayılan yapım işlerine nitelik itibarıyla benzer olan işler de yapım işi kapsamında kabul edilmiştir. Bu çerçevede, yapım işleri arasında ismen sayılmayan bir işin yapım işi olarak kabul edilebilmesi için, bu işin yapılma tekniğinin ismen sayılan işlere benzerliği yanında, uygulama projesini ya da kesin projeyi de kapsayan teknik şartnameye dayanması, yapım

müteahhidinin deneyiminin arandığı ve onun uzmanlık alanına giren işlerden olması, vasıfsız işgücünden ziyade ağırlıklı olarak malzeme, makine ve ekipman girdisine ihtiyaç duyulması ve istisnalar dışında fen ve sanat kurallarına uygun olarak bir eserin meydana getirilmesi koşulunun aranması gerekmektedir. Bu nedenle, gerek hizmet alımı gerekse yapım işleri arasında ismen sayılmayan, ağaçlandırma, erozyon kontrolü ve fidan dikim işlerinin, bir işin yapım işi sayılabilmesi için gereken ve yukarıda belirtilen şartları taşımaması nedeniyle "hizmet" tanımı kapsamında hizmet alımı olarak ihale edilmesi gerekmektedir. Ancak, 29/6/2006 tarihli ve 5531 sayılı Orman Mühendisliği, Orman Endüstri Mühendisliği ve Ağaç İşleri Endüstri Mühendisliği Hakkında Kanunun 4 üncü ve 5 inci maddelerinde sayılan ormancılık, orman endüstrisi ve ağaç işleri endüstrisi işlerine ait mesleki konulara ilişkin mühendislik hizmetlerinin ise danışmanlık hizmeti kapsamında değerlendirilmesi gerekmektedir." açıklaması yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan kamu ihale mevzuatı hüküm ve açıklamalarından danışmanlık hizmetlerinin ilgili kanun maddesinde yer alan hükümlere uygun olarak sadece belli istekliler arasında ihale usulü ile ihale edileceği, ancak yaklaşık maliyeti Kanun'un 13'üncü maddesinin (b) bendinin (2) numaralı alt bendinde hizmet alımları için öngörülen üst limit tutarının dört katının altında kalan danışmanlık hizmetlerinin hizmet alımı ihalesiyle gerçekleştirilebileceği,

İhale konusu işin yerine getirilmesi için alınması zorunlu olan ve ilgili mevzuatında o iş için özel olarak düzenlenen sicil, izin, ruhsat vb. belgelerin adaylar veya istekliler tarafından sunulmasına ilişkin hükümlere, ilan ve ön yeterlik şartnamesi veya idari şartnamede yer verileceği,

Ağaçlandırma, erozyon kontrolü ve fidan dikim işlerinin "hizmet" tanımı kapsamında hizmet alımı olarak ihale edilmesi gerektiği, ancak 29.06.2006 tarihli ve 5531 sayılı Orman Mühendisliği, Orman Endüstri Mühendisliği ve Ağaç İşleri Endüstri Mühendisliği Hakkında Kanunun 4'üncü ve 5'inci

maddelerinde sayılan ormancılık, orman endüstrisi ve ağaç işleri endüstrisi işlerine ait mesleki konulara ilişkin mühendislik hizmetlerinin ise danışmanlık hizmeti kapsamında değerlendirilmesi gerektiği anlaşılmaktadır.

5531 sayılı Orman Mühendisliği, Orman Endüstri Mühendisliği ve Ağaç İşleri Endüstri Mühendisliği Hakkında Kanun'un "Amaç" başlıklı 1'inci maddesinde, "Türkiye'deki orman fakültelerinden ve ağaç işleri endüstri mühendisi yetiştiren en az dört yıllık lisans düzeyinde yükseköğretim kurumlarından ya da denkliği onaylanmış yurt dışı yükseköğretim kurumlarından mezun olup, mühendis unvanını haiz olanların, 4 üncü maddede belirtilen faaliyet konularıyla ilgili işlemlerin ilgili mevzuata uygun olarak, sağlıklı ve güvenilir bir şekilde işleyişini ve gerçekleştirilmesini sağlamak, faaliyet sonuçlarını ilgili mevzuat çerçevesinde denetlemek, değerlendirmeye tâbi tutarak gerçek durumu ilgililerin ve resmî mercilerin istifadesine tarafsız bir şekilde sunmak, orman, ormancılık ve ağaç işleri endüstrisi işlerinin meslekî standartlarını gerçekleştirmek üzere ormancılık ve orman ürünleri bürolarının kurulması, faaliyet ve denetimleri ile uzmanlık alanlarına uygun mühendislik meslekî faaliyetlerindeki hak, yetki, sorumluluk ve çalışma esaslarını düzenlemektir." hükmü,

"Mesleğin konusu" başlıklı 4'üncü maddesinde "Mesleğin konuları uzmanlık alanlarına göre aşağıda gösterilmiştir:

a) Orman mühendislerinin faaliyet konuları şunlardır:

1) Devlet ormanlarında, Hazine arazilerinde, kamu kurum ve kuruluşlarına ait arazilerde, gerçek ve tüzel kişilere ait arazilerde ormanları doğal ve yapay olarak kurmak.

2) Mevcut olan ormanlar dahil, ormanların bakımı ve iyileştirilmesi, bozuk ormanların imar ve ıslahını yapmak.

3) Enerji ormanları tesis ve bakımını yapmak.

4) Orman ağaç, ağaççık ve florasına ait tohum üretimi ile aşılama faaliyetlerini yürütmek.

5) Orman ağaç ve ağaççıklarına ait tohum ve ağaç ıslah faaliyetlerini yürütmek.

6) Orman fidanlıkları kurma, yönetme, işletme, orman fidanı ve bitkisi nakli, standardizasyonu ve sertifikalandırılması faaliyetlerini yürütmek.

7) Ağaçlandırma, erozyonla mücadele, sel ve çığ kontrolü, havza amenajmanı, entegre havza ıslahı ve kırsal kalkınma plânlama, projelendirme ve uygulama çalışmaları yapmak.

8) Orman içi, kenarı ve orman üst sınırı meraların sınırlarının belirlenmesi, ıslahı, korunması, plânlanması çalışmalarını yapmak.

9) Orman topraklarının etüdü, analizi, ıslahı ve bonitet belirlemesi, yetiştirme ortamı analizi, envanteri ve mevcut haritalar üzerinde işaretleme çalışmalarını yapmak.

10) Orman alanlarında av ve yaban hayvanlarının çoğaltılması, envanter çalışmaları ile orman ekosistemleriyle doğrudan ya da dolaylı habitat bağlantısı olan yaban hayvanlarına ilişkin olarak avlak, koruma alanı ve rezerv alanı tefriki, plânlaması, tesisi, yönetimi işlerini yapmak.

11) Orman içi su kaynaklarının geliştirilmesi, etüt, envanter, plânlama ve projelendirme çalışmalarını yapmak...” hükmü,

“Hak, yetki ve sorumluluklar” başlıklı 5’inci maddesinde “Meslek mensupları, 4 üncü maddede belirtilen faaliyet konularıyla sınırlı olmak kaydıyla; araştırma-geliştirme çalışmaları yapmaya, çevresel muhasebe yapmaya, keşif yapmaya, zarar ziyan belirlemeye, maliyet hesaplamaya, fizibilite raporu hazırlamaya, tasarım faaliyetleri yapmaya, plân ve projeler hazırlamaya ve uygulamaya, standardizasyon çalışmaları yapmaya, sertifikalandırmaya, kalite kontrolü

yapmaya, stok kontrolü yapmaya, denetim yapmaya, muayene yapmaya, hakemlik yapmaya, eksperlik yapmaya, teknik müşavirlik yapmaya, danışmanlık yapmaya, yeminli danışmanlık ve bilirkişilik yapmaya, raporlar hazırlamaya, ormancılık ve orman ürünleri konularında serbest müşavirlik büroları ile serbest yeminli müşavirlik büroları açmaya, laboratuvarlar açmaya, özel müesseseler ile işletmeler kurmaya, bunları yönetmeye ve bunların sorumlu müdürlüğünü yapmaya, ormancılık karantina ve rehberlik hizmetlerini yürütmeye, her türlü odun ve odun dışı orman ürünleri ile orman endüstrisi dahil her türlü ormancılık çalışmaları için gerekli olan fidan, bitki, alet ve edevatın ihracat ve ithalat işlemleriyle ilgili hizmetleri tek başlarına, ortak faaliyet alanları içinde ise mevzuatta yetkilendirilmiş diğer meslek mensuplarıyla beraber yapmaya ve yürütmeye yetkilidir. Bu fıkırada belirtilen hak ve yetkiler, Odaya kayıtlı meslek mensuplarınca kullanılır. 4 üncü maddede belirtilen alanlarda faaliyet gösteren gerçek kişiler ile özel hukuk tüzel kişilerinin mühendis istihdamında uymak zorunda oldukları esaslar Bakanlığın uygun görüşü alınarak Oda tarafından hazırlanacak yönetmelikle belirlenir.” hükmü yer almaktadır.

Orman, Orman Endüstri ve Ağaç İşleri Endüstri Mühendisleri İle Serbest Meslek Bürolarının Çalışma Alanlarına Dair Yönetmelik’in “Kamu tüzel kişileri” başlıklı 10’uncu maddesinde “Kamu tüzel kişileri, yurtiçi serbest piyasadan satın almaya ihtiyaç duydukları mal, yapım, danışmanlık ve hizmet alımlarına ilişkin mesleki konuları; kamu ihale mevzuatına uygun olarak Odaya kayıtlı, yetkili, ruhsatlı meslek mensuplarınca oluşturulan ormancılık ve orman ürünleri büroları ile bu konularda çalışan şirketlerden satın alabilirler. İhalelerde, uzmanlık alanlarına, uzmanlığa ve ortak alanlara dikkat edilir.” hükmü,

Ormancılık ve orman ürünleri büroları ile şirketler” başlıklı 11’inci maddesinde “(1) Serbest meslek mensupları, Kanun ve bu Yönetmelikte belirtilen konulara ilişkin hak, yetki ve

alışmalarını serbest ormancılık ve serbest orman ürünleri brlari ile şirketler dışında kullanamazlar.

(2) Ormancılık ve orman ürünleri brlari ile şirketler; mesleğın konusuyla ilgili alanlarda yapacakları faaliyetlerde, ruhsatlı meslek mensupları ile mesleki deneyim edinmek isteyen aday meslek mensuplarını istihdam ederler. Büro ve arazi hizmetlerinin gerçekleştirilmesinde yardımcı olmak amacıyla, ihtiyaca göre sorumlu müdür yönetiminde teknik ve idari personel çalıştırılabilir." hükmü,

"Ormanların bakımı ve iyileştirilmesi" başlıklı 19'uncu maddesinde "Doğal ormanlar ile yapay ormanlardaki meşcerelerin, gelişme ağlarının ihtiyacı olan meşcerebakımı, sıklık bakımı, gençlik bakımı, kültür bakımı ve koruya tahvil çalışmaları silvikültürel esaslara uygun olarak yapılır.Belirlenen amaç doğrultusunda, hektardan azami verimi alacak fertlerin meşcereden seçilerek yaşama ortamının iyileştirilmesi, gerektiğinde çıkartılacak bireylerin işaretlenip tutanaklara yazılması ve meşcere direncinin artırılması çalışmaları gerçekleştirilir." hükmü yer almaktadır.

5531 Sayılı Kanun'un 4'üncü Maddesindeki Mesleki Faaliyet Konuları İle 5'inci Maddesindeki Mesleki Haklara Yönelik Satın Alma ve Meslek Mensubu İstihdamına İlişkin Usul ve Esasların Belirlenmesine Dair Alt Düzenlemenin 3/A Numaralı Alt Düzenlemesinde"Orman mühendisliğine ait mesleki faaliyet konularındaki danışmanlık hizmetleri" başlıklı 6'ncı maddesinde "(1) Kanunun 4 üncü maddesi 1 inci fıkrası (a) bendinde sayılan ve Kamu İhale Genel Tebliğinin 64 üncü maddesinde belirtilen, aşağıdaki mesleki faaliyet konularındaki uygulamalı mühendislik danışmanlık hizmetleri orman mühendisliği disiplinin hak ve yetkisindedir.

a) Ormanların doğal yolla kurulması

b) Ormanların yapay olarak kurulması

c) Ormanların bakımı ve iyileştirilmesi

...” düzenlemesi yer almaktadır.

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

a) Adı: Bursa Orman İşletme Müdürlüğü Ağaçlandırma Sahalarında Kültür Bakımı Danışmanlık Hizmet Alımı

b) Türü: Hizmet alımı

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

ç) Yatırım proje no’su (yapım işlerinde): Bu madde boş bırakılmıştır.

d) Kodu:

e) Miktarı: 422 Ha. ATM Şefliği Sahasında 334.000 Adet Kültür Bakımı

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: Bursa Orman İşletme Müdürlüğü Ağaçlandırma ve Toprak Muhafaza Şefliği Osmangazi, Kestel, Yıldırım, Orhangazi ve Umurbey Ağaçlandırma Sahaları” düzenlemesi,

“İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri” başlıklı 7’nci maddesinde “7.1. ...1) İhale konusu iş, 29/6/2006 tarihli ve 5531 sayılı “Orman Mühendisliği, Orman Endüstri Mühendisliği ve Ağaç işleri Endüstri Mühendisliği Hakkında Kanun”un 4 üncü maddesi 1 inci fıkrası (a) bendi kapsamına giren orman mühendisleri ile orman yüksek mühendislerinin mesleki faaliyet konularından olması, bu işin 5531 sayılı Kanun’un 5 inci maddesine göre, Orman Mühendisleri Odasınca yetkilendirilen, danışmanlık hizmet sunucuları orman mühendisi ve orman yüksek mühendisi ünvanlı meslek

mensuplarının hak ve yetkisinde bulunması, bu meslek mensuplarının 5531 sayılı Kanunun 7 inci ve 8 inci maddelerine dayanarak yürürlüğe konulan “Ormancılık ve Orman Ürünleri Bürolarının Kuruluş ve Çalışma Esasları Yönetmeliği” nin 12 inci ve 13 üncü maddelerine göre kurdukları, Orman Mühendisleri Odasından tescilli, Serbest/Serbest Yeminli Ormancılık Büroları, Serbest/Serbest Yeminli Ormancılık Şirketlerinin iştigal sahalarına girmektedir.

-Buna göre, aday veya istekli serbest ormancılık büro ve şirketinin; ihale konusu işi yerine getirmesi için, ilgili ihale yönetmeliğinde belirtilen (sicil, izin, ruhsat vb.) belgelerin karşılığı ve ihale tarihinde büro ve şirketin faal olduğunu gösteren, 5531 sayılı kanunun 4. ve 5. maddelerindeki orman mühendisliği konularına ait ihaleli işleri için düzenlenen, Orman Mühendisleri Odasından alınmış “Serbest Ormancılık/Orman Ürünleri/Büro ve Şirketi Oda Tescil ve 5531 Sayılı Kanuna Ait Mesleki Faaliyet İhale Yetkinlik Belgesi”ni teklifleri ekinde vermek zorundadır...” düzenlemesi yer almaktadır.

Teknik Şartname’nin “Yapılacak iş” başlıklı 1’inci maddesinde “Bursa Orman İşletme Müdürlüğümüz sorumluluk alanlarındaki Osmangazi, Orhangazi, Yıldırım, Umurbey ve Kestel İşletme Şefliklerinde Ağaçlandırma sahalarında 2019 yılı iş programı kapsamında 334.000 adet kültür bakımı işi için hizmet alımı ihalesidir.” düzenlemesi,

“İşin Yapılma Şekli” başlıklı 2’nci maddesinde “I) İŞÇİ GÜCÜ İLE BAKIM

a)Ot Alma -Çapa,Teras Onarımı:

Bakım çalışmalarında; dikimi takip eden vejetasyon dönemi başında en son ilkbahar yağışlarından sonra ve otlatmanın görülmeye başladığı tarihlerde başlanması, otların tohumları olgunlaşıp dökülmeden önce bitirilmesi gerekir.

Ot alma-çapa bakımları birinci yılda fidan etrafında dıştan

içe doğru ikinci ve üçüncü yilda fidan etrafında başlayarak dışarıya doğru yapılacaktır. Bakımlarda fidan kök ve gövdesinin zedelenmemesine dikkat edilecektir. fidanın 10 cm çevresinde bulunan otlar el ile alınacaktır.

Ot alma-çapa işine dikim sıraları üzerinde 60-80 cm genişliğinde bir şeritte veya fidanların etrafında 60-80 cm eninde, 1 metre boyunda bir alanda; ağır bünyeli topraklarda derin, hafif bünyeli topraklarda ise toprağı yerinden taşımayacak şekilde sığ olarak yapılacaktır.

Dikimi takip eden yıl içinde veya daha sonraki 2 yilda meydana gelecek sağanak yağışlar nedeniyle teraslarda bozulma ve yırtılma olabileceğinden bakım çalışmaları sırasında bozulan ve yırtılan teras mihverlerinin yeniden teras formu verilir.

Ot alma-çapa, fidan sıraları üzerinden şeritler halinde yapılıyorsa ölçü birimi Km olduğundan tekniğine uygun bakım yapılan sıralar şerit metre vs. ile ölçülerek istihkaklar Km cinsinden hazırlanır.

Ot alma-çapa fidanlar etrafında bir alanda yapılıyorsa ölçü birimi 1000 Adet olup tekniğine uygun bakım yapılan fidanların adetleri sayılacaktır.

b) Ot alma-apa, Teras Onarımı ve Sürgün Kontrolü:

Ot alma-çapa, teras onarımına ilaveten sürgün bulunan yerlerde ot alma-çapa ile birlikte sürgün kontrolü de yapılır. Fidanlar etrafında ve fidan sıraları üzerinde Ot alma-çapa yapılmadan önce diri örtü tabakası toprak seviyesinden azami 10 cm yükseklikten kesilecek daha sonra Ot alma-çapa teras onarımı işi yapılacaktır.

Ot alma-çapa, fidan sıraları üzerinden şeritler halinde yapılıyorsa ölçü birimi Km olduğunda tekniğine uygun bakım yapılan sıralar şerit metre vs. ile ölçülerek istihkaklar Km cinsinden hazırlanır.

Ot alma-çapa fidanlar etrafında bir alanda yapılıyorsa ölçü birimi 1000 Adet olup tekniğine uygun bakım yapılan fidanların adetleri sayılacaktır” düzenlemesi yer almaktadır.

şikyete konu ihalenin Bursa Orman Müdürlüğüne ait “Bursa Orman İşletme Müdürlüğü Osmangazi, Kestel, Yıldırım, Orhangazi ve Umurbey Orman İşletme şeflikleri Ağaçlandırma Sahalarında Kültür Bakımı Danışmanlık Hizmet Alımı” olarak adlandırıldığı, 7 adet doküman alınan ihaleye 5 isteklinin katıldığı, 16.05.2019 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin Turgut Sarıçipek üzerinde bırakılarak Bayram Eminoğlu’nun ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlendiğ anlaşılmıştır.

İdari şartname’nin 7’nci maddesinde aday veya istekli serbest ormancılık büro ve şirketlerinin, ihale konusu işi yerine getirmesi için ihale tarihinde büro ve şirketin faal olduğunu gösteren 5531 sayılı Kanun’un 4’üncü ve 5’inci maddelerindeki orman mhendisliğ konularına ait ihaleli işleri için düzenlenen, Orman Mühendisleri Odasından alınmış “Serbest Ormancılık/Orman rnleri/Büro ve şirketi Oda Tescil belgesi’ni ve 5531 Sayılı Kanuna Ait Mesleki Faaliyet İhale Yetkinlik Belgesi’ni teklifleri ekinde vermek zorunda oldukları düzenlenmiştir.

Yapılan inceleme neticesinde ihale konusu hizmet alımı işinin yalnızca meslek mensupları tarafından ilgili alanda faaliyet gösteren ve ilgili mevzuatta tanımlanan bürolar/şirketler tarafından gerçekleştirilip gerekleştirilemeyeceğ hususunda tereddüt oluştuğundan Kurum tarafından T.C. Tarım ve Orman Bakanlığı’na gönderilen 13.06.2019 tarihli ve 11146 sayılı yazıda ihale konusu işe ilişkin bilgilere de yer verilmek suretiyle, ilgili mevzuata göre ihale konusu işin yalnızca orman mühendisi ve orman yüksek mühendisi ünvanlı meslek mensuplarının kurdukları Orman Mühendisleri Odasından tescilli Serbest/ Serbest Yeminli Ormancılık Büroları, Serbest/Serbest Yeminli Ormancılık şirketleri tarafından gerçekleştirilecek nitelikte bir iş olup olmadığı hususu ile anılan büro ve

şirketlerin ihale konusu işin yükleniciliğini üstlenmelerine ilgili mevzuat gereğince engel bir hususun bulunup bulunmadığı hususunda görüş talep edilmiştir.

Orman Genel Müdürlüğü tarafından anılan yazı ilgi tutularak gönderilen 25.06.2019 tarihli ve 38 sayılı cevap yazısında 5531 sayılı Orman Mühendisliği, Orman Endüstri Mühendisliği ve Ağaç İşleri Endüstri Mühendisliği Hakkında Kanun ve ikincil mevzuat düzenlemelerine ayrıntılı bir şekilde yer verilmek suretiyle "... Orman, Orman Endüstri ve Ağaç İşleri Endüstri Mühendisleri İle Serbes Meslek Bürolarının Çalışma Alanlarına Dair Yönetmelik

Ormanların bakımı ve iyileştirilmesi

Doğal ormanlar ile yapay ormanlardaki meşcerelerin, gelişme çağlarının ihtiyacı olan meşcerebakımı, sıklık bakımı, gençlik bakımı, kültür bakımı ve koruya tahvil çalışmaları silvikültürel esaslara uygun olarak yapılır. Belirlenen amaç doğrultusunda, hektardan azami verimi alacak fertlerin meşcereden seçilerek yaşama ortamının iyileştirilmesi, gerektiğinde çıkartılacak bireylerin işaretlenip tutanaklara yazılması ve meşcere direncinin artırılması çalışmaları gerçekleştirilir.

...

5531 Sayılı Kanunun 4'üncü Maddesindeki Mesleki Faaliyet Konuları İle 5'inci Maddesindeki Mesleki Haklara Yönelik Satın Alma ve Meslek Mensubu İstihdamına İlişkin Usul ve Esasların Belirlenmesine Dair Alt Düzenlemenin 3/A Numaralı Alt Düzenlemesi

...

Orman mühendisliğine ait mesleki faaliyet konularındaki danışmanlık hizmetleri

(1) Kanunun 4 üncü maddesi 1 inci fıkrası (a) bendinde sayılan

ve Kamu İhale Genel Tebliğinin 64 üncü maddesinde belirtilen, aşağıdaki mesleki faaliyet konularındaki uygulamalı mühendislik danışmanlık hizmetleri orman mühendisliği disiplinin hak ve yetkisindedir.

- a) Ormanların doğal yolla kurulması
- b) Ormanların yapay olarak kurulması
- c) Ormanların bakımı ve iyileştirilmesi

5531 sayılı Kanun'un amacı 1'inci maddesinde tanımlanmış olup, buna göre orman fakültelerinden mezun olarak mühendis unvanına haiz olanların anılan Kanun'un 4'üncü maddesinde sayılan faaliyet konularıyla ilgili işlemlerinin mevzuata uygun olarak gerçekleşmesini sağlamak, faaliyet sonuçlarını denetlemek, değerlendirmek, orman ve orman ürünleri bürolarının kurulması, faaliyet ve denetimleri ile uzmanlık alanlarına uygun mühendislik mesleki faaliyetlerindeki hak, yetki, sorumluluk ve çalışma esaslarını düzenlemek şeklinde belirtilmiştir.

Anılan Kanun'un 4'üncü maddesinde orman mühendislerinin mesleki faaliyet konularının sayıldığı, 5'inci maddesinde meslek mensuplarının söz konusu mesleki faaliyet konuları ile sınırlı olmak üzere hak ve yetkilerinin belirtildiği ve bu hak ve yetkilerin sadece odaya kayıtlı meslek mensuplarınca kullanılabileceğinin ifade edildiği anlaşılmıştır. Aynı Kanun'un 6'ncı maddesinde orman mühendisi unvanına sahip kişilerin Oda tarafından yapılacak sınavla serbest meslek mensubu ve serbest yeminli meslek mensubu olabilecekleri ve Oda tarafından ruhsat belgesi verileceği, 7'nci maddesinde odaya kayıtlı ve ruhsatlı meslek mensuplarının Kanun'un 4'üncü maddesinde sayılan faaliyet konularında eksperlik, danışmanlık, teknik müşavirlik ve benzeri işleri bir iş yerine bağlı olmaksızın kendi nam ve hesaplarına serbestçe yapabilecekleri ormancılık ve orman ürünleri büroları veya faaliyet konularına göre ayrı ayrı olmak üzere serbest ormancılık büroları ile serbest orman ürünleri büroları

kurabilecekleri, odaya kayıtlı ve ruhsatlı meslek mensubu kişilerin ormancılık ve orman ürünleri büroları, ortaklık bürosu ya da şirket şeklinde birleşebilecekleri, ormancılık ve orman ürünleri bürolarının kuruluş ve çalışma esaslarının oda tarafından hazırlanacak yönetmelikle belirleneceği hüküm altına alınmıştır.

5531 sayılı Kanun'un 7'nci maddesine dayanılarak çıkarılan "Ormancılık ve Orman Ürünleri Bürolarının Kuruluş ve Çalışma Esasları Yönetmeliği'nin 12'nci maddesinde meslek mensuplarının, mesleki faaliyetlerini serbest icra etmeleri halinde, ormancılık ve orman ürünleri büroları açmak zorunda oldukları, ormancılık ve orman ürünleri bürolarının aynı mesleki unvana sahip meslek mensuplarınca kişisel, ortaklık veya şirket şeklinde faaliyet gösterebilecekleri, 13'üncü maddesinde ruhsat almış olan meslek mensuplarının, bağımsız olarak tek başına, ortaklık veya şirket kurarak mesleki faaliyette bulunmak istedikleri takdirde Odaya başvurarak çalışanlar listesine kayıt olmak zorunda oldukları, ormancılık ve orman ürünleri büroları ve şirketlerine ise oda tarafından tescil belgesi verileceği,

Yine 5531 sayılı Kanun'un 4, 5 ve 14'üncü maddelerine dayanılarak çıkarılan "Orman, Orman Endüstri ve Ağaç İşleri Endüstri Mühendisleri İle Serbest Meslek Bürolarının Çalışma Alanlarına Dair Yönetmelik"in 10'uncu maddesinde Kamu tüzel kişilerinin, danışmanlık ve hizmet alımlarına ilişkin mesleki konuları; kamu ihale mevzuatına uygun olarak Odaya kayıtlı, yetkili, ruhsatlı meslek mensuplarınca oluşturulan ormancılık ve orman ürünleri büroları ile bu konularda çalışan şirketlerden satın alabilecekleri, 11'inci maddesinde de serbest meslek mensuplarının Kanun ve bu Yönetmelikte belirtilen konulara ilişkin hak, yetki ve çalışmalarını serbest ormancılık ve serbest orman ürünleri büroları ile şirketler dışında kullanamayacakları hüküm altına alınmıştır.

Teknik birimlerinizce ihale dokümanı ve yukarıda yer alan mevzuat hükümlerinin bir arada değerlendirilmesi sonucunda

ihale konusu işin 5531 sayılı yasa ve ilgili mevzuat dahilinde yapılan çalışmalar ile ilgili işlerin takip ve kontrolünü, tekniğine uygun ve zamanında yapılmasını sağlamak üzere orman mühendisi çalıştırılmasına yönelik bir danışmanlık hizmet alım işi olduğu, söz konusu işlerin orman mühendisi tarafından yapılacak kontrol ve danışmanlık hizmet işlerini kapsadığı, dolayısıyla ihale konusu işlerin 5531 sayılı Kanun'un 4'üncü maddesinde sayılan orman mühendislerinin faaliyet konuları arasında bulunduğu ve bu konularda kontrol ve danışmanlık işlerinin yapılmasına ilişkin hak ve yetkilerin ancak odaya kayıtlı meslek mensuplarınca kullanılabileceği, odaya kayıtlı ve ruhsatlı meslek mensuplarının ise bu faaliyet konularına ilişkin kontrol ve danışmanlık işlerini serbest icra etmek istemeleri halinde ormancılık ve orman ürünleri büroları açmak zorunda oldukları, bu büroların aynı mesleki unvana sahip meslek mensuplarınca kişisel, ortaklık veya şirket şeklinde faaliyet gösterebilecekleri, ruhsat almış olan meslek mensuplarının, bağımsız olarak tek başına, ortaklık veya şirket kurarak mesleki faaliyette bulunmak istedikleri takdirde Odaya başvurarak çalışanlar listesine kayıt olmak zorunda oldukları, ormancılık ve orman ürünleri büroları ve şirketlerine ise oda tarafından tescil belgesinin verileceği, mesleki konularda kamu tüzel kişilerinca yapılacak danışmanlık ve hizmet alımlarının odaya kayıtlı, yetkili, ruhsatlı meslek mensuplarınca oluşturulan ormancılık ve orman ürünleri büroları ile bu konularda çalışan şirketlerden satın alınması gerektiği anlaşılmaktadır.

a) Açıklanan gerekçelerle; idarece İdari Şartname'nin 7.1'inci maddesinin (h) bendinde de ihale konusu işin 5531 sayılı Kanun'un 4'üncü maddesindeki orman mühendislerinin mesleki faaliyet konularından olması sebebiyle meslek mensuplarının kurdukları serbest ormancılık büroları, serbest yeminli ormancılık büroları, ortaklık büroları, serbest ormancılık şirketleri ve serbest yeminli ormancılık şirketleri tarafından yerine getirilmesi şartı getirilerek bunu tevsik etmek üzere; gerçek kişilerde Orman Mühendisleri Odasına kayıtlı olduğunu

gösteren oda kayıt belgesi ile ruhsat belgesinin, ormancılık bürosu tescil belgesi veya ormancılık ve orman ürünleri ortaklık bürosu tescil belgesinin, tüzel kişilerde Orman Mühendisleri Odasından alınmış ormancılık şirketi tescil belgesi veya ormancılık ve orman ürünleri şirketi tescil belgesi ile bu şirketlerin meslek mensubu ortaklarının oda üye kaydı, ruhsatlı ve çalışanlar listesine kayıt bilgilerini içeren belgelerin istenilmesinde mevzuata aykırılık bulunmadığı, görülmüş olup idarece yapılan [iş deneyim belgesi](#) düzenlemede mevzuata aykırılık bulunmadığı,

b) Anılan büro ve şirketlerin ihale konusu işin yükleniciliğini üstlenmelerinde ilgili mevzuat gereğince engel bir hususun bulunmadığı sonucuna varılmıştır.” ifadelerine yer verilmiştir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri, yapılan tespit ve açıklamalar ile Orman Genel Müdürlüğü’nün cevabi yazısı bir arada değerlendirildiğinde, ihale konusu işin 5531 sayılı yasa ve ilgili mevzuat dahilinde yapılan çalışmalar ile ilgili işlerin takip ve kontrolünü, tekniğine uygun ve zamanında yapılmasını sağlamak üzere orman mühendisi çalıştırılmasına yönelik bir danışmanlık hizmet alım işi olduğu, yine ihale konusu işin 5531 sayılı Kanun’un 4’üncü maddesinde sayılan orman mühendislerinin faaliyet konuları arasında bulunduğu ve bu konularda kontrol ve danışmanlık işlerinin yapılmasına ilişkin hak ve yetkilerin odaya kayıtlı meslek mensuplarınca kullanılabileceği, mesleki konularda kamu tüzel kişilerince yapılacak danışmanlık ve hizmet alımlarının odaya kayıtlı, yetkili, ruhsatlı meslek mensuplarının kurdukları serbest ormancılık büroları, serbest yeminli ormancılık büroları, serbest ormancılık şirketleri ve serbest yeminli ormancılık şirketlerinden satın alınmasına yönelik İdari Şartname [iş deneyim belgesi](#) düzenlemesinin ilgili mevzuata aykırılık teşkil etmediği, ayrıca anılan büro ve şirketlerin ihale konusu işin yükleniciliğini üstlenmelerinde ilgili mevzuat gereğince engel bir hususun bulunmadığı anlaşılmıştır.

Bununla birlikte Orman Genel M¼d¼rl¼g¼'n¼n ilgili cevap yazısı dikkate alındığında ihale konusu işin bir danışmanlık hizmet alımı olduğu anlaşılmış olup anılan işe ait yaklaşık maliyet tutarının Kanun'un 13 ünc¼ maddesinin (b) bendinin (2) numaralı alt bendinde hizmet alımları için öngör¼len üst limit tutarının dört katının altında kalması sebebiyle hizmet alımı olarak ihale edildiği anlaşılmıştır.

Açıklanan nedenlerle başvuru sahibinin iddialarının yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

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'ünc¼ maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine,0ybirliği ile karar verildi.

