

**ihale Sözleşme süresinin sözleşme metninde açık bir şekilde 12 ay olarak belirlendiği inceleme konusu durumda işin altıncı ayda iş eksilişi yapılmak suretiyle (süre bağlamında) tasfiye yoluyla sona ermiş olabileceği gibi söz konusu işin yüklenicinin kusurundan kaynaklanan bir sebeple işveren tarafından feshedilmiş olması da mümkündür**

Toplantı No : 2019/056

Gündem No : 26

Karar Tarihi : 26.12.2019

Karar No : 2019/UH.II-1702

BAŞVURU SAHİBİ:

Tarık YALDIZ,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Kırklareli Üniversitesi Rektörlüğü İdari ve Mali İşler Daire

Başkanlığı,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/468087 İhale Kayıt Numaralı "Öğrenci Taşıma Hizmet Alımı" İhalesi (1. Kısım)

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Kırklareli Üniversitesi Rektörlüğü İdari ve Mali İşler Daire Başkanlığı tarafından 31.10.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Öğrenci Taşıma Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Tarık Yıldız'ın 22.11.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 26.11.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 02.12.2019 tarih ve 51327 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 29.11.2019 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/1532 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 uhdesinde bırakılan Etki Seyahat Temizlik Sanayi Ticaret Limited Şirketi tarafından özel sektöre gerçekleştirilen bir işe ilişkin sözleşme ve faturaların sunulduğu, bahse konu sözleşmede yer alan işin personel taşıma işi olması nedeniyle sürücülerin işin yüklenicisi tarafından temin edileceği ve dolayısıyla personel çalıştırılan bir iş olması nedeniyle işe ait sözleşme kapsamında personel çalıştırıldığını gösteren SGK internet sayfasından edinilmiş belgelerin de sunulması gerekirken sunulmadığı, sözleşmenin toplam sözleşme bedeli içermediği, sunulan faturaların Vergi Usul Kanunu'nun ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenmediği, sunulan faturaların imzalanan sözleşmenin süresini içermediği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

Kırklareli Üniversitesi Rektörlüğü İdari ve Mali İşler Daire Başkanlığı tarafından 31.10.2019 tarihinde birim fiyat teklif almak suretiyle ve açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Öğrenci Taşıma Hizmet Alımı" işine ait İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "İhale konusu hizmetin;

a) Adı: ÖĞRENCİ TAŞIMA HİZMET ALIMIMI

b) Miktarı ve türü:

ÖĞRENCİ TAŞIMA HİZMET ALIMIMI

KIRKLARELİ-EDİRNE GİDİŞ DÖNÜŞ-15.000 KİŞİ

KIRKLARELİ-LÜLEBURGAZ GİDİŞ DÖNÜŞ -12.000 KİŞİ

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

c) Yapılacağı yer: Kırklareli Üniversitesi Rektörlüğü- İdari ve Mali İşler Daire Başkanlığı Kayalı Kampüsü Merkez/KIRKLARELİ" düzenlemesi,

Aynı 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 taşınması gereken kriterler:

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 belgeleri veya

b) Devredilen işlerde devir öncesindeki veya sonrasında dönemde 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 tutarı 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 tutarını sağlaması koşulu aranmaz. Konsorsiyumda ise her bir ortağın kendi kısmı için istenen iş deneyim tutarını sağlaması zorunludur.

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. Konsorsiyum ortağının teknolojik ürün deneyim belgesini sunması halinde ise, belgeyi sunduğu kısım veya kısımlar için iş deneyimine ilişkin yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir.

...

7.6. Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir:

Resmi veya Özel Kuruluşlara Personel Taşıma, Öğrenci Taşıma veya Taşıma Hizmeti işi benzer iş olarak kabul edilir.”

düzenlemesi yer almaktadır.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "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, 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.

...

(c) Gerçek kişilere veya iş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili olmayan kurum ve kuruluşlara gerçekleştirilen işlere ilişkin iş deneyim tutarının tespitinde, diğer belgelerin de bu tutarı doğrulaması şartıyla işin sözleşmesinde yazılı bedeli aşmamak üzere fiilen yapılan iş tutarı dikkate alınır. Sözleşmede iş artışına ilişkin hüküm bulunması durumunda,

ayrıca sözleşme tutarının % 10'unu aşmamak üzere tamamlanan iş tutarı da dikkate alınır.

(ç) Sözleşmenin, iş eksilişi yapılarak sona erdirilmesi durumunda, tarafların işin bu şekilde tamamlandığı hususunda anlaşıldığını gösterir belgenin iş deneyimini gösteren diğer belgelerle birlikte sunulması zorunludur.

(d) İş deneyimini gösteren belgelerin değerlendirilmesinde ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabulü gerçekleştirilen işlerde, iş deneyimini gösteren belge tutarı tam olarak dikkate alınır. Kabulü, ihale ve son başvuru tarihi ile ilk ilan veya davet tarihi arasında yapılmış olan işler de bu kapsamda değerlendirilir. Sözleşmede kabul tarihine ilişkin bir düzenleme bulunmuyor ise, iş deneyimini gösteren belgeler kapsamında sunulan faturalardan en son düzenlenen faturanın tarihi kabul tarihi olarak dikkate alınır.

(e) Birim fiyat üzerinden bağitlanan ve toplam sözleşme tutarı bulunmayan süresi belirli bir sözleşmeye dayalı olarak ve sözleşme süresi içinde gerçekleştirilen işin tutarını gösteren faturalardaki tutarların toplamı, toplam sözleşme tutarı olarak kabul edilir." hükmü yer almaktadır.

İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde, isteklilerin ihaleye katılımda yeterlik kriteri olarak belirlenen mesleki ve teknik yeterliğin tevsiki amacıyla ilk ilan tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan hizmet alımlarıyla ilgili iş deneyimini gösteren belgeleri sunacakları ve istekliler tarafından teklif edilen bedelin %25'inden az olmamak üzere, ihale konusu iş veya benzer işlere ait tek sözleşmeye ilişkin benzer iş deneyimini tevsik edeceklerine yönelik düzenlemelere yer verilmiştir.

Alıntılanan Yönetmelik hükmü çerçevesinde, isteklilerce gerçek kişilere veya iş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili olmayan her türlü kurum ve kuruluşa gerçekleştirilen işler bakımından

belgelendirilmesi açısından; sözleşme ve bu sözleşmenin uygulanmasına ilişkin olarak düzenlenmiş fatura örneklerinin/onaylı fatura suretlerinin her koşulda sunulması gerekmekte olup, sözleşme konusu iş kapsamında personel çalıştırılmış 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 de sunulması zorunlu tutulmuştur.

Ayrıca aynı Yönetmelik hükmünden birim fiyat üzerinden bağitlanan 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 de anlaşılmaktadır.

Başvuru konusu husus ile ilgili olarak ihalenin birinci kısmı üzerinde bırakılan Etki Seyahat Temizlik Sanayi Ticaret Limited Şirketi tarafından iş deneyimini tevsik amacıyla teklif dosyası kapsamında sunulan belgeler incelendiğinde aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

İhale üzerine bırakılan Etki Seyahat Temizlik Sanayi Ticaret Limited Şirketi tarafından teklif zarfında, Çakırlar Matbaacılık Ambalaj San. ve Tic. Ltd. Şti. ile imzalanmış 05.12.2016 tarihli personel taşıma sözleşmesi ve bu sözleşmenin uygulanmasına ilişkin olarak düzenlenmiş meslek mensubu onaylı, 31.01.2017, 28.02.2017, 31.03.2017, 30.04.2017, 31.05.2017, 30.06.2017 tarihli fatura örneklerinin sunulduğu görülmüştür.

Söz konusu Sözleşme'nin "Sözleşmenin Konusu" başlıklı 1'inci maddesinde "Personel çalışma sözleşmesidir" düzenlemesi, "Sözleşmenin Süresi" başlıklı 2'nci maddesinde "Sözleşme süresi: 05/12/2016 – 05/12/2017 tarihleri arasındadır." düzenlemesi, "Servis Saatleri" başlıklı 5'inci maddesinde "Sabah 08:30 giriş araç en geç 08.15'te Firma'da olacaktır.

Akşam 18:00 çıkış araç en geç 17:45'de Firma'da olacaktır." düzenlemesi yer almakta olup, sözleşmenin ekinde güzergah bilgileri ile sefer başına birim fiyatların yer aldığı görülmüştür.

Sözleşmenin belirli süreli bir sözleşme olduğu, toplam sözleşme tutarının bulunmadığı, Sözleşme ekinde sunulan faturalar incelendiğinde; faturaların mükellef, muhatap ve tarih bilgilerini ihtiva ettiği, sunulan faturaların tarihlerinin Sözleşme'de yer alan tarih aralıkları içerisinde yer aldığı, faturalara konu işin "personel taşıma" olduğu ve faturaların SMMM onaylı olduğu görülmüştür.

Anılan sözleşmenin birim fiyat üzerinden akdedildiği, sözleşmede toplam sözleşme bedeli bulunmadığı, sözleşme süresinden hareketle sözleşmeye ilişkin bir kabul tarihinin de mevcut olduğu anlaşılmaktadır.

Ancak, yukarıda aktarıldığı üzere, istekli tarafından sözleşmeye ek olarak, sözleşme süresinin ilk 6 ayına ilişkin faturaların sunulduğu görülmüştür.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin yukarıda aktarılan 47'nci maddesinin (ç) bendinde yer aldığı üzere, sözleşmenin iş eksilişi yapılarak sona erdirilmesi durumunda, tarafların işin bu şekilde tamamladığı hususunda anlaşıldığını gösterir belgenin de sözleşme ekinde sunulması zorunludur.

Sözleşme süresinin sözleşme metninde açık bir şekilde 12 ay olarak belirlendiği inceleme konusu durumda, işin altıncı ayda iş eksilişi yapılmak suretiyle (süre bağlamında) tasfiye yoluyla sona ermiş olabileceği gibi söz konusu işin yüklenicinin kusurundan kaynaklanan bir sebeple işveren tarafından feshedilmiş olması da mümkündür. Bu çerçevede, anılan isteklinin yukarıda yer verilen mevzuat hükmü çerçevesinde belgelendirme yapmış olması gerekmekte olup, isteklinin teklif dosyasında bu nitelikte bir belgenin yer almadığı tespit edilmiştir. Dolayısıyla, istekli tarafından iş



deneyiminin mevzuata uygun olarak tevsik edilmediği anlaşıldığından başvuru sahibinin iddiası yerinde görülmüştür.

Sonuç olarak, yukarıda belirtilen mevzuata aykırılıkların düzeltici işlemlerle giderilebilecek nitelikte olduğu tespit edildiğinden, Etki Seyahat Temizlik Sanayi Ticaret Limited Őirketinin teklifinin ihalenin 1'inci kısmında değerlendirme dışı bırakılması 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,

Oybirliđi ile karar verildi.