

**ihale Yeterlik Bilgileri
Tablosunda EKAP'ta kayıtlı
olmayan iş deneyim belgesi
satırında beyan edilen iş
deneyimine konu belgenin
mevzuat gereği EKAP'a kayıt
edilmesi zorunluluğunun
bulunduğu, bu yüzden iş
deneyimini tevsik için EKAP'a
kayıt edilmeksizin
kullanılamayacağı, EKAP'ta
kayıtlı olan iş deneyim
belgelerinin yeterlik
bilgileri tablosunda tarih ve
sayısının beyan edilmesi
gerektiği**

Toplantı No	: 2024/086
Gündem No	: 56
Karar Tarihi	: 07.02.2024
Karar No	: 2024/UY.II-262

BAŞVURU SAHİBİ:

Fenni İnşaat A.Ş. – Petra Restorasyon İmar İnşaat Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Ankara Büyükşehir Belediyesi Kültür ve Tabiat Varlıkları Dairesi Başkanlığı,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2023/1268153 İhale Kayıt Numaralı "Ankara İli, Çankaya İlçesi, Güvenpark Kentsel Tasarım Yapım İşİ" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Ankara Büyükşehir Belediyesi Kültür ve Tabiat Varlıkları Dairesi Başkanlığı tarafından 14.12.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Ankara İli, Çankaya İlçesi, Güvenpark Kentsel Tasarım Yapım İşİ" ihalesine ilişkin olarak Fenni İnşaat A.Ş. – Petra Restorasyon İmar İnşaat Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığının 04.01.2024 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 05.01.2024 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 15.01.2024 tarih ve 127268 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 15.01.2024 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2024/78 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, 25.12.2023 tarihinde tebliğ edilen kesinleşen ihale kararı ile tekliflerinin değerlendirme dışı bırakıldığı, tarafların sunulan iş deneyim belgesinin mevcut ihalede teklif verme saatine kadar EKAP kaydının yapılmadığı ancak söz konusu kaydın aynı gün içinde ilgili idarece gerçekleştirildiği, bu sebeple Yeterlik Bilgileri Tablosunda iş deneyim belgesinin, detaylı bilgiye yer verilerek, "EKAP'ta kayıtlı olmayan iş deneyim belgesi" satırında beyan edildiği, ancak idarece "EKAP'ta kayıtlı olan iş deneyim belgesi" satırının doldurulmadığı ifade edilerek tekliflerinin uygun bulunmadığı, iş deneyimine ilişkin mevcut beyanlarının bu haliyle uygun bulunması gerektiği, elektronik ihalelerde beyan edilen bilgi ve belgelerin daha sonra idareye asıllarının veya onaylı örneklerinin sunulduğu, idare tarafından söz konusu iş deneyim belgesi bu kapsamda istenilmiş olsaydı belgenin ihale tarihi ve saatinde geçerli olduğunun anlaşılacağı, iş deneyiminin ihale tarih ve saati itibarıyla yeterlik kriterlerini karşıladığı, EKAP'ta kayıtlı olan iş deneyim belgesinin EKAP'ta kayıtlı olmayan iş deneyim belgesi bölümünde beyanlanmasından dolayı belgenin idarece bilgi eksikliği kapsamında idarece istenilebileceği, bu durumda beyan edilen bilgiler ile idarece yapılacak sorgulama sonucu edinilen bilgi ve belgeler arasında farklılık bulunmadığının anlaşılacağı, söz konusu bilgilerin yeterlik bilgileri tablosunda farklı yerde beyan edilmesinin esas etkili olmadığı 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,

işlerle ilgili deneyimlerini gösteren belgeler sunulur.

(6) İş ortaklığında, pilot ortağın istenen asgari iş deneyim tutarının en az % 80'ini, diğer ortakların her birinin ise, istenen asgari iş deneyim tutarının en az % 20'sini sağlaması zorunludur. ..." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in "İş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenmesi" başlıklı EK 1 maddesinde "(1) İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlar tarafından 31/8/2014 tarihinden sonra düzenlenecek olan iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenerek kayıt edilmesi zorunludur.

(2) İlanı veya duyurusu 31/8/2010 tarihinden sonra yapılan Kanun kapsamındaki ihalelere ilişkin olup EKAP'a kayıt edilmeyen 1/9/2014 tarihine kadar düzenlenmiş bulunan iş deneyim belgelerinin asıllarının 1/7/2016 tarihine kadar belgelyi düzenleyen idareye teslim edilmesi ve EKAP üzerinden yeniden düzenlenerek kayıt edilmesi zorunludur. Bu durumda; EKAP üzerinden düzenlenen yeni belgeye, daha önce düzenlenen belgenin tarih ve sayısının da belirtildiği ve eski belgenin yerine verildiğine dair bir serh düşülür ve eski belge dosyasında muhafaza edilir.

(3) Birinci ve ikinci fıkralar uyarınca EKAP üzerinden kayıt edilmeye zorunlu getirilen iş deneyim belgeleri EKAP üzerinden kayıt edilemedikleri müddetçe ilanı veya duyurusu 1/7/2016 tarihinden sonra yapılan ihalelerde iş deneyimini tevsik için kullanılamaz.

(4) İlanı veya duyurusu 1/9/2014 tarihinden sonra yapılan ihalelerde, aday veya istekliler tarafından sunulan ve üzerinde EKAP belge numarası bulunan iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden sorgulanması zorunludur. ..." hükmü,

İhaleye ait İdari Şartname'nin "İhale konusu işe/alma ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/almanın;

a) Adı: Ankara İli, Çankaya İlçesi Güvenpark Kentsel Tasarım Yapım İşİ

b) Türü: Yapım işleri

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

d) Kodu:

e) Miktarı: 26.840m2'lik alanda Kentsel Tasarım Yapımı İşİ

f) İşin yapılacağı/ınin teslim edileceği yer: Çankaya/ANKARA" düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "7.1. İsteklilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan belgeler ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlara ilişkin bilgileri e-teklifleri kapsamında beyan etmeleri gerekmektedir.

c) Bu Şartnamenin 7.4. ve 7.5. maddelerinde belirtilen, şekli ve içeriği ilgili uygulama yönetmeliklerinde düzenlenen yeterlik belgeleri,

7.5. Mesleki ve teknik yeterliklere 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, ... işlere ilişkin deneyimini gösteren belgeleri sunması zorunludur. İstekli tarafından teklif edilen bedelin % 50'inden az olmamak üzere, ihale konusu iş veya benzer işlere ait tek sözleşmeye ilişkin iş deneyimini gösteren belgelerin sunulması gerekir.

İş ortaklığında, pilot ortağın istenen asgari iş deneyim tutarının en az % 80'ini, diğer ortakların her birinin ise, istenen asgari iş deneyim tutarının en az % 20'sini sağlaması zorunludur. ...

7.6. Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir:

Yapım İşlerinde İş Deneyiminde Değerlendirilecek Benzer İşlere Dair Tebliğde Yer Alan A- XVIIİ. Grup: Saha İşleri veya Benzer Grubu İşler Belge ile olarak kabul edilecektir. ..." düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin "Tekliflerin sunulma şekli" başlıklı 22'nci maddesinde "... 22.2. Yeterlik bilgileri tablosunda ihaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlar, teknik şartnameye cevaplar ve açıklamalar standart formunda ise açıklama istenen teknik özellikler için ayrı satırlar açılması olup, isteklinin ait hangi belgeler esas alınarak ihaleye katılmı sağlanmış ise o belgelere ilişkin tarih, sayı, yemiyne numarası gibi bilgiler ile istenen kriterlere ve açıklamalara ilişkin belgelerde yer alan gerekli bilgiler eksiksiz olarak açık ve anlaşılır bir şekilde belirtilecek suretiyle ekli standart formlara uygun şekilde doldurulacaktır. ...

22.8. İdarece talep edilmesi durumunda istekliler tarafından, e-teklifleri kapsamında beyan edilen bilgi ve belgelerden, EKAP veya diğer kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden sorgulanarak teyit edilemeyen ekleri ile birlikte, belgelerin sunulmuş şekilde uygun olarak süresi içerisinde sunulmak zorundadır. ..." düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin "Tekliflerin değerlendirilmesi" başlıklı 31'inci maddesinde "... 31.3. İhale dokümanında belirtilen geçici teminat mektubu, katılmı belgeleri ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlara ve istenilmiş teknik şartnameye cevaplar ve açıklamalara ilişkin belgelerde, istekliler tarafından beyan edilen bilgi ve belgelerden; EKAP veya diğer kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden sorgulanarak temin veya teyit edilebilenler için, sorgulama sonucunda elde edilen bilgiler; belirtilen yöntemle temin veya teyit edilemeyenler için ise beyan edilen bilgiler esas alınarak yapılır. ...

31.8. Yapılan değerlendirme sonucunda, ihalede öngörülen şartları sağlamadığı anlaşılan veya yeterlik sertifikasının geçerli süresi ihale tarihinden önce dolan teklifler değerlendirme dışı bırakılarak EKAP üzerinden Uygun Olmayan e-Teklif Kontrol Tutanağı düzenlenir ve değerlendirme dışı bırakma işleminin gerekçeleri belirtilir." düzenlemesi bulunmaktadır.

İhale işlen dosyası kapsamında gönderilen bilgi ve belgelerden, başvuruya konu ihalenin 14.12.2023 tarihinde Ankara Büyükşehir Belediyesi Kültür ve Tabiat Varlıkları Dairesi Başkanlığı tarafından açık ihale usulüyle gerçekleştirilen "Ankara İli, Çankaya İlçesi, Güvenpark Kentsel Tasarım Yapım İşİ" ihalesi olduğu, ihalede 7 adet ihale dokümanı edildiği ve 2 istekli tarafından teklif sunulduğu, 22.12.2023 tarihinde onaylanan ihale komisyonu kararı ile ihalenin Parkorium Metal Plastik Mobilya İnşaat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi üzerinde bırakıldığı, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibinin ise belirlenmediği görülmüştür.

14.12.2023 tarihli ihale komisyonu kararında "Yeterlik Bilgileri Tablosunda yer alan 'EKAP'ta kayıtlı olmayan iş deneyim belgesi'ne ilişkin bilgi/belge/beyanlar çerçevesinde İş Deneyim Belgesinin Yapım İşleri Uygulama Yönetmeliği'nin Ek 1 maddesi gereğince EKAP'a kayıt zorunluluğu olan bir iş deneyim belgesi olduğu anlaşılma birlikte tabloda yer alan EKAP'a kayıtlı olan İş Deneyim Belgesi kısmının doldurulmadığı, belgeye EKAP tarafından verilen sayıya da yer verilmediği, Ekap'tan teyidinin yapılmasının mümkün olmadığı gerekçesiyle; Mesleki ve Teknik Yeterliklere İlişkin İlgili Kriterlere/Kriterlere İlişkin Şartların Sağlanmadığı Anlaşılmıştır." denilerek başvuru sahibinin teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı görülmüştür.

Başvuru sahibi Fenni İnşaat A.Ş. – Petra Restorasyon İmar İnşaat Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı'nın pilot ortağı Fenni İnşaat A.Ş.'nin Yeterlik Bilgileri Tablosu incelendiğinde;

Anılan tablonun "EKAP'ta Kayıtlı Olan İş Deneyim Belgesi" kısmının boş bırakıldığı,

"EKAP'ta Kayıtlı Olmayan İş Deneyim Belgesi" kısmının doldurulduğu,

"Belgenin niteliği" satırının "Yüklenici iş bitirme",

"İşin Adı, Tanımı, (Varsa) İhale Kayıt Numarası ve Sözleşme Kapsamında Yapılan İşler" satırının "Ege Üniversitesi Kampüs altyapısı işi, EÜ-Kampüs saha işleri, 2014/127584, kampüs sahası altyapı işleri",

"Belgenin Düzenleme Tarihi/Sözleşme Tarihi/ İşin Kabul Tarihi" satırının "13.12.2023, 21.10.2014, 15.07.2015",

"Belge Tutarı ve Benzer İş Tutarı" satırının "11.628.843,34 TRY (Türk Lirası), 11.628.843,34 TRY (Türk Lirası)" şeklinde doldurulduğu tespit edilmiştir.

Başvuruya konu ihalenin ilan tarihinin 22.11.2023 ve ihale tarihinin 14.12.2023 olduğu; başvuru sahibi tarafından dilekçe ekinde yer verilen bahse konu iş deneyim belgesinin EKAP'a kayıtlı sureti incelendiğinde, belgenin "13.12.2023 tarihli ve 2014/127584-1073839-1-2" sayılı iş bitirme belgesi olduğu, belgede yer alan bilgilerin söz konusu istekli tarafından Yeterlik Bilgileri Tablosunda beyan edilen bilgilerle uyumlu olduğu, bahse konu iş deneyim belgesine konu için geçici kabul tarihinin "15.07.2015" olduğu ve belgenin açıklama kısmında "Bu belge isteklinin 24.11.2023 tarih ve 1579770 sayılı dilekçesine istinaden verilmiştir." bilgisinin yer aldığı görülmüştür.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri ile somut olay bir arada değerlendirildiğinde, elektronik ortamda gerçekleştirilen başvuruya konu ihalede başvuru sahibinin teklifin verildiği sırada kendilerine ait iş deneyim belgesinin EKAP kaydının tamamlanmadığı bu nedenle belgeye ait bilgilerin Yeterlik Bilgileri Tablosunda EKAP'ta kayıtlı olmayan iş deneyim belgesi satırında beyan edildiği hususunu açıkça ıkrar edildiği, ancak idarece EKAP'ta kayıtlı olan iş deneyim belgesi satırının doldurulmadığı ve EKAP üzerinden teyit yapılmadığı gerekçesiyle tekliflerinin uygun bulunmadığı; mevzuatta iş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlar tarafından düzenlenecek olan iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenerek kayıt edilmesinin zorunlu olduğu ve EKAP üzerinden düzenlenmeyen belgelerin ihalelerde iş deneyimini tevsik için kullanılamayacağı, yapılan incelemede başvuru sahibi tarafından Yeterlik Bilgileri Tablosunda EKAP'ta kayıtlı olmayan iş deneyim belgesi satırında beyan edilen iş deneyimine konu belgenin mevzuat gereği EKAP'a kayıt edilmesi zorunluluğunun bulunduğu, bu yüzden iş deneyimini tevsik için EKAP'a kayıt edileksizin kullanılamayacağı, EKAP'ta kayıtlı olan iş deneyim belgelerinin yeterlik bilgileri tablosunda tarih ve sayısının beyan edilmesi gerektiği, başvuru sahibi tarafından teklifin verildiği aşamada belgenin EKAP'a kayıtlı olmaması sebebiyle tarih ve sayısına yer verilmediği ve bu haliyle belgenin EKAP üzerinden sorgulanarak teyit edilemediği, bu itibarla başvuru sahibinin teklifinin idarece uygun bulunmaması işleminin mevzuatta uygun olduğu, kaldı ki ihalelere katılmı gösteren başvuru sahibinin basiretli tacir olarak iş deneyim belgesinin EKAP'a kayıt edilmesi için ilgili idaresine yasal süreleri göz önünde bulundurarak zamanında başvurması ihalede sorumluluğun kendisine ait olduğu sonucuna varılmış olup, başvuru sahibinin iddiası uygun bulunmamıştır.

Öte yandan, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinin (j) fıkrasının 9'uncu alt bendinde "Başvuru sahibinin iddialarının tamamlanması haklı bulunması halinde, Kurul kararı ile itirazen şikâyet başvuru bedelinin başvuru sahibine iadesine karar verilir. Kurul kararının başvuru sahibine bildirimini 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 işlemmez. 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 şikâyete konu iddialarının tamamlanması haklı bulunması halinde başvuru bedeli iadesinin söz konusu olabileceği dikkate alındığında, yukarıda yer verilen tespit ve değerlendirmeler neticesinde, başvuru sahibinin, iddialarının tamamlanması haklı bulunmadığı anlaşıldığından başvuru bedelinin iadesi için Kanun'un öngördüğü şekilde "başvuru sahibinin iddialarının tamamlanması haklı bulunması" koşulunun 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.