

istekli tarafından sunulan iş deneyim sözleşme üzerinde toplam sözleşme tutarı yer almamakla birlikte, sözleşme üzerinde birim fiyatın ve yapılacak iş miktarının belli olduğu, süre bilgisinin de yer aldığı, sözleşmeye ilişkin faturanın teklif dosyasında sunulduğu görüldüğünden bu kapsamda idare tarafından söz konusu sözleşmenin Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 47'nci maddesinin (e) bendi kapsamında değerlendirilmesi gerektiği, sözleşme üzerinde

**toplam sözleşme miktarının
bulunmadığı gerekçesiyle
değerlendirme dışı
bırakılması işleminin yerinde
olmadığı**

Toplantı No	: 2017/054
Gündem No	: 70
Karar Tarihi	: 25.10.2017
Karar No	: 2017/UH.I-2867

BASVURU SAHİBİ:
Mustafa ÇAM,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Mersin Orman Bölge Müdürlüğü,

BASVURUYA KONU İHALE:
2017/398882 İhale Kayıt Numaralı "Anamur Orman İşletme Müdürlüğü, Gökçeşu Orman İşletme Şefliği Ağaçlandırmaya ve Uygulama Projesi Kapsamında Toprak İşleme İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Mersin Orman Bölge Müdürlüğü tarafından 08.09.2017 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Anamur Orman İşletme Müdürlüğü, Gökçeşu Orman İşletme Şefliği Ağaçlandırmaya ve Uygulama Projesi Kapsamında Toprak İşleme İşi" ihalesine ilişkin olarak Mustafa Çam'ın 15.09.2017 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 25.09.2017 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 04.10.2017 tarih ve 54504 sayılı Kurum Kayıtlarına alınan 03.10.2017 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2017/2473 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, ihale komisyonu tarafından sunmuş oldukları iş deneyim belgesinin Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 47'nci maddesindeki kriterleri sağlamadığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldıkları, vermiş oldukları tekliflerin yukarıda bahsi geçen maddeye uygun olarak hazırlandığı, söz konusu ihalede eksik evraklarının da bulunmadığı, değerlendirme dışı bırakılma işleminin yerinde olmadığı iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İş deneyimini gösteren belgeler" başlıklı 39'uncu maddesinde "İş deneyimini gösteren belgelerin istenildiği ihalelerde; teknolojik ürün deneyim belgesinin ve yurt içinde veya yurt dışında kamu veya özel sektörde bedel içeren tek bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak; .. istenilmesi zorunludur.." hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "İş deneyim belgesi düzenlenemeyen hallerde iş deneyimini gösteren diğer belgeler ve bu belgelerde aranacak kriterler" başlıklı 47'nci maddesinde "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. Aday veya istekli, iş deneyimini gösteren bu belgeleri başvuru veya teklifi kapsamında sunar. Bu maddede belirtilen işler için iş deneyim belgesi düzenlenmiş olsa bile, ihale komisyonunca dikkate alınmaz.

(e) Birim fiyat üzerinden bağittılan ve toplam sözleşme tutarı bulunmayan süresi belirli bir sözleşmeye dayalı olarak kabul edilir." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in "Değerlendirmeye ilişkin esaslar" başlıklı 48'inci maddesinde "...(4) Birim fiyat üzerinden bağittılan ve toplam sözleşme tutarı bulunmayan süresi belirli bir sözleşmeye dayalı olarak gerçekleştirilen işlerde, sözleşme süresi ile sınırlı olmak üzere yapılan işin tutarı iş deneyim tutarı olarak kabul edilir." hükmü,

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu hizmetin;

- a) Adı: Anamur Orman İşletme Müdürlüğü, Gökçeşu Orman İşletme Şefliği Ağaçlandırmaya ve Uygulama Projesi Kapsamında Toprak İşleme İşi
b) Miktarı ve türü: Diri örtü temizliği:30,71 Hektar Üçlü Riperle Alt Toprak İşleme 27,44 Hektar MEROR Tipi Teras Yapımı 508,02 Kilometre
Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.
c) Yapılacağı yer: Anamur Orman İşletme Müdürlüğü, Gökçeşu Orman İşletme Şefliği sınırları dahilinde. (Kükür Mevkii)" düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin "Mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşınması gereken kriterler" başlıklı 7'nci maddesinde " 7.5.1. İsteklilerin teknolojik ürün deneyim belgesi ya da yurt içinde veya yurt dışında kamu veya özel sektörde bedel içeren tek bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak; a) İlk ilan tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan hizmet alımlarıyla ilgili iş deneyimini gösteren belgeleri veya b) Devredilen işlerde devir öncesindeki veya sonrasında ilk sözleşme bedelinin en az % 80'inin gerçekleştirilmesi şartıyla, ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan hizmet işlerine ilişkin deneyimini gösteren belgeleri, sunması zorunludur. İstekli tarafından teklif edilen bedelin % 25'den az olmamak üzere, ihale konusu iş veya benzer işlere ait tek sözleşmeye ilişkin iş deneyimini gösteren belgelerin veya teknolojik ürün deneyim belgesinin sunulması gerekir." düzenlemesi yer almaktadır.

Başvuru sahibi istekli tarafından iş deneyimini tevsik etmek amacıyla sözleşme sunulduğu, söz konusu sözleşmenin işveren firma kısmında "Nur Mahr.Tarım ve Orman Ürn. Gıda Tem. Taş. Tah. San. Tic. Ltd. Şti." bilgisi, yüklenici firma kısmında " Mustafa Çam- Çam Hafriyat" bilgisi, yapılacak iş kısmında "iş makinası yöntemi ile toprak işleme işi. Yapılacak iş işveren firma sorumluluğunda olup Anamur ilçe sınırları içinde Abanoz köyü çevresi mevkiindedir." bilgisi, işin tarifi kısmında "İş makinası marifetiyle 200km2 arazi toprak işleme işi ve araziyi ekime hazırlama işi yapılacaktır. İşin yapılmasında kullanılacak iş makinasının akaryakıt yüklenici firma tarafından temin edilecek. Yapılacak iş esas birim fiyatlar şu şekildedir. - 1km2 arazi hazırlığı toprak işleme birim fiyatı: 500.00 TL sözleşme bu işlerin yapılmasını kapsar." bilgisi, işin süresi kısmında " sözleşmenin imzalanmasını müteakip 10 gün içinde işveren firma tarafından iş programı verilecek ve iş programına aynen uyulacaktır. Bu iş için sözleşme imzalanmasından sonra en çok 60 gün süre belirlenmiştir. Yüklenici işin tamamını iş bu sözleşmeden sonra en geç 60 gün içinde bitirmeyi işveren firmaya karşı taahhüt eder." bilgisi, işe başlama ve bitirme kısmında " sözleşme imzalanmasına müteakip işe başlanacak, sözleşme süresi içerisinde yüklenici firma tarafından iş bitirilecektir." bilgisi, tarih ve imza kısmında "iş bu sözleşme, bu madde dahil sekiz (7) madde, 2 sayfa ve iki nüsha olarak 30/09/2016 tarihinde tanzim edilerek taraflarca okunup doğruluğu görülmüş ve imza edilmiştir." bilgisinin yer aldığı görülmüştür.

Bununla birlikte Mustafa Çam tarafından 30.11.2016 tarih ve 20767 numaralı "Nur Mahr. Tarım ve Orman Ürn. Gıda Tem. Taş. Tah. San. Tic. Ltd. Şti."adına düzenlenen fatura sunulmuştur.

Başvuru sahibinin idareye şikâyet başvurusu üzerine işveren firma Nur Mahr. Tarım ve Orman Ürn. Gıda Tem. Taş. Tah. San. Tic. Ltd. Şti.den söz konusu sözleşmeye ilişkin 15.09.2017 tarihinde EKAP üzerinden bilgi istenilmiştir.

Nur Mahr. Tarım ve Orman Ürn. Gıda Tem. Taş. Tah. San. Tic. Ltd. Şti.'nin söz konusu sözleşmeye ilişkin cevap yazısında "...c-)Yapılan işler gerçek kişilere yapılmış iş olup, gerçek kişilerin bazıları ile sözleşme yapılmıştır. İş bu sözleşmeler ekte sunulmuştur. Ekte gerçek kişilere ait ada ve parsel numarası belirtilen işlerin tamamı söz konusu iş seferde şirketimiz ile Mustafa ÇAM arasında sözleşme imzalanarak tek bir sözleşmeye istinaden işlerin tamamı Mustafa ÇAM'a yaptırılmıştır. Mustafa ÇAM ile Şirketimiz arasında yapılan sözleşme ve faturalar 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu Uygulama Yönetmeliğinin aşağıda belirtilen 47. maddesine istinaden düzenlenmiştir..." bilgileri ile gerçek kişilerle yapılan sözleşmeler idareye sunulmuştur.

4734 sayılı Kanun'un 10'uncu maddesi uyarınca, iş deneyimini tevsik eden bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan iş deneyimini gösteren belgelerin istenebileceği hükmü bağlanmış ve Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nde de iş deneyimini gösteren belgelerin bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilerek tamamlanan hizmetlere ilişkin olarak düzenleneceği, 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 düzenlenmeyeceği, bu durumda bitirilen işlere ilişkin iş deneyiminin belgelendirilmesinin 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 belgelerin sunulacağı ve nihayet birim fiyat üzerinden bağittılan ve toplam sözleşme tutarı bulunmayan süresi belirli bir sözleşmeye dayalı olarak ve sözleşme süresi içinde gerçekleştirilen işin tutarını gösteren faturalardaki tutarların toplamının, toplam sözleşme tutarı olarak kabul edileceği hükmü bağlanmıştır.

4734 sayılı Kanun'a göre yapılan bir ihalede bir sözleşme kapsamında gerek kamu gerekse özel sektöre taahhüt edilerek tamamlanan bir işin, iş deneyimini tevsik kullanılabilmesi için söz konusu işe ait sözleşmenin bedel içermesi gerekmektedir. Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 47'nci maddesi uyarınca, toplam sözleşme bedeli bulunmayan ve süresi belirli sözleşmelerde söz konusu sözleşmenin birim fiyat üzerinden imzalanması koşulu ile sözleşme süresi içerisinde gerçekleştirilen işlere ilişkin bu sözleşmeye dayalı olarak düzenlenen faturaların toplamının toplam sözleşme bedeli olarak kabul edileceği hükmü bağlanmıştır. Sözleşme süresi içerisinde gerçekleştirilecek işin miktarının önceden belirlenebilir olmadığı durumlarda, iş deneyim belgesine esas sözleşme bedeli, sözleşmedeki birim fiyatlar ve sözleşme süresi içinde gerçekleştirilen miktarlar çerçevesinde, sözleşme kapsamında düzenlenen faturalar ile belirlenmektedir.

Yukarıda yer alan açıklamalar sonucunda başvuru sahibi istekli tarafından sunulan iş deneyim sözleşme üzerinde toplam sözleşme tutarı yer almamakla birlikte, sözleşme üzerinde birim fiyatın ve yapılacak iş miktarının belli olduğu, süre bilgisinin de yer aldığı, sözleşmeye ilişkin faturanın teklif dosyasında sunulduğundan bu kapsamda idare tarafından söz konusu sözleşmenin Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 47'nci maddesinin (e) bendi kapsamında değerlendirilmesi gerektiği, sözleşme üzerinde toplam sözleşme miktarının bulunmadığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılması işleminin yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda belirtilen mevzuata aykırılıkların düzeltici işlemle giderilebilecek nitelikte olduğu tespit edildiğinden, Mustafa Çam'ın teklifinin değerlendirmeye alınması ve bu aşamadan sonraki ihale işlemlerinin 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,

Öybirliği ile karar verildi.