

Yemek hizmet alım ihalesinde benzer iş deneyimi(iş deneyim belgesinin ögle yemeği alımı işine ait olduğu, iş kapsamında yemeklerin dağıtımı ile yemekhanenin temizliği işinin de bulunduğu, ancak iş deneyimine konu işin sözleşmesinin birim fiyat üzerinden imzalandığı, birim fiyat teklif cetvelinde dağıtım ve temizlik için ayrı bir satır açılmadığı ve tabldot birim fiyatı üzerinden işin gerçekleştirildiği, bu nedenle tabldot birim fiyatın

**içerisindeki ne kadarlık bir
kısımın dağıtım ve temizlik
işini oluşturduğunun
tespitinin yapılmasının
mümkün olmadığı hk)**

Yemek hizmet alım ihalesinde benzer iş deneyimi

Toplantı No	: 2023/048
Gündem No	: 22
Karar Tarihi	: 27.09.2023
Karar No	: 2023/UH.II-1264

BAŞVURU SAHİBİ:
Tektat Yemekçilik Gıda İnşaat Tur. Taş. San. ve Tic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Hürriyet Mesleki ve Teknik Anadolu Lisesi,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2023/683825 İhale Kayıt Numaralı "Hürriyet Mesleki ve Teknik Anadolu Lisesi Döner Sermaye İşletmesince Üretilen Yemeklerin Toplu Tüketim Merkezlerine Ulaştırılması, Yemeklerin Dağıtımı ve Yemekhanelerin Temizliği İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
Hürriyet Mesleki ve Teknik Anadolu Lisesi tarafından 14.08.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Hürriyet Mesleki ve Teknik Anadolu Lisesi Döner Sermaye İşletmesince Üretilen Yemeklerin Toplu Tüketim Merkezlerine Ulaştırılması, Yemeklerin Dağıtımı ve Yemekhanelerin Temizliği İşi" ihalesine ilişkin olarak Tektat Yemekçilik Gıda İnşaat Tur. Taş. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 21.08.2023 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 25.08.2023 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 04.09.2023 tarih ve 107054 sayılı ise Kurum kayıtlarına alınan 04.09.2023 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2023/1027 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihalede tevsik edilen iş deneyim belgesine ilişkin SMM tarafından yapılan iş deneyim ayırtıştırmasının idarece dikkate alınmayarak iş deneyim belgelerinin benzer işe uygun olmadığı gerekçesiyle tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasının mevzuata aykırı olduğu iddiasına yer verilmiştir.

A) Başvuru sahibinin iddiasının 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;

a) İlk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan hizmet alımlarıyla ilgili iş deneyimini gösteren belgelerin istenilmesi zorunludur." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in "Değerlendirmeye ilişkin esaslar" başlıklı 48'inci maddesinde "(1) İhale konusu iş veya benzer işlerle ilgili tek sözleşmeye dayalı olarak iş deneyimini gösteren belgeler değerlendirilmeye alınır. Birden çok iş deneyimini gösteren belge hiçbir şekilde toplanamaz.

(2) İş deneyimini gösteren belgelerde yer alan ancak, ihale konusu iş veya benzer iş kapsamında bulunmayan işlerin tutarları iş deneyiminde değerlendirmeye alınmaz." hükmü,

"İhale komisyonlarının inceleme yetkisi" başlıklı 50'nci maddesinde "(1) İhale komisyonu, aday veya istektilerle sunulan iş deneyimini gösteren belgelerde tereddüt duyulan hususlara ilişkin gerekli incelemeyi yapmaya yetkilidir.

(2) İhale komisyonunun, iş deneyimini gösteren belgelere ilişkin bilgi talepleri ilgililerle ivedilikle karşılır." hükmü,

İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "...7.5.1. İsteklinin 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 belgelerin istenilmesi 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.

İsteklinin teknolojik ürün deneyim belgesini sunması halinde, iş deneyimine ilişkin yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir.

7.6. Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir:
Bu ihalede benzer iş olarak malzeme nakli ve temizlik hizmetleri benzer iş olarak kabul edilecektir. Malzemeli veya malzemesiz yemek hizmeti alınması ilişkin İş Deneyim Belgelerinde malzeme nakli ve temizlik hizmetleri sözleşme bedeli içerisinde ayrı olarak belirtilmiş ise belirtilen kısım benzer iş kapsamında değerlendirilecektir. Aksi durumda malzemeli veya malzemesiz yemek hizmeti alınması ilişkin İş Deneyim Belgeleri benzer iş olarak kabul edilemeyecektir.

İsteklinin 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.
İş ortaklığında pilot ortağın, istenen iş deneyim tutarının en az % 70'ini, diğer ortakların her birinin, istenen iş deneyim tutarının en az % 10'unu sağlaması ve diğer ortak veya ortakların iş deneyim tutarının toplamının ise istenen iş deneyim tutarının % 30'undan az olmaması gerekir. Ancak, ihaleye katılan iş ortaklığının ortakları tarafından ortaklık oranları ve yapısı aynı olmak kaydıyla daha önce kurulmuş olan iş ortaklığının gerçekleştirdiği bir işten elde edilen iş deneyimini gösteren belgelerin sunulması halinde, pilot ortak ve diğer ortakların her birinin birinci cümledeki oranlara göre asgari iş deneyim tutarının sağlaması koşulu aranmaz.
İsteklinin teknolojik ürün deneyim belgesini sunması halinde, iş deneyimine ilişkin yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir. İş ortaklığında teknolojik ürün deneyim belgesini sunan ortağın kendisine ait iş deneyim tutarına ilişkin asgari yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir." düzenlemesi yer almaktadır.

Şikâyet konu ihalenin "Hürriyet Mesleki ve Teknik Anadolu Lisesi Döner Sermaye İşletmesince Üretilen Yemeklerin Toplu Tüketim Merkezlerine Ulaştırılması, Yemeklerin Dağıtımı ve Yemekhanelerin Temizliği İşi" olduğu, benzer işin malzeme nakli ve temizlik işleri olarak belirlendiği, malzemeli veya malzemesiz yemek hizmeti alınması ilişkin iş deneyim belgelerinde malzeme nakli ve temizlik hizmetleri sözleşme bedeli içerisinde ayrı olarak belirtilmiş ise belirtilen kısmın benzer iş kapsamında değerlendirileceği anlaşılmıştır.

Başvuru sahibi istekli tarafından sunulan yeterlik bilgileri tablosu incelendiğinde, tablonun "EKAP'ta Kayıtlı Olan İş Deneyim Belgesi" başlıklı kısmında "2018/271391-2817342-1-1" beyanına, "Teknolojik Ürün Deneyim Belgesi" kısmında ise "KAPASİTE RAPORU: 835980" beyanına yer verildiği görülmüştür.

İsteklinin beyan ettiği 26.06.2019 tarihli ve "2018/271391-2817342-1-1" sayılı iş deneyim belgesinin EKAP'tan sorgulanması sonucunda; iş deneyim belgesine konu işin adının "2018-2019 Eğitim Öğretim Yılı Merkeze Bağlı Taşınmalı Eğitim Kapsamında 793 İlkokul ve Ortaokul Öğrencisine 180 Gün Öğle Yemeği Hizmet Alımı İşi, 2018/271391" olduğu, tanımının "793 Öğrenciye 180 İş günü Öğlen Yemek Alım Dağıtım İşi" olduğu, sözleşme tarihinin "09.07.2018", kabul tarihinin "14.06.2019", belge tutarının ise "459.694,17 TRY" olduğu, sorgulama sonucunda anılan iş deneyim belgesinin 04.09.2023 tarihli ve "2018/271391-2817342-1-2" sayılı güncel versiyonunun EKAP'ta yer aldığı, güncellenen iş deneyim belgesinin açıklama kısmında da "Yüklenici Tektat Yemekçilik Gıda. İnş. Tur. Taş. San. ve Tic. Ltd. Şti. Şirket müdürü Metin BEKTAŞ'ın 01/09/2023 tarihli dilekçesine istinaden İş Bitirme Belgesi Açıklaması aşağıdaki şekilde güncellenmiştir.

Teknik Şartname 8. ve 9. maddede:

Madde 8) Yüklenici firma servise hazır hale getirdiği pishmiş yemeği 15 taşıma merkezi ilköğretim okullarının yemek hanesine getirecek yemeğin servisi, buluşık kaplarının toplanması, çöplerin kaldırılması, yemek dağıtımı ile yemek yenen yerin temizlik işini yapacaktır.

Madde 9) Taşıma Merkezi ilköğretim okullarına yemeklerin taşınması işi için üç adet yemek taşıma aracı ön görülmektedir." bilgilerinin yer aldığı tespit edilmiştir.

İdarece gönderilen ihale işlem dosyası incelendiğinde; idarenin 14.08.2023 tarihli ve E-89255499-934.01.02-81419000 sayılı yazı ile iş deneyim belgesini düzenleyen Erzincan İl Milli Eğitim Müdürlüğü'nden iş deneyim belgesine konu "793 Öğrenciye 180 İş günü Öğlen Yemek Alım Dağıtım İşi"nde malzeme nakli ve temizlik hizmetleri kısmına denk gelen tutarın bildirilmesi hususunda bilgi istenildiği, Erzincan İl Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından gönderilen 15.08.2023 tarihli ve E-13790606-934.01.02-81479864 sayılı cevabi yazıda ise "Bahse konu ihalenin adı, tanımı, birim fiyat teklif cetvelindeki durumu (tüm hizmetler için tek fiyat teklifi) nedeniyle, Müdürlüğümüzce ayrılması imkanı bulunmamaktadır." ifadesine yer verildiği, bunun üzerine idarece 15.08.2023 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin Fedağ Öztürk'ün üzerinde bırakıldığı, başvuru sahibi Tektat Yemekçilik Gıda İnşaat Tur. Taş. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin teklifinin iş deneyim belgesinin benzer işe uygun olmadığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı anlaşılmıştır.

İş deneyim belgesine konu işe ait ihalenin birim fiyat teklif cetveli standart formunda da; iş kaleminin adının "Taşınmalı Kapsamında 793 İlkokul ve Ortaokul Öğrencisine 180 gün Öğle Yemeği Alımı İşi", biriminin "tabldot", miktarının ise "142.740" olduğu, Sözleşme Tasarısı'nın "Sözleşmenin türü ve bedeli" başlıklı 6'nci maddesinde "6.1. Bu sözleşme birim fiyat sözleşme olup, İdarece hazırlanmış cetvelde yer alan her bir iş kaleminin miktarı ile bu iş kalemleri için Yüklenici tarafından teklif edilen birim fiyatların çarpımı sonucu bulunan tutarların toplamı olan(rakam ve yazıyla)..... bedel üzerinden akdedilmiştir. Yapılan işlerin bedellerinin ödenmesinde, birim fiyat teklif cetvelinde Yüklenicinin teklif ettiği ve sözleşme bedelinin tespitinde kullanılan birim fiyatlar ile varsa, sonradan Genel Şartnamenin 37 nci maddesine göre tespit edilen yeni birim fiyatlar esas alınır." düzenlemesinin yer aldığı görülmüştür.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden, ihaleye katılan istektiler tarafından iş deneyimini tevsiken ihale konusu iş veya benzer işe uygun iş deneyim belgelerini sunmaları gerektiği, iş deneyimini gösteren belgelerde yer alan ancak, ihale konusu iş veya benzer iş kapsamında bulunmayan işlerin tutarlarının ise iş deneyiminde değerlendirilmeye alınmayacağı, iş deneyim belgesinde ihale konusu iş veya benzer işe uygun olmayan işlerin tespiti açısından ise ihale komisyonu tarafından gerekli incelenmenin yapılması için ilgililerden bilgi ve belge talebinde bulunulabileceği anlaşılmaktadır.

Bu çerçevede, başvuru sahibi isteklinin sunmuş olduğu iş deneyim belgesinin ögle yemeği alımı işine ait olduğu, iş kapsamında yemeklerin dağıtımı ile yemekhanelerin temizliği işinin de bulunduğu, ancak iş deneyimine konu işin sözleşmesinin birim fiyat üzerinden inzulandığı, birim fiyat teklif cetvelinde dağıtım ve temizlik için ayrı bir satır açılmadığı ve tabldot birim fiyatı üzerinden işin gerçekleştirildiği, bu nedenle tabldot birim fiyatın içerisindeki ne kadarlık bir kısım dağıtım ve temizlik işini oluşturduğunun tespitinin yapılmasının mümkün olmadığı, kaldı ki idare tarafından da gerekli ayırtıştırmanın yapılması için belgeli düzenleyen idareden bilgi ve belge istenilmesine karşın ilgili idarece ayırtıştırmanın mümkün olmadığına bildirildiği, bununla birlikte istekli tarafından itirazen şikâyet ve şikâyet dilekçesi ekinde belirtilen akaryakıt ve personel giderlerinin ayırtıştırılmasına ilişkin alınan yazı ve dekontlar kapsamındaki belirtilen tutarların iş deneyim belgesine konu iş kapsamında gerçekleşip gerçekleşmediğinin sunulan belgeler üzerinden de anlaşılamayacağı dikkate alındığında başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Diğer taraftan, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinin (j) fıkrasının 9'uncu alt bendinde "Başvuru sahibinin iddialarının tanınmadığı halde, Kurul kararı ile itirazen şikâyet başvuru bedelinin başvuru sahibine iadesine karar verilir. Kurul kararının başvuru sahibine bildiriminin izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kuruma yazılı talebi üzerine, bu talep tarihini izleyen otuz gün içinde Kurum tarafından itirazen şikâyet başvuru bedelinin iadesi yapılır ve son ödeme tarihine kadar geçen süre için faiz işlemez. Diğer hallerde başvuru bedeli iade edilmez.

Bu fıkranın (1) numaralı bendi uyarınca tahsil edilen bedel hiçbir durumda iade edilmez." hükmü yer almaktadır.

Aktarılan Kanun hükmüne göre, başvuru sahibinin itirazen şikâyetine konu iddialarının tanınmadığı halde başvuru bedeli iadesinin söz konusu olabileceği dikkate alındığında, yukarıda yer verilen tespit ve değerlendirmeler neticesinde, başvuru sahibinin, iddiasında haklı bulunmadığı anlaşıldığından başvuru bedelinin başvuru sahibine iadesi için Kanun'un öngördüğü şekilde "başvuru sahibinin iddialarının tanınmadığı halde başvuru bedelinin iadesi" koşullarının gerçekleşmediği, dolayısıyla 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinin (j) fıkrasının 9'uncu alt bendi hükmü gereğince başvuru bedelinin iadesinin mümkün bulunmadığı anlaşılmıştır.

B) İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 18'inci maddesi yönünden yapılan inceleme sonucunda herhangi bir aykırılık tespit edilmemiştir.

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 itirazen şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.