

ihale konusu iş ya da benzer iş tanımını dahilinde katı atık sahası rehabilitasyonu veya katı atık bertaraf işini yapmadığı, dolayısıyla bahse konu belgelerin değerlendirilmeye alınması durumunda dahi, iş deneyimini tevsik amacıyla sunulan sözleşme konusu işin benzer iş tanımına uygun olmadığı

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Kapsam" başlıklı 2'nci maddesinde "Aşağıda belirtilen idarelerin kullanımında bulunan her türlü kaynaktan karşılanan mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin ihaleleri bu Kanun hükümlerine göre yürütülür:

a) Genel bütçe kapsamındaki kamu idareleri ile özel bütçeli idareler, il özel idareleri ve belediyeler ile bunlara bağlı; döner sermayeli kuruluşlar, birlikler (meslekî kuruluş şeklinde faaliyet gösterenler ile bunların üst kuruluşları hariç), tüzel kişiler.

b) Kamu iktisadi kuruluşları ile iktisadi devlet teşekküllerinden oluşan kamu iktisadi teşebbüsleri.

c) Sosyal güvenlik kuruluşları, fonlar, özel kanunlarla veya

Cumhurbaşkanlığı Kararnameleriyle kurulmuş ve kendilerine kamu görevi verilmiş tüzel kişiliğe sahip kuruluşlar (meslekî kuruluşlar ve vakıf yüksek öğretim kurumları hariç) ile bağımsız bütçeli kuruluşlar.

d) (a), (b) ve (c) bentlerinde belirtilenlerin doğrudan veya dolaylı olarak birlikte ya da ayrı ayrı sermayesinin yarısından fazlasına sahip buldukları her çeşit kuruluş, müessese, birlik, işletme ve şirketler...” 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 hizmet işleri için, iş sahibi tarafından düzenlenir ve sözleşmeyi yapan yetkili makam tarafından onaylanır.” hükmü,

Anılan Yönetmelik'in “İş deneyim belgesi ve teknolojik ürün deneyim belgesinin düzenlenme koşulları” başlıklı 45'inci maddesinde “1)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 kuruluşa başvurması 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, 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 imzalanan 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,

Aynı Yönetmelik'in “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 kuruluşa 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, 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 ile sözleşmeye ait damga vergisinin ihale ilan tarihi itibarıyla ödendiğine ilişkin belgeler, 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 alınamaz...” hükmü,

Aynı 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 değerlendirmeye 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,

Atıkların Düzenli Depolanmasına Dair Yönetmelik'in “Tanımlar” başlıklı 4'üncü maddesinde “ ... i) İşletmeci: Düzenli depolama tesisinin hazırlanmasından kapatılması sonrası bakım sürecine kadar değişebilen, tesisten sorumlu belediye, gerçek ya da tüzel kişiyi,

...

l) Lisans: Düzenli depolama tesislerine 10/9/2014 tarihli ve 29115 sayılı Resmî Gazete’de yayımlanan Çevre İzin ve Lisans Yönetmeliğine göre verilen çevre lisansını,

...

t) Tesis sahibi: Aynı zamanda tesisin işletmecisi de olabilen, düzenli depolama tesisinin mülkiyetine sahip gerçek veya tüzel kişiyi,

...

ifade eder.” hükmü,

Anılan Yönetmelik’in “Lisans başvurusu” başlıklı 11’inci maddesinde “(1) Düzenli depolama tesisleri için tesisin bulunduğu belediyeden usulüne göre alınmış izin veya ruhsat üzerine Bakanlıktan lisans alınması zorunludur...” hükmü,

Çevre İzin ve Lisans Yönetmeliği’nin “Geçici faaliyet belgesi, çevre izni veya çevre izin ve lisansı belgesi vermeye yetkili merciler” başlıklı 6’ncı maddesinde “(1) Bu Yönetmelik uyarınca verilecek geçici faaliyet belgesi veya çevre izin veya çevre izin ve lisansı;

a) Ek-1 listesinde yer alan işletmeler için Bakanlık,

b) Ek-2 listesinde yer alan işletmeler için Çevre ve Şehircilik İl Müdürlükleri,

tarafından verilir...” hükmü,

İdari Şartname’nin “İhale konusu işe ilişkin bilgiler”

başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu hizmetin;

a) Adı: Katı Atık Düzenli Depolama Sahası Rehabilitasyonu 2 Aylık Hizmet Alımı

b) Miktarı ve türü: 2 Aylık Katı Atık Sahası Rehabilitasyonu. Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

c) Yapılacağı yer: Kırklareli II.Sınıf Düzenli Depolama Tesisi..." düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "7.6. Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir:

7.6.1. İhale konusu iş yeterliliği Katı Atık Sahası Rehabilitasyonu veya Katı Atık Bertaraf işi üzerine olacaktır..." düzenlemesi yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümleri ile doküman düzenlemelerinden, 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 hizmet işleri için iş deneyim belgelerinin, iş sahibi tarafından düzenlenip sözleşmeyi yapan yetkili makam tarafından onaylanacağı,

Gerçek kişilere veya iş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili olmayan her türlü kurum ve kuruluşa bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak gerçekleştirilen işlerde, iş deneyim belgesi düzenlenemeyeceği, söz konusu durumlarda isteklilerin iş deneyimini tevsik etmek amacıyla sözleşme, sözleşmenin uygulanmasına ilişkin faturalar, sözleşmeye ait damga

vergisinin ihale ilan tarihi itibarıyla ödendiğine ilişkin belgeler ile 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, şikayete konu ihalede katı atık sahası rehabilitasyonu veya katı atık bertaraf işlerinin benzer iş olarak belirlendiği anlaşılmıştır.

Düzenli depolama tesislerinin işletilebilmesi için Atıkların Düzenli Depolanmasına Dair Yönetmelik hükümlerine göre ilgisine göre Bakanlık ya da Çevre ve Şehircilik İl Müdürlükleri tarafından verilen çevre izin veya çevre izin ve lisansının alınmasının zorunlu olduğu anlaşılmıştır.

İhale üzerinde bırakılan CLS Atık Geri Dönüşüm Ticaret A.Ş. tarafından iş deneyimini tevsik etmek amacıyla "Katı atık Bertarafı, Düzenli Depolama Sahası İşletilmesi Hizmetleri Sözleşmesi"nin, sözleşmeye ait damga vergisinin ödendiğini gösterir dekontun, fatura dökümünün ve dört adet faturanın sunulduğu, sunulan sözleşmede katı atık düzenli depolama tesisinin Kastamonu Mahalli İdareler Birliği Başkanlığı'na ait olduğu, işveren firmanın Mirsa Enerji Geri Dönüşüm İnş. Oto. San. ve Tic. Ltd. Şti., yüklenici firmanın CLS Atık Geri Dönüşüm Ticaret A.Ş. olarak yer aldığı görülmüştür.

Sunulan sözleşmenin konusunun "Mirsa Enerji Geri Dönüşüm İnşaat Otomotiv San. ve Tic. Ltd. Şti.nin yürütmekle yükümlü olduğu T.C. Kastamonu Mahalli İdareler Birliği Başkanlığı'na ait katı atık düzenli depolama tesisinde oluşan metan gazının elektrik enerjisine dönüştürülmesi işi kapsamında Katı Atık Bertarafı, Düzenli Depolama Sahası İşletilmesi hizmetlerinin mevzuat ve teknik doküman hükümlerine göre yapılması hizmeti

alımıdır.”, sözleşmeye konu işin tanımının “Sözleşme konusu Katı Atık Bertarafı, Düzenli Depolama Sahası İşletilmesi alımıdır. İşverenin yürütmekle yükümlü olduğu T.C. Kastamonu Mahalli İdareler Birliği Başkanlığı’na ait katı atık düzenli depolama tesisinde oluşan metan gazının elektrik enerjisine dönüştürülmesi işi kapsamında Katı Atık Bertarafı, Düzenli Depolama Sahası İşletilmesi hizmetlerinin mevzuat ve teknik doküman hükümlerine göre yapılması hizmeti alımıdır.” olduğu görülmüştür.

Değerlendirmeye esas olmak üzere söz konusu sözleşme ile ilgili tereddütleri gidermek amacıyla sözleşmede düzenli depolama tesisinin sahibi Kastamonu Mahalli İdareler Birliği Başkanlığı’ndan 20.05.2022 tarihli ve E.2022/8994 sayılı yazı ile gerekli bilgi ve belgeler talep edilmiştir.

Kastamonu Mahalli İdareler Birliği Başkanlığı tarafından söz konusu yazıya 13.06.2022 tarihli ve 23808004-285 sayılı yazı ile cevap verilmiş, bahse konu yazıda “...İstenen bilgi ve belgeler, maddeler halinde aşağıda sunulmuştur:

1.Birliğimiz tarafından 2886 Sayılı Devlet İhale Kanununa dayalı olarak 06.09.2017 tarihinde yapılan “KASMİB Katı Atık Düzenli Depolama Tesisinde Oluşan Metan Gazının Elektrik Enerjisine Dönüştürülmesi İşİ”ne ait ihale Sowa Enerji San. Tic. Ltd. Şti’nde kalmış olup, ihaleye ilişkin sözleşme 09.10.2017 tarihinde imzalanmıştır.

Sözleşme doğrultusunda, KASMİB Katı Alık Bertaraf Tesisi sınırları içinde, 1.56 Megawatt/Saat kurulu güce sahip Çöp Gaz (LFG) Elektrik Üretim Tesisi 31.10.2018 tarihinde faaliyete geçerek elektrik üretimine başlamıştır.

“Katı Atık Düzenli Depolama Tesisinde Oluşan Metan Gazının Elektrik Enerjisine Dönüştürülmesi İşinin” yüklenici firması

olup Çöp Gaz (LFG) Elektrik Enerjisi Üretimi işini yürüten Sowa Enerji San. ve Tic. Ltd. Şti. Birliğimize yaptığı başvuruyla sözleşmeden doğan hak ve sorumluluklarını 2886 sayılı Devlet İhale Kanunu'nun "Sözleşmenin devri" başlıklı 66 ncı maddesi ve İşe ait sözleşmenin "Sözleşmenin ya da İşletmenin Devri" başlıklı 15 inci maddesine istinaden Mirsa Enerji Geri Dönüşüm İnşaat Otomotiv San. ve Tic. Ltd. Şti. isimli firmaya devretmeyi talep etmiş, adı geçen firma da söz konusu sözleşmeyi devralmak istemiştir.

Adı geçen firmaların sözleşme devri talebiyle ilgili olarak Birlik Encümeninin 28.08.2020 tarih ve 13 No'lu kararı ve Birlik Başkanlık Makamınının 09.09.2020 tarih ve 23808004-530 sayılı oluruyla sözleşme devri uygun görülmüş ve onaylanmıştır.

Sözleşme devri sonrası Kastamonu Mahalli İdareler Birliği ile Mirsa Enerji Geri Dönüşüm İnşaat Otomotiv San. ve Tic. Ltd. Şti. arasında "KASMİB Katı Atık Düzenli Depolama Tesisinde Oluşan Metan Gazının Elektrik Enerjisine Dönüştürülmesi İşİ" sözleşmesi 06.11.2020 tarihinde Kastamonu 4 üncü Noterliğinin 12885 yevmiye nolu tasdikiyle imzalanmıştır.

Sözleşme devri nedeniyle yapılan 06.11.2020 tarihli yeni sözleşmede, 09.10.2017 tarihli sözleşme hükümleri aynen korunmuş olup sadece yükleniciye ait bilgiler ve yürürlük maddesi değiştirilmiştir.

Yukarıda yapılan açıklamalar gereğince, Katı Atık Düzenli Depolama Tesisinde Oluşan Metan Gazının Elektrik Enerjisine Dönüştürülmesi İşinin yüklenici firması Mirsa Enerji Geri Dönüşüm İnşaat Otomotiv San. ve Tic. Ltd. Şti. olup ihale 4734 Sayılı Kanun kapsamında gerçekleştirilmemiş; 2886 Sayılı Devlet İhale Kanununa göre yapılmıştır.

2.Yine "Katı Atık Düzenli Depolama Tesisinde Oluşan Metan Gazının Elektrik Enerjisine Dönüştürülmesi İşinin" yüklenicisi ya da asıl yüklenicisi Mirsa Enerji Geri Dönüşüm İnşaat

Otomotiv San. ve Tic. Ltd. Şti. olup ekte sunulan İhale Sözleşme ve şartnamelerinde görüleceği üzere; yüklenicinin sorumluluk alanı, düzenli depolama sahasının işletimi (katı atıkların düzenli depolama yöntemiyle bertaraf edilmesi) olmayıp düzenli depolama sahasındaki çöp gazının (deponi gazı) borulama ve emiş sistemiyle toplanarak elektrik üretim tesisine getirilmesi ve elektrik enerjisine dönüştürülmesidir.

Düzenli depolama sahasının genel işletimi Birliğimizce yerine getirilmekte olup yüklenici firmanın saha üzerindeki faaliyeti, deponi gazının toplanması işleri ile sınırlıdır. Ancak deponi gazının toplanması işlerinde de kazı, dolgu, borulama, topraklama vb. işler yer almaktadır.

3.İlgi yazınızda belirtilen CLS Atık Geri Dönüşüm Tic. A.Ş'nin alt yüklenici olarak çalıştırılması, idaremizin bilgisi ve onayı dahilinde değildir.

4.Katı atık düzenli depolama tesisinde oluşan metan gazının elektrik enerjisine dönüştürülmesi işi kapsamında, işin yüklenici firması olan Mirsa Enerji Geri Dönüşüm İnşaat Otomotiv San. ve Tic. Ltd. Şti.'ne ait Çevre İzin ve Lisans Yönetmeliği'ne göre alınmış Çevre İzin Belgesi ve ÇED Muafiyet Belgesi mevcut olup ayrıca EPDK Üretim Lisansı bulunmaktadırlar..." ifadelerine yer verildiği ve yazı ekinde ihale sözleşmesi ve ekleri, Çevre İzin Belgesi, ÇED Muafiyet Belgesi ve EPDK Üretim Lisansı Belgesi'nin yer aldığı görülmüştür.

İş deneyimini tevsik etmek amacıyla isteklilerin Kanun kapsamındaki idarelere bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak yurt içinde veya yurt dışında gerçekleştirilen işler için, iş sahibi tarafından düzenlenip ve sözleşmeyi yapan yetkili makam tarafından onaylanan iş deneyim belgelerini sunmaları gerektiği, CLS Atık Geri Dönüşüm Tic. A.Ş.nin sunmuş olduğu sözleşmeye konu işin, Kastamonu Mahalli İdareler Birliği Başkanlığı'na ait katı atık düzenli depolama tesisinde

oluşan metan gazının elektrik enerjisine dönüştürülmesi işi kapsamında gerçekleştirildiği, Kastamonu Mahalli İdareler Birliği Başkanlığı'nın Kanun kapsamında ve belge düzenlemeye yetkili olduğu, dolayısıyla söz konusu işten elde edilen iş deneyiminin tevsikinin Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 47'nci maddesinde yer verilen şekilde yapılamayacağı anlaşıldığından, ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği sonucuna varılmıştır.

Ayrıca Kastamonu Mahalli İdareler Birliği Başkanlığı tarafından gönderilen yazıda yer verilen ifadeler doğrultusunda sözleşme konusu iş kapsamında işveren firma Mirsa Enerji Geri Dönüşüm İnşaat Otomotiv San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından düzenli depolama sahasındaki çöp gazının borulama ve emiş sistemiyle toplanarak elektrik üretim tesisine getirilmesi ve elektrik enerjisine dönüştürülmesi işlerinin gerçekleştirildiği, katı atıkların düzenli depolama yöntemiyle bertaraf edilmesinin Kastamonu Mahalli İdareler Birliği Başkanlığı tarafından yerine getirildiği, CLS Atık Geri Dönüşüm Tic. A.Ş.nin ihale konusu iş ya da benzer iş tanımını dahilinde katı atık sahası rehabilitasyonu veya katı atık bertaraf işini yapmadığı, dolayısıyla bahse konu belgelerin değerlendirmeye alınması durumunda dahi, iş deneyimini tevsik amacıyla sunulan sözleşme konusu işin benzer iş tanımına uygun olmadığı anlaşıldığından, idare tarafından tesis edilen işlemin yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Toplantı No	: 2022/034
Gündem No	: 25
Karar Tarihi	: 29.06.2022
Karar No	: 2022/UH.II-778