

**İş Ortaklığının iş deneyimini
tevsik etmek için pilot ortak
konumundaki Şti. tarafından
sunulan iş deneyim belgesinin
idarece benzer iş olarak
belirlenen BIII grubu işler
veya BIII grubu işlere ait
güçlendirme işleri kapsamında
değerlendirilemeyeceği, bu
nedenle anılan İş
Ortaklığının teklifinin
değerlendirme dışı
bırakılması gerektiği
sonucuna varılmıştır. Ancak
anılan İş Ortaklığının
teklifinin teklif cetvelinde
aritmetik hata olduğu
gerekçesiyle değerlendirme**

dış bırakıldığından idarece düzeltici işlem tesis edilmesine gerek bulunmadığı hk

Toplantı No : 2019/042

Gündem No : 53

Karar Tarihi : 11.09.2019

Karar No : 2019/UY.I-1129

BAŞVURU SAHİBİ:

Orjin Harita Yapı Mühendislik Sanayi ve Dış Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Bitlis Vakıflar Bölge Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/265533 İhale Kayıt Numaralı “Şırnak Merkez Kamil Acun Camii Onarım ve Güçlendirme Yapım İşi” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Vakıflar Bölge Müdürlüğü-Bitlis Diğer Özel Bütçeli Kuruluşlar Vakıflar Genel Müdürlüğü tarafından 27.06.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “Şırnak Merkez Kamil Acun Camii Onarım ve Güçlendirme Yapım İşi” ihalesine ilişkin olarak Orjin Harita Yapı Müh. San. ve Dış Tic. Ltd. Şti.nin 23.07.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 31.07.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 15.08.2019 tarih ve 33682 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 06.08.2019 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/878 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, tekliflerinin, iş deneyimini tevsik etmek üzere sundukları iş deneyim belgesinin İdari Şartname'nin 7.6'ncı maddesinde benzer iş olarak belirlenen BIII grubu işlere ait güçlendirme işleri veya BIII grubu işlere ilişkin değil BV grubuna ait olduğu gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı, ancak Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Listesi'ndeki BV grubu işlerin BIII grubu işleri de kapsadığı, sundukları belgede uygulanan yapı tekniği olan betonarmenin BIII grubu işlerde uygulanan yapı tekniği olduğu ve söz konusu işe ilişkin hakedişler incelendiğinde gerçekleştirilen işin BIII grubuna ilişkin olduğu hususları bir arada değerlendirildiğinde anılan belgenin benzer iş koşulunu sağladığı,

Diğer yandan ihaleye teklif veren Veysi Zorer Müh. İnş. Taah. Mad. Turizm San. ve Tic. Ltd. Şti. – Ömür İth. İhr. Metal İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından iş deneyimini tevsik etmek amacıyla firmaları tarafından sunulan aynı yüklenici iş bitirme belgesinin sunulmasına rağmen idarece anılan isteklinin belgesinin kabul edilmesinin eşitlik ilkesine aykırı olduğu,

Son olarak tekliflerinin hukuka aykırı olarak değerlendirme dışı bırakılması neticesinde idarece 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun temel ilkeleri arasında yer alan kaynakların verimli kullanılması ilkesinin göz ardı edildiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Tanımlar" başlıklı 3'üncü maddesinde benzer iş "İhale konusu iş veya işin bölümleriyle nitelik ve büyüklük bakımından benzerlik gösteren, aynı veya benzer inşaat tekniği gerektiren, tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman ile mali güç, ihtisas ve

organizasyon gerekleri itibariyle benzer özellikteki işleri” şeklinde tanımlanmıştır.

Anılan Yönetmelik’in “İş deneyimini gösteren belgeler” başlıklı 39’uncu maddesinde “(1) Aday veya isteklilerden, yurt içinde veya yurt dışında kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt ettikleri, ihale konusu iş veya benzer işlerdeki deneyimlerini tevsik etmeleri için iş deneyim belgesi istenilmesi zorunludur.

...

(4) Yapım işlerinde iş deneyiminde değerlendirilecek benzer işlerin belirlendiği tebliğde belirtilen esaslara uygun biçimde, hangi nitelikteki iş ya da işlerin benzer iş kabul edileceği idarece tespit edilir ve ihale veya ön yeterlik dokümanı ile ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilanda veya davet mektubunda belirtilir.” hükmü,

Aynı Yönetmelik’in “Değerlendirmeye ilişkin esaslar” başlıklı 48’inci maddesinde “...(2) (Değişik: 19.06.2018-30453/m RG/ 5. Md.) İhale konusu iş veya benzer iş kapsamında bulunmayan işlerin tutarları iş deneyiminde değerlendirmeye alınmaz. Ancak, iş deneyim belgesine konu işin esaslı unsurunun ihale konusu iş veya benzer işe uygun olması halinde iş deneyim belgesi tutarının tamamı değerlendirilir...” hükmü,

Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Tebliği’nin 1’inci maddesinde “4734 sayılı Kanun kapsamında ihale edilen yapım işleri ihalelerinde, idareler tarafından işin niteliğine uygun ve rekabeti sağlayacak şekilde benzer iş belirlemesi yapılmasına esas olmak üzere (Ek-1)’de yer alan “Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Listesi” oluşturulmuştur. Bu listede “altyapı işleri”, “üstyapı (bina) işleri”, “sıhhi tesisat ve mekanik tesisat işleri”, “elektrik işleri” ve “elektronik ve iletişim işleri” olmak üzere beş ana başlık ve bu başlıkların altında çeşitli yapım işlerinden oluşan gruplar düzenlenmiştir. İdareler, ihale edecekleri yapım işinin “Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Listesi”nde yer alan iş gruplarından hangisine dâhil olduğunu tespit edecekler ve bu

grubu esas almak suretiyle ihale veya ön yeterlik dokümanı ile ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilanda veya davet mektubunda benzer iş belirlemesi yapacaklardır.” açıklaması,

Anılan Tebliğ’in 2’nci maddesinde “Yapım işlerinde benzer işlerin belirlenmesinde ve değerlendirilmesinde aşağıdaki esaslara uyulması gerekmektedir:

...

2.4. (Değişik: 19.06.2018-30453/m RG/ 1. Md.) (Ek-1)’de yer alan listedeki işlerle ilgili; tamamlama, onarım, sondaj, güçlendirme, montaj işleri vb. yapım işlerine ilişkin benzer işler, yapılacak işin niteliği ile bu listedeki gruplar göz önüne alınarak ve rekabeti engellemeyecek şekilde idarelerce belirlenebilecektir. Örneğin; BII grubu bir idari binanın çatı örtüsü onarım ihalesinde, benzer işin sadece “BII grubu veya BII grubu işin onarım işi” olarak belirlenmesi, ihale konusu işin niteliği çerçevesinde Kanunun 5 inci maddesinde yer alan rekabetin sağlanması ilkesine aykırı olabilecektir. Bu nedenle, anılan örnekte ihale edilen işin niteliği göz önünde bulundurularak “BII grubu veya BII grubu işin onarım işi”nin yanında “BIII grubu veya BIII grubu işin onarım işi” de benzer iş olarak belirtilebilecektir.

Onarım işleri ihalelerinde benzer iş belirlemesi yapılırken, onarımı gerçekleştirilecek yapının temelden inşasını içeren işlerin öncelikle belirtilmesi gerekmekte olup, bu ihalelerde benzer işin “bir grup veya o gruptaki işin onarım işi” şeklinde tespit edilmesi gerekmektedir. Örneğin “(A) Alt Yapı İşleri – VII. Grup: Havaalanı İşleri” grubuna giren bir onarım ihalesinde benzer iş “AVII grubu veya AVII grubu işin onarım işi” şeklinde belirlenecektir.

...

2.5. (Değişik: 19.06.2018-30453/m RG/ 2. Md.) (Ek-1)’de yer alan listedeki işlerin bünyesinde olan ancak, yapının bir parçası olarak tek başına ihale edilecek olan işler için benzer iş belirlemesi yapılırken, ihale konusu iş ve/veya işlere ilişkin iş deneyim belgeleri sunulabileceği gibi ihale konusu işi de içeren iş deneyim belgelerinin de

sunulabileceğinin belirtilmesi gerekmektedir. Örneğin; bir binanın sadece sıhhi tesisat yapımına ilişkin bir ihaleye CI grubuna ait iş deneyim belgesi sunan aday veya istekliler katılabileceği gibi kapsamında sıhhi tesisat işleri olan BIII grubu bir binaya ilişkin iş deneyim belgesi sahibi aday veya istekli de katılabilecektir. Benzer şekilde bir tünel yapım işi ihalesine AII grubu iş deneyim belgesi sahibi aday veya istekli katılabileceği gibi kapsamında tünel yapım işi olan AVIII grubu iş deneyim belgesi ile de aynı ihaleye katılmak mümkündür.” açıklaması yer almaktadır.

Söz konusu Tebliğ’in eki listede “(B) Üst Yapı (Bina) İşleri” başlığı altında üç gruba yer verilmiş olup, bu gruplar aşağıda aktarıldığı gibidir:

“ I. Grup: Bina İşleri

1. Taşınmaz kültür varlıklarının restorasyon işleri
2. Taşınmaz kültür varlıklarının rekonstrüksiyon işleri
3. Taşınmaz kültür varlıklarının fonksiyon değiştirme işleri

II. Grup: Bina İşleri

1. Askeri tesis ve binalar (20.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)
2. Hastaneler (20.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)
3. Havaalanı terminal binaları (25.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)
4. İbadethaneler (5.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)
5. İdari binalar (25.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)
6. Kapalı spor salonları (5.000 ve üstü seyirci kapasiteli)
7. Kültür ve kongre merkezleri (20.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)
8. Müze ve konser salonları (20.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)
9. Stadyum, hipodrom ve veledromlar (en az 20.000’i kapalı olmak üzere toplam 25.000 ve üstü seyirci kapasiteli)
10. Ticaret ve alışveriş merkez ve kompleksleri (25.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)
11. Toplu konut işleri (sosyal donatısı ile birlikte 50.000 m2

ve üstü yapı inşaat alanı)

12. Tren gar ve istasyonları ile liman binaları (20.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)

13. Uluslararası fuar merkez ve kompleksleri (en az 20.000 m2 si kapalı sergileme alanı olmak üzere toplam yapı inşaat alanı 25.000 m2 ve üstü)

14. Üniversite ve eğitim binaları (25.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)

15. Yüksek yapılar (30 kat üzeri ve 25.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)

16. (5) ve üzeri yıldızlı oteller ve 1. sınıf tatil köyleri (25.000 m2 ve üstü yapı inşaat alanı)”

III. Grup: Bina İşleri

1. BII. Grup işler

2. BI. ve BII. Grubu işlerin dışındaki bina işleri”

Başvuru konusu ihaleye ait İdari Şartname’nin “İhale konusu işe ilişkin bilgiler” başlıklı 2’nci maddesinde ihale konusu işin adı “Şırnak Merkez Kamil Acun Camii Onarım ve Güçlendirme Yapım İşı” olarak belirlenmiştir.

Anılan Şartname’nin “İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri” başlıklı 7’nci maddesinde “...7.5. Mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşıması gereken kriterler:

7.5.1. İsteklinin, yurt içinde veya yurt dışında kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak;

a) İlk ilan tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan,

...

işlere ilişkin deneyimini gösteren belgeleri sunması zorunludur. İstekli tarafından teklif edilen bedelin % 80’inden az olmamak üzere, ihale konusu iş veya benzer işlere ait tek sözleşmeye ilişkin iş deneyimini gösteren belgelerin sunulması gerekir.

İş ortaklığında, pilot ortağın istenen asgari iş deneyim

tutarının en az % 80'ini, diğer ortakların her birinin ise, istenen asgari iş deneyim tutarının en az % 20'sini sağlaması zorunludur. Ancak ihaleye katılan iş ortaklığının ortakları tarafından ortaklık oranları ve yapısı aynı olmak kaydıyla daha önce kurulmuş olan iş ortaklığının gerçekleştirdiği bir işten elde ettiği iş deneyim belgesi sunulması halinde pilot ortak ve diğer ortakların her birinin birinci cümledeki oranlara göre asgari iş deneyim tutarını sağlaması koşulu aranmaz. Konsorsiyumda ise, her bir ortağın kendi kısmı için istenen asgari iş deneyim tutarını sağlaması zorunludur.

'''

7.6. Bu ihalede benzer iş olarak kabul edilecek işler:

Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Listesi (11.06.2011 tarih, 27961 sayılı Resmi Gazete ve 27.04.2016 tarih, 29696 sayılı Resmi Gazete) B.III Grubu İşler ve BIII grubu işlere ait güçlendirme işleri benzer iş olarak kabul edilecektir. Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Listesi (11.06.2011 tarih, 27961 sayılı Resmi Gazete ve 27.04.2016 tarih, 29696 sayılı Resmi Gazete) B.III Grubu İşler ve BIII grubu işlere ait güçlendirme işleri benzer iş olarak kabul edilecektir.

7.6.1. Mezuniyet belgeleri/diplomalar: İnşaat Mühendisliği" düzenlemesi yer almaktadır.

Başvuru sahibi Orjin Harita Yapı Müh. San. ve Dış Tic. Ltd. Şti.nin teklif dosyası incelendiğinde; iş deneyimini tevsik etmek üzere Adalet Bakanlığı Cezaevi Müdürlüğü tarafından "Duvar Yapım İşİ"ne ilişkin Veysi Zorer – Orjin Harita Yapı Müh. San. ve Dış Tic. Ltd. Şti İş Ortaklığı adına 29.03.2018 tarih ve 2015/129857-1331945-1-2 sayılı düzenlenmiş yüklenici iş bitirme belgesinin sunulduğu görülmektedir. Söz konusu belge üzerinde uygulanan yapı tekniğinin "Betonarme" olduğu bilgisi yer almaktadır.

İş deneyim belgesinin ihale dokümanında belirlenen benzer iş tanımına uygun olmaması nedeniyle teklifi değerlendirme dışı bırakılan başvuru sahibi isteklinin söz konusu karara karşı idareye şikâyet başvurusunun ekinde Şırnak T Tipi Kapalı Ceza

İnfaz Kurulu Müdürlüğünün etrafının duvar ile çevrilmesi işine ait yaklaşık maliyet icmal tablosu ile söz konusu işin çevre duvarı korkuluk ve giriş kapısı yapımına, 4 adet kule yapımına ve kule elektriği yapımına ilişkin düzenlenmiş hakediş belgelerinin sunulduğu görülmektedir.

İdari Şartname’de yapılan düzenlemelere göre ihale konusu iş Şırnak Merkez Kamil Acun Camii onarım ve güçlendirme yapım işi olup, benzer iş ise Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Listesi’nde yer alan BIII grubu işler ve BIII grubu işlere ait güçlendirme işleri olarak belirlenmiş bulunmaktadır.

Bu itibarla gerek uyuşmazlık konusu iş deneyim belgesinin konusunun duvar yapımı olması gerekse belgeye konu işe ilişkin düzenlenen hakediş raporlarından söz konusu işin kapsamında çevre duvarı, korkuluk, giriş kapısı ile kule yapımı bulunduğu hususları bir arada değerlendirildiğinde, idarece söz konusu iş deneyim belgesinin benzer iş olarak belirlenen BIII grubu işler veya BIII grubu işlere ait güçlendirme işleri kapsamında değerlendirilemeyeceği gerekçesiyle başvuru sahibinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasında mevzuata aykırılık bulunmadığı, bu itibarla da idarece anılan isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması neticesinde idarece 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun temel ilkeleri arasında yer alan kaynakların verimli kullanılması ilkesinin göz ardı edilmediği sonucuna varılmıştır.

Diğer yandan anılan istekli tarafından sunulan iş deneyim belgelerinin üzerinde uygulanan yapı tekniği olarak “betonarme” yazılı olmasını tek başına iş deneyim belgesinin BIII grubu işler veya BIII grubu işlere ait güçlendirme işleri kapsamında değerlendirileceği sonucunun çıkmayacağı, zira betonun eğilme ve çekme gibi güçlere karşı mukavemet sağlayabilmesi için içerisine çelik yerleştirilmesiyle elde edilen betonarme yapı malzemesinin dayanıklılığı ile ön plana çıkan bir inşaat malzemesi olduğu, bu nedenle yapı malzemesi olarak değişik şekillerde hemen hemen küçük ve büyük bütün yapılarda yaygın bir şekilde kullanıldığı, uygulama alanları

arasında çok katlı yapılar, köprüler, yol ve alan kaplamaları, barajlar, istinat duvarları, tüneller, viyadükler, su getirme ve kullanılmış suların uzaklaştırılması için gerekli olan boru ve tesisler, sıvı haznelerinin yer aldığı bilinmektedir.

Ayrıca başvuru sahibi istekli tarafından itirazın şikayet dilekçesinde Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Listesi'ndeki BV grubu işlerin BIII grubu işleri de kapsadığı iddia edilmekte ise de; BV grubu işlerin 29/12/2005 tarihli ve 26038 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Yapım İşlerinde İş Deneyiminde Değerlendirilecek Benzer İşlere Dair Tebliğ'de yer aldığı, söz konusu Tebliğ'in 11.06.2011 tarihli ve 27961 Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Tebliği ile yürürlükten kaldırıldığı, bu itibarla ihale ilan tarihi itibarıyla yürürlükte olan Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Listesi'nde BV grubu işlerin bulunmadığından başvuru sahibinin bu yönündeki iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan ihaleye teklif veren Veysi Zorer Müh. İnş. Taah. Mad. Turizm San. ve Tic. Ltd. Şti. – Ömür İth. İhr. Metal İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığının iş deneyimini tevsik etmek için pilot ortak konumundaki Veysi Zorer Müh. İnş. Taah. Mad. Turizm San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından şirketin % 100 hissesine sahip ortağı Veysi Zorer adına Adalet Bakanlığı Cezaevi Müdürlüğü tarafından "Duvar Yapım İşİ"ne ilişkin Veysi Zorer – Orjin Harita Yapı Müh. San. ve Dış Tic. Ltd. Şti İş Ortaklığı adına 29.03.2018 tarih ve 2015/129857-1331945-1-2 sayılı düzenlenmiş yüklenici iş bitirme belgesinin sunulduğu, anılan belge üzerinde uygulanan yapı tekniği olarak "Betonarme" bilgisinin yer aldığı, söz konusu belgenin başvuru sahibi tarafından sunulan iş bitirme belgesi ile aynı olduğu tespit edilmiştir.

Yukarıda açıklanan nedenlerle Veysi Zorer Müh. İnş. Taah. Mad. Turizm San. ve Tic. Ltd. Şti. – Ömür İth. İhr. Metal İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığının iş deneyimini tevsik etmek için pilot ortak konumundaki Veysi Zorer Müh. İnş. Taah. Mad.

Turizm San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından sunulan iş deneyim belgesinin idarece benzer iş olarak belirlenen BIII grubu işler veya BIII grubu işlere ait güçlendirme işleri kapsamında değerlendirilemeyeceği, bu nedenle anılan İş Ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği sonucuna varılmıştır. Ancak anılan İş Ortaklığının teklifinin teklif cetvelinde aritmetik hata olduğu gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığından idarece düzeltici işlem tesis edilmesine gerek bulunmadığı 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 itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.