

davacı şirketlerin
oluşturduğu iş ortaklığı
tarafından birim fiyat teklif
cetvelindeki iş kaleminden
bir kısmının tamamının bir
kısmının da belli bir
miktarının alt yüklenicilere
yaptırılacak olması işin
tamamının alt yüklenicilere
yaptırılacağı sonucunu
doğurmayacağından davacıların
teklifinin Genel
Şartnamesinde ve idari
şartnamede yer alan işin
tamamı alt yüklenicilere
yaptırılamaz düzenlemesine
aykırı olduğu gerekçesiyle
değerlendirme dışı

bırakılmasına ilişkin dava konusu işlemlerde hukuka uyarlılık bulunmamaktadır gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir 1

Konu: Birim fiyat teklif cetvelinde 49 iş kaleminden bir kısmının tamamının, bir kısmının da belli bir miktarının alt yüklenicilere yaptırılacak olması, işin tamamının alt yüklenicilere yaptırılacağı sonucunu doğurmayacağı hakkında.

Özet: Çevre ve Orman Bakanlığı Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü Barajlar ve Hes Dairesi Başkanlığı'nca 20.06.2012 tarihinde Açık İhale Usulü ile yapılan 2011/208429 İKN'li Ballıkaya Barajı İnşaatı ihalesine ilişkin olarak, Ziver İnşaat Taah. Tur. Paz. San. Tic. A.Ş.-Yazıcıoğlu Nak. İnş. A.Ş. Ortak Girişimi'nin 03.07.2012 tarihinde yaptığı şikayet başvurusunun, idarenin 06.07.2012 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi 16.07.2012 tarih ve 25118 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 13.07.2012 tarihli dilekçe ile itirazın şikayet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 17.08.2012 tarihli ve 2012/UY.II-3362 sayılı karar ile; "4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince, başvurunun reddine," karar verilmiştir.

Davacı Ziver İnşaat Taah. Tur. Paz. San. Tic. A.Ş.-Yazıcıoğlu Nak. İnş. A.Ş. Ortak Girişimi tarafından anılan Kurul Kararının yürütmesinin durdurulması ve iptali istemiyle açılan davada Ankara 4. kararında,

"...Dava dosyasının incelenmesinden, Çevre ve Orman Bakanlığı Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü Barajlar ve Hes Dairesi Başkanlığı tarafından 20.06.2012 tarihinde belli istekliler arasında ihale usulü ile yapılan "Ballıkaya Barajı İnşaatı" ihalesinde en avantajlı teklif sahibi olan davacıların

oluşturduğu iş ortaklığının teklifinin, birim fiyat teklif cetvelinde yazılı işlerin tümünün alt yüklenicilere yaptırılacağından bahisle değerlendirme dışı bırakıldığı ve yaptıkları şikayetin aynı gerekçeyle reddedilmesi nedeniyle davalı idareye yaptıkları itirazın şikayet başvurusunun, dava konusu Kurul kararı ile, davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığı tarafından birim fiyat teklif cetvelinde yer alan 49 iş kaleminin tümünün alt yüklenicilere yaptırılması düşünülen işler listesinde alt yüklenicilere yaptırılması düşünülen işler arasında yer aldığı, sunulan teklif dosyasının Yapım İşleri Genel Şartnamesi'nde ve idari şartnamede yer alan "...işin tamamı alt yüklenicilere yaptırılamaz" düzenlemesine aykırı olduğu değerlendirildiğinden, anılan isteklinin teklifinin idarece değerlendirme dışı bırakılması işleminin yerinde olduğu gerekçesiyle reddedilmesi üzerine görülmekte olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığı tarafından birim fiyat teklif cetvelinde alt yüklenicilere yaptırılması düşünülen işlerin listesi incelendiğinde; söz konusu listede birim fiyat teklif cetvelinde belirtilen tüm işlerin alt yüklenicilere yaptırılması düşünülen işler olarak beyan edildiği, anılan 49 iş kaleminden 31 iş kaleminde birim fiyat teklif cetvelinde belirtilen miktara eşit miktarlara, geriye kalan 18 iş kaleminde ise birim fiyat teklif cetvelinde belirtilen miktardan daha düşük miktarlara yer verildiği, isteklinin teklif ilettiği olduğu birim fiyatlar esas alındığında alt yüklenicilere yaptırılması düşünülen işlerin toplam tutarının 46.013.406.00-TL olduğu, bu tutarın ise toplam teklif tutarının yaklaşık %81.44'ünü oluşturduğu görülmekte olup, 4734 sayılı Kamu İhale bu Kanununa dayanılarak hazırlanan ikincil mevzuatta, işin tamamının alt yükleniciye yaptırılamayacağı belirtilmesine rağmen ne kadarının yaptırılacağına ilişkin herhangi bir düzenleme yer almamaktadır.

Yukarıda yer alan Kamu İhale Kanunu hükümlerinde ihale konusu işin özelliği nedeniyle ihtiyaç görülmesi halinde, ihale aşamasında isteklilerden alt yüklenicilere yaptırmayı

düşündükleri işleri belirtmelerinin istenebileceği ancak bu durumun yüklenicinin sorumluluğunu ortadan kaldırmayacağını belirtildiği, buna paralel olarak Yapım İşleri Genel Şartnamesi'nde; işin tamamının hiçbir suretle alt yüklenicilere yaptırılamayacağı belirtilmiştir. Alt yüklenici kullanılmasındaki amacın, büyük çaplı projelerde işin, farklı uzmanlık alanlarına giren kısımlardan oluşması ve modern ekonominin bir gereği olan iş bölümü ihtiyacının ortaya çıkması sonucu, işin belli bölümleri sıklıkla bu alanlarda uzmanlığa haiz alt yüklenicilere bırakmak olduğu, bu amaçla, bir taraftan işin uzmanı kişilerce kaliteli üretim yapılırken, diğer taraftan farklı uzmanlık alanlarına ait personel ve ekipman bulundurulmasından doğan ilave maliyetlerin önlenildiği anlaşılmakta olup, dava konusu hususa ilişkin olarak ihale dokümanı incelendiğinde ise, belirtilen mevzuat düzenlemelerine ek olarak; alt yüklenicilere yaptırılması düşünülen işlerin listesinin teklif kapsamında sunulmasının zorunlu tutulduğu ayrıca "BB-36 Her türlü ölçüm, harita, yol projeleri, aplikasyon, tatbikat, tadilat, detay projeleri işleri" iş kalemi için alt yüklenici çalıştırılacağını belirtildiği görülmektedir.

Her ne kadar dava konusu Kurul kararı ile, davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortalığı tarafından sunulan teklifin, birim fiyat teklif cetvelinde yer alan 49 iş kaleminin tümünün alt yüklenicilere yaptırılması düşünülen işler arasında yer aldığından bahisle, Yapım İşleri Genel Şartnamesi'nde ve idari şartnamede yer alan "işin tamamı alt yüklenicilere yaptırılamaz" düzenlemesine aykırı olduğu değerlendirilerek itirazın şikayet başvurusu reddedilmiş ise de, ihalenin konusunu oluşturan işlerin niteliği dikkate alındığında, bu tip işlerin yüklenici ile imzalanan bir sözleşmeye dayalı olarak, alt yüklenici marifetiyle yaptırılmasının mümkün olduğu açık olup, 4734 sayılı Kamu İhale Kanununa dayanılarak hazırlanan ikincil mevzuatta, yüklenicilerin alt yüklenicilere yaptıracakları işleri nevi itibarıyla belirtmelerinin gerektiği düzenlenmekle birlikte nevi itibarıyla belirlenen bu işlerin üzerinden ayrıca miktara dayalı da bir belirleme

yapılabilmesin engel herhangi bir düzenleme de bulunmamaktadır.

Bu durumda, davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığı tarafından birim fiyat teklif cetvelinde 49 iş kaleminden bir kısmının tamamının, bir kısmının da belli bir miktarının alt yüklenicilere yaptırılacak olması, işin tamamının alt yüklenicilere yaptırılacağı sonucunu doğurmayacağından, davacıların teklifinin Yapım İşleri Genel Şartnamesi'nde ve idari şartnamede yer alan "işin tamamı alt yüklenicilere yaptırılamaz" düzenlemesine aykırı olduğu gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin dava konusu işlemlerde hukuka uyarlık bulunmamaktadır." gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.