

ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulan yukarıda ayrıntılarına yer verilen alt yüklenici iş bitirme belgesine konu alt yüklenicilik sözleşmelerinde * tarihinden önce gerçekleştirilen işler için kullanılan DSI birim fiyatlarına %60 oranında tenzilat uygulandığı anlaşılan alt yüklenici iş bitirme belgesinin kamu ihale mevzuatına uygun olarak düzenlenmediği dolayısıyla teklifin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği hk

Toplantı No	: 2023/021
Günden No	: 19
Karar Tarihi	: 29.03.2023
Karar No	: 2023/UY.II-536

BAŞVURU SAHİBİ:
Hüseyin Avni Türkten – İrm Yapı Limited Şirketi İş Ortaklığı,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü 102. Şube Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2022/1355804 İhale Kayıt Numaralı "Mardin – Nusaybin İlçesi Hasantepe Köyü Kumaftan ve Şekrin Dereleri" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü 102. Şube Müdürlüğü tarafından 11.01.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Mardin – Nusaybin İlçesi Hasantepe Köyü Kumaftan ve Şekrin Dereleri" ihalesine ilişkin olarak Hüseyin Avni Türkten – İrm Yapı Limited Şirketi İş Ortaklığının 01.02.2023 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 16.02.2023 tarihli yazılı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 10.02.2023 tarih ve 78643 sayılı İhale Kurum Kayıtlarına alınan 10.02.2023 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2023/273 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 üzerinde bırakılan istekli tarafından teklif dosyası kapsamında sunulan alt yüklenici iş bitirme belgesinin kamu ihale mevzuatı çerçevesinde güncellenmediğine ihale konusu işte karşılama gereken asgari iş deneyim oranının karşılanmadığı iddialarına yer verilmiştir.

A) Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

- Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "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.
- (2) Aday veya istekliler tarafından, iş deneyimlerini tevsik için;
- a) İlk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan,
- b) İlk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan işlerde, ilk sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında denetlenen ya da yönetilen,
- c) Devam eden işlerde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla, ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde gerçekleştirme oranı toplam sözleşme bedelinin en az % 80'ine ulaşan ve kusursuz olarak gerçekleştirilen, -" hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "Belge düzenleme koşulları" başlıklı 44'üncü maddesinde "(1) İş deneyim belgeleri; yapılan iş karşılığı bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak taahhüt edilen;

- c) İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlara taahhütte bulunan yüklenicilere karşı bedel içeren bir sözleşme ile taahhüt edilen iş bölümünün tamamen bitirilmesi ve söz konusu iş kısmının idare tarafından kısmi kabulünün yapılması veya asıl sözleşmeye ilişkin işin geçici kabulünün yapılması şartıyla "alt yüklenici iş bitirme belgesi", -olarak düzenlenir.-" hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "İş deneyim tutarının tespiti" başlıklı 46'ncı maddesinde "-(3) İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlara doğrudan tek sözleşme ile taahhüt edilmiş işlerin bir bölümünü yapan alt yüklenicilerin iş deneyim tutarının tespitinde; diğer belgelerin de bu tutarı doğrulaması şartıyla, yaptıkları işin esas sözleşme fiyatları ile hesaplanan tutarını geçmemek üzere, kendi sözleşmelerinde yazılı bedel esas alınır. -" hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "İş deneyim belgelerinin verilmesi" başlıklı 47'nci maddesinde "(1) İş deneyim belgeleri, ilgilinin iş ve/veya mesleki tecrübesini tevsik amacıyla; yüklenicilere, yüklenicilere karşı bir sözleşme ile taahhüt ettiği iş bölümünü bitiren alt yüklenicilere, mimar veya mühendis olmak şartıyla denetleme veya yönetme görevlerini bakanlıklara, talepleri halinde, aşağıdaki hükümlere göre talep tarihini izleyen 30 gün içinde belge düzenlemeye yetkili mercilerce düzenlenir ve verilir. Düzenleme koşullarını taşınmayan taleplerde, aynı süre içinde başvuru sahibine bu husus gerekçeleriyle yazılı olarak bildirilir.

- (3) İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlara doğrudan tek sözleşme ile taahhüt edilmiş işlerin bir bölümünü yapan alt yüklenicilere; sözleşmesinin tamamını bir bütün olarak gerçekleştirip bitirmeleri ve kısmi kabul öngörülen işlerde idare tarafından kısmi kabulü yapılmak veya asıl sözleşmeye ilişkin işin geçici kabulü yapılmak şartıyla, "alt yüklenici iş bitirme belgesi" verilir. Yüklenici ile alt yüklenici arasında yapılan sözleşmelerde, nevi itibarıyla verilen bir işin baştan sona yapılmasını öngörülmesi şartı aranır. Birden fazla alt yüklenici olması durumunda, alt yüklenicilere verilerek iş deneyim belgelerinin tutarlarının toplamı, toplam sözleşme bedelini aşamaz. -" hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "İş deneyim tutarının güncellenmesi" başlıklı 49'uncu maddesinde " (1) İş deneyimini gösteren belgelerde yazılı tutarlar aşağıdaki şekilde güncellenir:

- a) Keşifindeki birim fiyatlar üzerinden ihale indirimi yapılacak sözleşmeye bağlanan işlere ilişkin iş deneyimini gösteren belgeler; sözleşme birim fiyatlarına esas alınan yıldan bir önceki yılın Aralık ayına ait endeksin, ilk ilan veya davet tarihinden önce bulunduğu aydan bir önceki aya ait endekse oranlanması suretiyle bulunan katsayı üzerinden güncellenir.
- b) 4734 sayılı Kanun kapsamında ihale edilmiş işlere ilişkin iş deneyimini gösteren belgeler, belgeye konu işin ihale tarihinden önce bulunduğu aydan bir önceki aya ait endeksin, ilk ilan veya davet tarihinden önce bulunduğu aydan bir önceki aya ait endekse oranlanması suretiyle bulunan katsayı üzerinden güncellenir.
- c) (a) ve (b) bendi dışında kalan işlere ilişkin iş deneyimini gösteren belgeler, belgeye konu işin sözleşmesinin yapıldığı aydan bir önceki aya ait endeksin, ilk ilan veya davet tarihinden önce bulunduğu aydan bir önceki aya ait endekse oranlanması suretiyle bulunan katsayı üzerinden güncellenir.
- d) Alt yüklenici iş bitirme belgeleri, yüklenici ile alt yüklenici arasında imzalanan sözleşmenin tarihi esas alınarak güncellenir. -" hükmü yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe/alma ilişkin bilgiler" başlıklı 7'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/almanın;

- a) Adı: Mardin – Nusaybin İlçesi Hasantepe Köyü Kumaftan ve Şekrin Dereleri b) Türü: Yapım işleri c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği d) Kodu: e) Miktarı: Projesinde belirtilen ebatlarda 850 m U Kesit Betonarme Kanal, 5 adet Yol Geçiş Yapıları, U Kesit Betonarme Kanal ile Yol Geçiş Yapılarının her iki tarafına korkuluk yapılması, 20 m çift taraflı taş tahkimat ,Betonarme Kanal için pvc barbakán ile kazı ve duvar arkası dolgu ve 7.00 x 2.00 m. alüvyonlu bir alt Sel Geçidi (AŞG) işinden ibarettir. f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: Hasantepe Mahallesi / Nusaybin Mardin" 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, 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,
- b) İlk ilan tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan işlerde, ilk sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında denetlenen ya da yönetilen,
- c) Devam eden işlerde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla, ilk ilan tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde gerçekleştirme oranı toplam sözleşme bedelinin en az % 80'ine ulaşan ve kusursuz olarak gerçekleştirilen,
- d) Devredilen işlerde, devir öncesindeki veya sonrasındaki dönemde ilk sözleşme bedelinin en az % 80'inin gerçekleştirilmesi şartıyla, ilk ilan tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan, işlere ilişkin deneyimini gösteren belgeleri sunması zorunludur. İstekli tarafından teklif edilen bedelin % 100'ünden az olmamak üzere, ihale konusu iş veya benzer işlere ait tek sözleşmeye ilişkin iş deneyimini gösteren belgelerin sunulması gerekir. -" düzenlemesi yer almaktadır.

Şikâyet konu ihalenin Devlet Su İşleri 10. Bölge Müdürlüğü 102. Şube Müdürlüğüne ait "Mardin – Nusaybin İlçesi Hasantepe Köyü Kumaftan ve Şekrin Dereleri" işi olduğu, 11.01.2023 tarihinde gerçekleştirilen ihaleye 2 isteklinin katıldığı, 27.01.2023 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin Güler İnşaat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi üzerinde bırakıldığı ve başvuru sahibi Hüseyin Avni Türkten – İrm Yapı Limited Şirketi İş Ortaklığının ise ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlendiği anlaşılmıştır.

İhale üzerinde bırakılan Güler İnşaat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi'ne ait yeterlik bilgileri tablosu incelendiğinde Mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin bilgiler" sütununda "EKAP'ta kayıtlı olan iş deneyim belgesi" satırının doldurulduğu, bu kapsamda Belgeye EKAP tarafından verilen sayının "25435-Y-KD-216-1" olarak beyan edildiği tespit edilmiştir.

EKAP üzerinden yapılan sorgulamada söz konusu belgenin DSI 10. Bölge Müdürlüğü tarafından "Güler İnşaat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi adına düzenlenmiş 13.10.2017 tarihli ve 25435-Y-KD-216-1 sayılı alt yüklenici iş bitirme belgesi olduğu, anılan belgede,

İşin adının "Kıralkız-Dicle Pompaj Sulaması 1.Kısım", İşin içinde PS Pompaj Anahatına bağlı yedek ve tersiyer kanallar ile bu yedek ve tersiyer kanallar üzerindeki sanat yapıları" Esas işin sözleşme tarihinin "11.04.1994" Alt yüklenicinin yüklenici ile yaptığı sözleşmenin tarihinin "10.08.2012" Belge tutarının "67.122,91 TRY" olduğu tespit edilmiştir.

Söz konusu belgeyi düzenleyen DSI 10. Bölge Müdürlüğüne gönderilen 03.03.2023 tarih ve 33041 sayılı Kurum yazısı ile 13.10.2017 ve 25435-Y-KD-216-1 sayılı alt yüklenici iş bitirme belgesine konu işe ilişkin olarak idare ile asıl yüklenici arasında düzenlenen sözleşme, yüklenici ile alt yüklenici arasında düzenlenen sözleşme ile söz konusu alt yüklenici iş bitirme belgesinin tutarının hesaplanmasında esas alınan bilgi ve belgeler talep edilmiştir.

DSİ 10. Bölge Müdürlüğü tarafından gönderilen 10.03.2023 tarihli ve 3233518 sayılı cevap yazısı ekinde iş deneyim belgesine konu işe ilişkin olarak idare ile asıl yüklenici arasında düzenlenen sözleşme, alt yüklenici tarafından kesilen faturalar, hak ediş raporları ile Güler İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. ile Ceylan İnş. ve Tic. A.Ş. arasında düzenlenen ve sözleşme bedeli "Ada geçen işlerin Madde 2 de belirtilen sözleşme dokümanlarına uygun olarak tam ve noksansız bir şekilde yapılması şartıyla, (01.01.2002 tarihinden önce ihale edilen işler için kullanılan DSI birim fiyatları ile yapılması kaydıyla) Kıralkız-Dicle Pompaj Sulaması 1.Kısım İnşaat işi kapsamında yapılacak olan işlere %60 tenzilat yapılması iştirid. Bu fiyatta katma değer vergisi ve fiyat farkları dahil değildir." şeklinde ifade edilen 12.09.2012, 10.01.2013, 10.01.2014, 09.01.2015 ve 09.01.2016 tarihli 5 (beş) adet alt yüklenicilik sözleşmesi gönderilmiştir.

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Belge düzenleme koşulları" başlıklı 44'üncü maddesinde, iş deneyim belgelerinin yapılan iş karşılığı bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak taahhüt edilen işlere ilişkin olarak düzenlenmediği, bu kapsamda "alt yüklenici iş bitirme belgesi"nin iş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlara taahhütte bulunan yüklenicilere karşı bedel içeren bir sözleşme ile taahhüt edilen iş bölümünün tamamen bitirilmesi ve söz konusu iş kısmının idare tarafından kabulünün yapılması veya asıl sözleşmeye ilişkin işin geçici kabulünün yapılması şartıyla düzenlenmediği.

Aynı Yönetmelik'in "İş deneyim tutarının güncellenmesi" başlıklı 49'uncu maddesinde iş keşifindeki birim fiyatlar üzerinden ihale indirimi yapılacak sözleşmeye bağlanan işlere ilişkin iş deneyimini gösteren belgelerin; sözleşme birim fiyatlarına esas alınan yıldan bir önceki yılın Aralık ayına ait endeksin, ilk ilan veya davet tarihinden önce bulunduğu aydan bir önceki aya ait endekse oranlanması suretiyle bulunan katsayı üzerinden güncellenir, alt yüklenici iş bitirme belgelerinin iş yüklenici ile alt yüklenici arasında imzalanan sözleşmenin tarihi esas alınarak güncellenmediği hükmü bağlanmıştır.

İdare tarafından gönderilen ilgili evraklardan, ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulan yukarıda ayrıntılarına yer verilen alt yüklenici iş bitirme belgesine konu alt yüklenicilik sözleşmesinde 01.01.2002 tarihinden önce gerçekleştirilen işler için kullanılan DSI birim fiyatlarına %60 oranında tenzilat uygulandığı anlaşılmıştır.

DSİ 10. Bölge Müdürlüğü tarafından 10.03.2023 tarihli ve 3233518 sayılı cevap yazısı ekinde gönderilen evraklardan anlaşılacağı üzere itirazın şikâyetine konu 13.10.2017 tarihli ve 25435-Y-KD-216-1 sayılı alt yüklenici iş bitirme belgesinin yapılan iş karşılığı bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak taahhüt edilen işlere ilişkin olarak düzenlenmediği, asıl yüklenici Ceylan İnş. San. ve Tic. A.Ş. ile alt yüklenici Güler İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. arasında düzenlenen 5 farklı alt yüklenicilik sözleşmesi dayanarak düzenlendiği, kamu ihale mevzuatının aktarılan hükümlerinde belge düzenleme koşullarına açıkça yer verildiği, bu kapsamda iş deneyim belgelerinin yapılan iş karşılığı bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak taahhüt edilen işler için düzenlenmediği anlaşıldığından itirazın şikâyetine konu 13.10.2017 tarihli ve 25435-Y-KD-216-1 sayılı alt yüklenici iş bitirme belgesinin kamu ihale mevzuatına uygun olarak düzenlenmediği, dolayısıyla 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na uygun olarak gerçekleştirilen ihalelerde iş deneyimini tevsik eden bir belge olarak kullanılmayacağı anlaşıldığından ihale üzerinde bırakılan Güler İnşaat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi'ne ait teklifin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği sonucuna varılmıştır.

B) İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 18'inci maddesinin ikinci fıkrası yönünden yapılan inceleme sonucunda herhangi bir ayrıklık tespit edilmemiştir.

Sonuç olarak, yukarıda belirtilen mevzuata aykırılıkların düzeltici işlemlerle giderilebilecek nitelikte olduğu tespit edildiğinden, Güler İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. ye ait teklifin 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 tebliği edileceği tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

1) 4734 sayılı Kanunun 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

2) Güler İnşaat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi adına düzenlenmiş 13.10.2017 tarihli ve 25435-Y-KD-216-1 sayılı alt yüklenici iş bitirme belgesinin iptal edilerek mevzuata uygun şekilde yeniden düzenlenmesi hususunda belgeyi düzenleyen DSI 10. Bölge Müdürlüğüne bildirilme bulunulmasına,

Oybirliği ile karar verildi.