

**kat karşılığı inşaat sözleşmesine dayalı olarak gerçekleştirilen yapım işi ile ilgili olarak düzenlenmiş iş deneyim belgesinin kabul edilmesinin mevzuata aykırı olduğundan bahisle davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasını düzeltici işlem olarak belirleyen dava konusu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uygunluk görülmemiştir**

Danıştay 13'üncü Dairesince verilen E:2013/451 sayılı karar;

*"...Dava dosyasının incelenmesinden, Konya Büyükşehir Belediyesi Fen İşleri Daire Başkanlığı tarafından 27.07.2011 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Konya Büyükşehir Stadyumu İnşaatı" ihalesinin davacı şirket üzerinde kaldığı; ihaleye katılan üçüncü bir şirketin, ihale üzerinde bırakılan şirketin teklifleri ekinde sunduğu iş deneyim belgesinin kat karşılığı işe ilişkin olduğuy, söz konusu iş deneyim belgesinin kabul edilmesinin mevzuata aykırı olduğuy yönündeki şikayetinin reddi üzerine aynı gerekçelerle Kamu İhale Kurulu'na itirazın şikayet başvurusunda bulunulduğuy; bu başvuru üzerine dava*

konusu işlemle, mimarlık ve mühendislik hizmet bedellerinin hesabında kullanılacak 2002 yılı Yapı Yaklaşık Birim Maliyetlerine İlişkin Tebliğde yer alan bedel üzerinden hesaplanan iş deneyim tutarı, isteklinin gerçek iş deneyimini göstermeyeceğinden, bu bedel sözleşmede yer alsa dahi sözleşme bedeli olarak kabul edilmesinin uygun olmayacağı, öte yandan, şikâyete konu iş deneyim belgesine dayanak işin sözleşmesinde, ihale bedelinin ticari kompleksten idareye verilecek % 40'lık kısmın değeri olarak belirlendiği, ancak anılan ihale bedeline sözleşme metninde yer verilmediği hususları dikkate alındığında, söz konusu sözleşmenin bir bedel içermediği, başka bir deyişle söz konusu iş için yükleniciye ödenecek bir tutarın yer almadığı, bu itibarla 4734 sayılı Kanunun 10/l-b-2. maddesinde istenilen şartları taşıyan bir iş deneyim belgesi olarak kabul edilemeyeceği gerekçesiyle 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması yönünde düzeltici işlem belirlenmesine; karar verildiği anlaşılmaktadır.

Kat karşılığı inşaat yapım sözleşmeleri, karşılıklı haklar ve borçlar içeren sözleşmelerden olan eser sözleşmelerinin bir türüdür. Bu sözleşmelerde, yüklenicinin yaptığı işin bedeli, yapılacak bağımsız bölümler üzerinden verilecek kat ile aynı olarak ödenmektedir. Kat karşılığı inşaat sözleşmeleri para karşılığı satış içermeyen, trampa sözleşmesi olarak da tanımlanamayan, yalnızca bağımsız bölümlerin inşası karşılığında, bu bağımsız bölümlerin bir kısmının müteahhide verilmesini bedel olarak öngören kendine özgü niteliği olan bir sözleşmedir.

İdarelerce ihale sürecinde iş deneyim belgesi istenilmesindeki amaç, isteklinin ihale konusu iş veya benzer işlerle ilgili daha önceki tecrübesini kanıtlayabilmesidir. 4734 sayılı Kanunda ve Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğimde öngörülen sözleşmenin bedel içermesine ilişkin koşulun, karşılıklı haklar ve borçlar içeren iki taraflı bir sözleşme

sonucunda edimini kusursuz olarak ifa eden yüklenicinin deneyimini ortaya koymak amacıyla getirildiği açıktır.

Bakılan davada, davacı şirket tarafından sunulan iş deneyim belgesinin, Konya Büyükşehir Belediyesi ile davacı şirket arasında imzalanan mülkiyeti adı geçen belediyeye ait arsa üzerinde kurulacak ticari kompleks ve kule inşaatının kat karşılığı yapımı işine ilişkin 25.07.2002 tarihli sözleşmeye dayandığı, sözleşmede ihale bedelinin yüklenici tarafından yapılacak ticari kompleksten belediyeye verilecek %40'lık kısmın değerini ifade ettiği ve toplam inşaat bedelinin 32.000.000-TL olarak gösterildiği, iş deneyim belgesini düzenleyen Konya Büyükşehir Belediye Başkanlığının 22.12.2011 gün ve 5208.21920 sayılı yazısında da iş deneyim belgesi düzenlenirken belediyeye ait %40'lık kısmın esas alındığının bildirildiği görülmektedir.

Her ne kadar, kat karşılığı inşaat sözleşmesinde, 32.000.000-TL'lik bedelin, toplam inşaat bedeli olduğu belirtilmiş ise de; gerek belgeyi düzenleyen idarece, gerekse dosyaya sunulan 20.09.2006 günlü Geçici Kabul Tutanağı'nda, belirtilen tutarın ihale bedeli, yani idareye düşen %40'lık kısma isabet eden bedel olduğu belirtildiğinden ve bu tutar 2002 yılı Mimarlık ve Mühendislik Hizmet Bedellerinin Tespitine İlişkin Yapı Yaklaşık Birim Maliyetleri Hakkında Tebliğ uyarınca yapılan maliyet hesabına göre, idareye düşen %40'lık kısmın keşif bedeli ile dosyaya sunulan diğer belgelerle uyumlu olduğundan, davacı şirketin iş deneyiminin kabul edilmesi gerekmektedir.

Bu durumda, kat karşılığı inşaat sözleşmesine dayalı olarak gerçekleştirilen yapım işi ile ilgili olarak düzenlenmiş iş deneyim belgesinin kabul edilmesinin mevzuata aykırı olduğundan bahisle davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasını düzeltici işlem olarak belirleyen dava konusu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uygunluk görülmemiştir..."