

# İş ortaklığının sağlanması gereken asgari iş deneyim tutarınının pilot ortak tarafından sunulan mezuniyet belgesi ile sağlandığı ihalede özel ortak tarafından da mezuniyet belgesini kullanması

Toplantı No	: 2010/076	
Gündem No	: 69	
Karar Tarihi	: 07.12.2010	
Karar No	: 2010/UY.III-3639	Mahkeme Kararını Göster

<b>BASIMLI SİBELİ</b> Kar - De İnşaat Mühendislik Ziya Demir - Kremalar İnş. Taah. ve İnş. Mz. San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı, İstasyon Mah. Cengiz Tepel Cad. Lale Apt. No:5/A ERZURUM	
<b>İHALEYE YAPILAN İDARE:</b> DSİ 8. Bölge Müdürlüğü 81. Şube Müdürlüğü, Terminal Caddesi Yakutiye/ERZURUM	
<b>BASIMLI İHALE NUMARASI:</b> 2010/121320 İhale Kayıt Numarası: "Erzurum Horasan Kemeri Köyü Taşkın Koruma İnşaatı" İhalesi	
<b>İHALE TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:</b> 29.11.2010 tarih ve III.Y.34.09.0232/2010-566 sayılı Esas İnceleme Raporunda; DSİ 8. Bölge Müdürlüğü 81. Şube Müdürlüğü tarafından 13.09.2010 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Erzurum Horasan Kemeri Köyü Taşkın Koruma İnşaatı" ihalesine ilişkin olarak Kar - De İnşaat Mühendislik Ziya Demir - Kremalar İnş. Taah. ve İnş. Mz. San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı'nın 07.10.2010 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 15.10.2010 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibinin 01.11.2010 tarih ve 43174 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 01.11.2010 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunduğu, İdare tarafından gönderilen bilgi ve belgelerin incelenmesinden; 4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine, Karar verilmesinin uygun olacağı hususlarına yer verilmiştir.	
<b>BASIMLI:</b>	

Esas İnceleme Raporu ve ekleri incelendi:

İstirazen şikayet dilekçesinde özetle; ihale üzerinde bırakılan iş ortaklığının pilot ve özel ortaklarının iş deneyimini tevvisk amacı ile aynı mezuniyet belgesini kullanmalarının mevzuata uygun olmadığı iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir:

İdari şartnamenin 2.1 inci maddesinde; "İhale konusu için:  
a) Adı: Erzurum Horasan Kemeri Köyü Tapkın Koruma İnşaatı  
b) -  
c) Miktarı (fiziki) ve türü: 6833 m3 Muhtelif Kazı, 5673 m3 Kargir Duvar, 43 Adet Betonarme Brüt İmalatları Tapkın Koruma ..." düzenlenmiştir.

7.2.1. İş ortaklığının her bir ortağı tarafından 7.1. maddesinin (a) ve (b) bentlerinde yer alan belgelerin ayrı ayrı sunulması zorunludur. İş ortaklığının tüzel kişi ortağı tarafından, iş deneyimini göstermek üzere sunulan belgenin tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine/en az % 51 hissesine sahip ortağına ait olması halinde bu ortak (h) ve (ı) bendindeki belgeyi de sunmak zorundadır.

7.5.- Mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşınması gereken kriterler:  
7.5.1 - İş deneyim belgeleri

İstekiler tarafından:  
a) İlk ilan veya davet tarihinden geçmeye doğrudan son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan, işlerle ilgili deneyimlerini gösteren belgeler sunulmalıdır. Belge tutarı; teklif edilen bedelin % 80 oranında az olmalıdır.

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, konsorsiyumda ise, her bir ortağın kendi kısmı için istenen asgari iş deneyim tutarını sağlaması zorunludur. İş ortaklığında, pilot ortağın istenen asgari iş deneyim tutarının tamamını sağlaması halinde; diğer ortaklar, istenen asgari iş deneyim tutarının % 40'ından az olmamak üzere, benzer işe ait olmayan bir yapım işine ilişkin belge sunabilirler. Bu durumda, yeterlikleri tespit edilmeler arasında belli sayıda adayın davet edilmesinin öngörüldüğü belli istekiler arasında ihale usulüyle yapılan ihalelerde, benzer işe ait olmayan yapım işine ilişkin iş deneyimleri, kısa listenin oluşturulmasında yapılan puanlamada dikkate alınmaz.

7.6. - Bu ihalede benzer iş olarak kabul edilecek işler: Yapım İşlerinde İş Deneyiminde Değerlendirilecek Benzer İşlere Dair Tebliğde yer alan A/II, Grubu işler benzer iş olarak kabul edilecektir.

7.6.1- Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 48 İnci maddesi uyarınca, ihale konusu iş veya benzer işlere denk sayılacak olan mühendislik veya mimarlık bölüm veya bölümleri: İnşaat Mühendisliği ..." düzenlenmiştir.

Yer verilmiştir.

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin "İş deneyimini gösteren belgeler" başlıklı 39 uncu maddesinde; "(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, konsorsiyumda ise, her bir ortağın kendi kısmı için istenen asgari iş deneyim tutarını sağlaması zorunludur.

(7) İş ortaklığında, pilot ortağın istenen asgari iş deneyim tutarının tamamını sağlaması halinde; diğer ortaklar, istenen asgari iş deneyim tutarının % 40'ından az olmamak üzere, benzer işe ait olmayan bir yapım işine ilişkin belge sunabilirler. Bu durumda; yeterlikleri tespit edilmeler arasında belli sayıda adayın davet edilmesinin öngörüldüğü belli istekiler arasında ihale usulüyle yapılan ihalelerde, benzer işe ait olmayan yapım işine ilişkin iş deneyimleri, kısa listenin oluşturulmasında yapılan puanlamada dikkate alınmaz.

(12) Mezuniyet belgelerinin iş deneyimini tevvisk için sunulması durumunda; mezuniyetten sonra geçen sürenin onbeş yıldan fazla olması değerlendirilmez. Başvuru veya teklif kapsamında mezuniyet belgesi sahibine ait yapım işine ilişkin bir iş deneyim belgesinin sunulması zorunludur.

(13) Her iki ortağın da mühendis olup % 50 - % 50 ortak olduğu tüzel kişiler, ortaklarından herhangi birine ait deneyimi, ilgilisiz mezuniyet belgesini sunmak suretiyle, benzer iş deneyimi olarak kullanılabilir. Bu durumda; her iki ortağın mezuniyet belgesinin de teklif kapsamında sunulması zorunludur. "

"İş deneyim belgelerinin verilmesi" başlıklı 47 nci maddesinde; "(7) Mezuniyet belgeleri, belge sahibi dışındaki aday ve istekli tarafından kullanılabilir. Bu belge sahiplerinin kurucuları veya ortak olmaları, (Değişik: 03/07/2009-27277 R.G./12 md.) Her iki ortağın da mühendis olup % 50 - % 50 ortak olduğu tüzel kişiler dışındaki tüzel kişilerin ihaleye girilebilmesinde, tüzel kişiliğin en az % 51 hissesine sahip olmaları, b) Her iki ortağın da mühendis olduğu tüzel kişilerin ihaleye girilebilmesinde, tüzel kişiliğin % 50 hissesine sahip olmaları, ve teminat süresince (kesin kabulü kadar) bu oranın muhafaza edilmesi zorunludur.

Hüküm.

(18) (Değişik: 03/07/2009-27277 R.G./12 md.) Her iki ortağın da mühendis olup % 50 - % 50 ortak olduğu tüzel kişiler tarafından iş deneyimi olarak sunulan mezuniyet belgesi ve mezuniyet belgesi sunulan ortağı ait iş deneyim belgeleri teminat süresi sonuna kadar başka bir tüzel kişiye kullanılamaz. "

"Değerlendirmeye ilişkin esaslar" başlıklı 48 İnci maddesinin 7 nci fıkrasında; "Mühendis veya mimarların, aldıkları lisans eğitimine uygun yapım işleri ihalelerinde, iş deneyimi olarak mezuniyet belgelerini sunmaları durumunda; a) İş deneyimi bulunmayan mühendis veya mimarların; toplam süresi onbeş yıllık geçmemek kaydıyla mezuniyetlerinden sonra geçen her yıl, Kanunun 62 nci maddesinin birinci fıkrasının (h) bendinde belirtilen tutar kadar, b) İş deneyimi bulunan mühendis veya mimarların; onbeş yıllık süreli lisansın, mezuniyetlerinden sonra geçen her yıl Kanunun 62 nci maddesinin birinci fıkrasının (h) bendinde belirtilen tutar kadar, benzer iş deneyimi olarak dikkate alınır." hüküm.

Kamu İhale Genel Tebliğinin 43.6 nci maddesinde; "İş ortaklığında, pilot ortağın istenen asgari iş deneyim tutarının tamamını sağlaması durumunda; diğer ortakların istenen asgari iş deneyim tutarının % 40'ından az olmamak üzere benzer işe ait olmayan bir yapım işine ilişkin iş deneyim belgesi sunmaları mümkündür. Ancak bu durumda; mezuniyet belgeleri ile ihaleye katılmak isteyen özel ortakların ihale konusu iş veya benzer işe denk sayılacağı belirtilen mimarlık veya mühendislik bölümüne ait mezuniyet belgelerini sunmaları gerekir." açıklaması,

Yer alınmaktadır.

Yapılan incelemede şikayete konu ihalenin 29.09.2018 tarihli ihale komisyonu kararı ile Arzen İnş. Taah. Elek. Mlz. En. Mak. Müh. ve Müh. Tic. San. Ltd. Şti. - Yılmaz İlhan İş Ortaklığı üzerinde bırakılmasına ve başvuru sahibinin ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlenmesine karar verildiği görülmüştür.

İhale üzerinde bırakılan Arzen İnş. Taah. Elek. Mlz. En. Mak. Müh. ve Müh. Tic. San. Ltd. Şti. - Yılmaz İlhan İş Ortaklığı tarafından sunulan belgeler incelendiğinde;

İş ortaklığı beyannamesinde Arzen İnş. Taah. Elek. Mlz. En. Mak. Müh. ve Müh. Tic. San. Ltd. Şti.'nin pilot ortak, Yılmaz İlhan'ın ise özel ortak olarak belirtildiği.

17.03.2018 tarihli ve 7523 sayılı Türk Ticaret Sicil Gazetesinin 729 uncu sayfasında yayınlanan ilana göre Arzen İnş. Taah. Elek. Mlz. En. Mak. Müh. ve Müh. Tic. San. Ltd. Şti.'nin ortaklarının Nedim Bingöl ve Yılmaz İlhan olduğu ve bu ortakların şirkette eşit paylara sahip olduğu,

Nedim Bingöl'e ait 13.07.2005 tarihli elektrik elektronik mühendisliği diploması ve Yılmaz İlhan'a ait 06.07.2001 tarihli inşaat mühendisliği diplomasının sunulduğu,

Tespiti edilmiştir.

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 39 uncu maddesinde, iş ortaklığında pilot ortağın istenen asgari iş deneyim tutarının en az % 80'ini ve özel ortaklardan her birinin istenen iş deneyim tutarının en az % 20'sini sağlaması gerektiği hüküm altına alınmıştır.

Anılan maddenin 7 nci fıkrasında pilot ortağın istenen asgari iş deneyim tutarının tamamını sağlaması halinde; diğer ortakların, istenen asgari iş deneyim tutarının % 40'ından az olmamak üzere, benzer işe ait olmayan bir yapım işine ilişkin belge sunabileceği hüküme yer verilmiştir, ancak Kamu İhale Genel Tebliğinin 43.6 nci maddesinde, mezuniyet belgeleri ile ihaleye katılmak isteyen özel ortakların ihale konusu iş veya benzer işe denk sayılacağı belirtilen mimarlık veya mühendislik bölümüne ait mezuniyet belgelerini sunmaları gerektiği şarta getirilmiştir.

İncelenen ihalede ihale üzerinde bırakılan iş ortaklığında yer alan pilot ve özel ortağın iş deneyimini tevvisk amacı ile Yılmaz İlhan'a ait inşaat mühendisliği diplomasının sunulduğu anlaşılmaktadır.

Yönetmeliğin 48 İnci maddesinin 7 nci fıkrasına göre Yılmaz İlhan'a ait iş deneyim tutarına hesaplandığında, bu tutarın iş ortaklığı tarafından sağlanması gereken asgari iş deneyim tutarının üzerinde olduğu görülmüştür.

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 39 uncu maddesinde iş ortaklığında her ortağın sağlaması gereken asgari iş deneyim tutarına ilişkin düzenleme yapılmış, ancak iş ortaklığının sağlanması gereken asgari iş deneyim tutarının yalnızca pilot ortak tarafından sunulan belge ile sağlandığı durumda, özel ortak tarafından da aynı belgenin kullanılacağı ya da özel ortak tarafından başka bir belge sunulmasına gerek bulunmadığına ilişkin bir düzenleme bulunmadığı dikkate alındığında, pilot ortak ile özel ortağın iş deneyimlerini aynı mezuniyet belgesi ile tevvis edebilecekleri anlaşılmaktadır.

Böylece iş ile iş deneyimini tevvisk eden ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklifinin değerlendirilme dışı bırakılması gerekmektedir.

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılığı belirlenen ihale işlemlerinin düzeltilmesi için değerlendirilecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, ihale üzerinde bırakılan Arzen İnş. Taah. Elek. Mlz. En. Mak. Müh. ve Müh. Tic. San. Ltd. Şti. - Yılmaz İlhan İş Ortaklığı'nın teklifinin değerlendirilme dışı bırakılarak tekliflerin değerlendirilmesi ve bu aşamadan sonraki ihale işlemlerinin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanunun 65 İnci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 60 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere;

Anılan Kanunun 54 İnci maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltilmiş işlem belirlenmesine,

Oyçokluğu ile karar verildi.

Dr. Hasan GÜL Başkan			
Ali Kemal AKKOÇ II. Başkan		Hicabi ECE Kurul Üyesi	Bahattin İŞİK Kurul Üyesi
Hakan GÖNAL Kurul Üyesi		Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi	Erkan DEMİRTAŞ Kurul Üyesi

