

ihale üzerinde bırakılan isteklinin sunmuş olduğu sözleşmede sözleşme konusunun “Ankara ve çevresi Muhtelif Peyzaj İşleri” olduğu, sözleşme konusu iş kapsamında yabancı otların temizliği, fidan dikimi, ağaçların budanması, ağaçların etrafına sulama çanaklarının açılması gibi işlerin yapılacağı, ayrıca sözleşme tutarının büyüklüğü de (15.000.000,00 TL) göz önünde bulundurulduğunda, esas itibariyle sözleşme konusu işin Karayolları Genel Müdürlüğü veya Belediyelere

yapılmakta olan bir iş
niteliğinde olduğu
anlaşılmaktadır

Toplantı No	: 2018/037
Gündem No	: 37
Karar Tarihi	: 27.06.2018
Karar No	: 2018/UH.II-1253

BAŞVURU SAHİBİ: Mim Doğan Kaynaklar İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti., İHALEYİ YAPAN İDARE: Karayolları 12. Bölge Müdürlüğü, BAŞVURUYA KONU İHALE: 2018/125725 İhale Kayıt Numaralı "Bölge Müdürlüğümüz Bakım ve Sorumluluğunda Olan Yollardaki Kavşaklar, KöprülÜ Kavşaklar ve Diğer Peyzaj Alanlarında Peyzaj Düzenlemesi ve Bakımı İşi" ihalesi Kurum Tarafından Yapılan İnceleme: Karayolları 12. Bölge Müdürlüğü tarafından 02.05.2018 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Bölge Müdürlüğümüz Bakım ve Sorumluluğunda Olan Yollardaki Kavşaklar, KöprülÜ Kavşaklar ve Diğer Peyzaj Alanlarında Peyzaj Düzenlemesi ve Bakımı İşi" ihalesine ilişkin olarak Mim Doğan Kaynaklar İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti.nin 28.05.2018 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 29.05.2018 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibine 31.05.2018 tarih ve 30873 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 31.05.2018 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur. Başvuruya ilişkin olarak 2018/911 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir. KARAR: Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi. İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihale üzerinde bırakılan isteklinin sunmuş olduğu iş deneyim belgesinin Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 47'nci maddesinde belirtilen şartları sağlamadığı, sözleşmedeki tutar ile faturalardaki tutarın uyumlu olmadığı, sözleşme süresinin belirsiz olduğu, işin tamamlanmadığı, aslında işin 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na tabi bir iş olduğu, dolayısıyla alt yüklenici iş bitirme belgesi düzenlenmesi gerekirken işin özel sektöre gerçekleştirilen bir iş olarak gösterilmesinin mevzuata uygun olmadığı, işverenin bir üst işverene kestiği faturalar ile ihale üzerinde bırakılan isteklinin işverene kestiği faturaların uyumsuz olduğu, bu durumda söz konusu işin gerçekte yapılmadığı, iş deneyimine konu işin benzer işe uygun olmadığı, ayrıca sözleşme konu işin hizmet işi olmayıp yapım işi niteliğinde olduğu, dolayısıyla noter onaylı sözleşme sunulması gerekirken noter onaylı olmayan sözleşmenin sunulduğu iddialarına yer verilmiştir. Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir. 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhaleye katılımda yeterlik kuralları" başlıklı 10'uncu maddesinde "İhaleye katılacak istektilerden, ekonomik ve mali yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenebilir: - b) Mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için; 1) İsteklinin, mevzuatı gereği ilgili odaya kayıtlı olarak faaliyette bulunduğunu ve teklif vermeye yasal olarak yetkili olduğunu kanıtlayan belgeler, 2) İstekli tarafından kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak; - d) Son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarına ilişkin deneyimi gösteren belgeler..." hükmü, 5393 sayılı Belediye Kanunu'nun "Belediyenin görev ve sorumlulukları" başlıklı 14'üncü maddesinde "Belediye, mahallî müşterek nitelikte olmak şartıyla; a) İmar, su ve kanalizasyon, ulaşım gibi kentsel alt yapı; coğrafi ve kent bilgi sistemleri; çevre ve çevre sağlığı, temizlik ve katı atık; zabıta, itfaiye, acil yardım, kurtarma ve ambulans; şehir içi trafik; defin ve mezarlıklar; ağaçlandırma, park ve yeşil alanlar; konut; kültür ve sanat, turizm ve tanıtım, gençlik ve spor orta ve yüksek öğrenim öğrenci yurtları (Bu Kanunun 75 inci maddesinin son fıkrası, belediyeler, il özel idareleri, bağlı kuruluşları ve bunların üyesi oldukları birlikler ile ortaklı oldukları Sayıştay denetimine tabi şirketler tarafından, orta ve yüksek öğrenim öğrenci yurtları ile Devlete ait her derecedeki okul binalarının yapım, bakım ve onarımı ile teftişinde uygulanmaz.); sosyal hizmet ve yardım, nikâh, meslek ve beceri kazandırma; ekonomi ve ticaretin geliştirilmesi hizmetlerini yapar veya yaptırır..." hükmü, 6001 sayılı Karayolları Genel Müdürlüğünün Teşkilat ve Görevleri Hakkında Kanun'un "Görev ve yetkiler" başlıklı 4'üncü maddesinde "(1) Genel Müdürlüğün görev ve yetkileri şunlardır: ğ) Karayollarının temizliği, gereken bölümlerinde çevre düzenlemesi ve yol boyu ağaçlandırılması ile peyzaj hizmetlerini yapmak veya yaptırmak..." hükmü, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlar" başlıklı 43'üncü maddesinde"(1) İş deneyim belgeleri; Kanun kapsamındaki idareler ile Kanun kapsamı dışındaki diğer kamu kurum ve kuruluşlarına (kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları ve vakıf yükseköğretim kurumları hariç) bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak yurt içinde veya yurt dışında gerçekleştirilen işler ya da denetlenen veya yönetilen yapımla ilgili işler için, iş sahibi tarafından düzenlenir ve sözleşmeyi yapan yetkili makam tarafından onaylanır..." hükmü, Aynı Yönetmelik'in "İş deneyim belgesi ve teknolojik ürün deneyim belgesinin düzenleme koşulları" başlıklı 45'inci maddesinde "Belgeyi düzenlemeye yetkili kurum veya kuruluş, herhangi bir başvuru olmaksızın iş bitirme belgesi düzenleyebilir. Ancak, yüklenicinin veya alt yüklenicinin iş bitirme belgesi almak amacıyla belgeyi düzenlemeye yetkili kurum veya kuruluşu başvurusu halinde, başvuru tarihinden itibaren 20 iş günü içinde iş bitirme belgesinin düzenlenmesi zorunludur. Düzenleme koşullarını taşımayan başvurularda ise, aynı süre içinde başvuru sahibine bu husus gerekçeli bir yazıyla bildirilir. (2) İş bitirme belgesi almak amacıyla yapılacak başvurularda hangi iş için iş bitirme belgesi talep edildiğinin belirtilmesi yeterlidir. (3) Alt yüklenicilerin iş bitirme belgesi almak amacıyla yapacakları başvurularda; yüklenici ile alt yüklenici arasında imzalanan bedel içeren sözleşmenin ve bu sözleşme kapsamında düzenlenen fatura örneklerinin veya bu örneklerin noter, serbest muhasebeci, yeminli mali müşavir, serbest muhasebeci mali müşavir veya vergi dairesi onaylı suretlerinin veya serbest meslek makbuzu nüshalarının ya da bu nüshaların noter, yeminli mali müşavir, serbest muhasebeci mali müşavir veya vergi dairesi onaylı suretlerinin, personel çalıştırılan işlerde ise bu belgelere ek olarak alt yüklenici ile yüklenici arasında sözleşme konusu işte personel çalıştırıldığını gösteren Sosyal Güvenlik Kurumu internet sayfası üzerinden düzenlenmiş ve idarece teyidi yapılabilen belgelerin sunulması zorunludur. (4) Bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak gerçekleştirilen ve kabulü yapılan işlerde gerçekleştirilen işin parasal tutarının sözleşme bedeline oranına bakılmaksızın yüklenici iş bitirme belgesi, ihale dokümanında alt yüklenici çalıştırılabileceği öngörülen işlerde, belgeyi düzenlemeye yetkili kurum veya kuruluşun onayı ile çalıştırılan alt yükleniciler tarafından gerçekleştirilen iş kısımları için ise, alt yüklenici iş bitirme belgesi düzenlenir..."hükmü ile, "İş deneyim belgesi düzenlenemeyen hallerde iş deneyimini gösteren diğer belgeler ve bu belgelerde aranacak kriterler" başlıklı 47'nci maddesinde"(1) Gerçek kişilere veya iş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili olmayan her türlü kurum ve kuruluşu bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak gerçekleştirilen işlerde, iş deneyim belgesi düzenlenemez. Bu durumda, bitirilen işlere ilişkin iş deneyiminin belgelendirilmesinde aşağıdaki esaslar uygulanır: (a) Yurtdışında gerçekleştirilen işler hariç bu madde kapsamında yer alan işlerde; sözleşme ve bu sözleşmenin uygulanmasına ilişkin olarak 213 sayılı Vergi Usul Kanununun ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenen; fatura örnekleri veya bu örneklerin noter, serbest muhasebeci, yeminli mali müşavir, serbest muhasebeci mali müşavir veya vergi dairesi onaylı suretleri veya serbest meslek makbuzu nüshaları ya da bu nüshaların noter, yeminli mali müşavir, serbest muhasebeci mali müşavir veya vergi dairesi onaylı suretleri, personel çalıştırılan işlerde ise bu belgelere ek olarak o işe ait sözleşme kapsamında personel çalıştırıldığını gösteren Sosyal Güvenlik Kurumu internet sayfası üzerinden düzenlenmiş ve idarece teyidi yapılabilen belgeler, iş deneyimini gösteren belgelerdir..." hükmü, Kamu İhale Genel Tebliği'nin "İş deneyimini gösteren belgeler ve benzer işe ilişkin hususlar" başlıklı 72'nci maddesinde "...72.5. Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 45 inci maddesi çerçevesinde, ihale dokümanında alt yüklenici çalıştırılabileceği öngörülen işlerde, belge düzenlemeye yetkili kurum veya kuruluşun onayı ile çalıştırılan alt yükleniciler için; sözleşmesinin tamamını bir bütün olarak gerçekleştirip bitirmek ve idare tarafından o işin kısmi kabulü veya esas sözleşme konu işin kabulü yapılmak şartıyla, yaptıkları işin esas sözleşme fiyatları ile hesaplanan tutarın tamamını her kendi sözleşmelerinde yazılı bedel esas alınarak "Alt Yüklenici İş Bitirme" belgesi düzenlenecektir. Ancak, belge düzenlemeye yetkili kurum veya kuruluşun onayı alınmaksızın çalıştırılan alt yükleniciler için alt yüklenici iş deneyim belgesi düzenlenemeyecek ve bu kapsamdaki işler idarelerce iş deneyimi olarak kabul edilemeyecektir..." açıklaması, İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu hizmetin; a) Adı: Bölge Müdürlüğümüz Bakım Ve Sorumluluğunda Olan Yollardaki Kavşaklar, KöprülÜ Kavşaklar Ve Diğer Peyzaj Alanlarında Peyzaj Düzenlemesi ve Bakımı İşi b) Miktarı ve Türü: 32 adet, 3 adet KöprülÜ Kavşak Peyzaj düzenlemesi ve bakım işi Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır. c) Yapılacağı yer: Karayolları 12. Bölge Müdürlüğü Sınırları içerisinde ç) Bu bent boş bırakılmıştır." düzenlemesi yer almaktadır. İdarece gönderilen ihale işlem dosyası incelendiğinde, ihale üzerinde bırakılan Öz Demireller Harf. Nakl. Tic. ve San. Ltd. Şti.nin teklifi kapsamında iş deneyimini tevsiken Saygınlar Peyzaj Harf. İnş. Nak. San. ve Tic. Ltd. Şti. ile imzalanan sözleşme ile fatura ve SGK kayıtlarının sunulduğu, sözleşmenin konusunun "Ankara ve çevresi Muhtelif Peyzaj İşleri" olduğu, sözleşme konusu iş kapsamında yabani otların temizliği, fidan dikimi, ağaçların budanması, ağaçların etrafına sulama çanaklarının açılması gibi işlerin yapılacağı, işin yüklenicisine, hem de alt yüklenicisine iş deneyim belgesinin düzenleneceği, belge düzenlemeye yetkili kurum veya kuruluşun onayı alınmaksızın çalıştırılan alt yükleniciler için alt yüklenici iş deneyim belgesinin düzenlenmeyeceği ve bu kapsamdaki işlerin idarelerce iş deneyimi olarak kabul edilemeyeceği anlaşılmaktadır. Her ne kadar sözleşmede işveren olarak belirtilen Saygınlar Peyzaj Harf. İnş. Nak. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin yüklenici Öz Demireller Harf. Nakl. Tic. ve San. Ltd. Şti. ye gördürdüğü toplamda 15.000.000,00 TL fatura tutarındaki işi, Deça İnşaat Taah. Mad. Nakl. İth. Ihr. San. Tic. Ltd. Şti. ye yaptığının tespitinin SMM tarafından yapıldığı belirtilse de ihale üzerinde bırakılan isteklinin sunmuş olduğu sözleşmede sözleşme konusunun "Ankara ve çevresi Muhtelif Peyzaj İşleri" olduğu, sözleşme konusu iş kapsamında yabani otların temizliği, fidan dikimi, ağaçların budanması, ağaçların etrafına sulama çanaklarının açılması gibi işlerin yapılacağı, ayrıca sözleşme tutarının büyüklüğü de (15.000.000,00 TL) göz önünde bulundurulduğunda, esas itibariyle sözleşme konusu işin Karayolları Genel Müdürlüğü veya Belediyelere yapılmakta olan bir iş niteliğinde olduğu anlaşılmaktadır. Dolayısıyla belediyelerin ve Karayolları Genel Müdürlüğünün 4734 sayılı Kanun kapsamında yer alan bir idare olduğu, başvuru sahibi tarafından iş deneyimini tevsi etmek amacıyla sunulan belgelerin de, iş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili belediyelere veya Karayolları Genel Müdürlüğüne yapılabilecek nitelikte olan bir işe ilişkin olduğu dikkate alındığında, ihale üzerinde bırakılan isteklinin iş deneyimini tevsi etmek için sunmuş olduğu belgelerin Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İş deneyim belgesi düzenlenemeyen hallerde iş deneyimini gösteren diğer belgeler ve bu belgelerde aranacak kriterler" başlıklı 47'nci maddesi kapsamında değerlendirilemeyeceği anlaşılmış olup, bu itibarla, ihale üzerinde bırakılan isteklinin iş deneyimini mevzuata uygun belgeler ile tevsi etmediğinden teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği tespit edilmiştir. Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemle giderilebilecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, Öz Demireller Harf. Nakl. Tic. ve San. Ltd. Şti.nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir. 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 (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine, Oybirliği ile karar verildi.
--