

özel sektör iş deneyim belgesi ekinde sunulan faturaların sözleşme başlangıç ve bitiş tarihleri arasında olmaması

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Kapsam" başlıklı 2'nci maddesinde "Aşağıda belirtilen idarelerin kullanımında bulunan her türlü kaynaktan karşılanan mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin ihaleleri bu Kanun hükümlerine göre yürütülür:

1. a) Genel bütçe kapsamındaki kamu idareleri ile özel bütçeli idareler, il özel idareleri ve belediyeler ile bunlara bağlı; döner sermayeli kuruluşlar, birlikler (meslekî kuruluş şeklinde faaliyet gösterenler ile bunların üst kuruluşları hariç), tüzel kişiler.
2. b) Kamu iktisadi kuruluşları ile iktisadi devlet teşekküllerinden oluşan kamu iktisadi teşebbüsleri.
3. c) Sosyal güvenlik kuruluşları, fonlar, özel veya Cumhurbaşkanlığı Kararnameleriyle kurulmuş ve kendilerine kamu görevi verilmiş tüzel kişiliğe sahip kuruluşlar (meslekî kuruluşlar ve vakıf yüksek öğretim kurumları hariç) ile bağımsız bütçeli kuruluşlar.
4. d) (a), (b) ve (c) bentlerinde belirtilenlerin doğrudan veya dolaylı olarak birlikte ya da ayrı ayrı sermayesinin yarısından fazlasına sahip buldukları her çeşit kuruluş, müessese, birlik, işletme ve şirketler.
5. e) 4603 sayılı Kanun kapsamındaki bankalar ile bu bankaların doğrudan veya dolaylı olarak birlikte ya da ayrı ayrı sermayesinin yarısından fazlasına sahip buldukları şirketlerin yapım ihaleleri.

Ancak, Tasarruf Mevduatı Sigorta Fonu ve bu Fonun hisselerine

kısmen ya da tamamen sahip olduğu bankalar, 4603 sayılı Kanun kapsamındaki bankalar ve bu bankaların doğrudan veya dolaylı olarak birlikte ya da ayrı ayrı sermayesinin yarısından fazlasına sahip buldukları şirketler ((e) bendinde belirtilen yapım ihaleleri hariç) 4603 sayılı Kanun kapsamındaki bankaların 2499 sayılı Sermaye Piyasası Kanununa tabi gayrimenkul yatırım ortaklıkları ile enerji, su, ulaştırma ve telekomünikasyon sektörlerinde faaliyet gösteren teşebbüs, işletme ve şirketler bu Kanun kapsamı dışındadır." hükmü,

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliđi'nin "İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlar" başlıklı 43'üncü maddesinde "(1) İş deneyim belgeleri; Kanun kapsamındaki idareler ile Kanun kapsamı dışındaki diğer kamu kurum ve kuruluşlarına (kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları ve vakıf yükseköğretim kurumları hariç) bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak yurt içinde veya yurt dışında gerçekleştirilen işler ya da denetlenen veya yönetilen yapımla ilgili hizmet işleri için, iş sahibi tarafından düzenlenir ve sözleşmeyi yapan yetkili makam tarafından onaylanır.

(2) İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşların, bu niteliklerini kaybetmeleri halinde, daha önce düzenledikleri iş deneyim belgeleri bu Yönetmelikte öngörülen diğer şartları sağlamaları kaydıyla bu Yönetmelik kapsamında yapılan ihalelerde kullanılabilir.

(3) İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlara, bu niteliklerini kaybetmelerinden önce taahhüt edilerek gerçekleştirilmiş olmalarına rağmen iş deneyim belgesi alınmayan işlere ilişkin olarak; kurum ve kuruluşların, bu niteliklerini kaybetmelerinden önce bağlı, ilgili veya ilişkili buldukları kurum ve kuruluşlara, iş deneyim belgesi düzenlenmesi için başvuruda bulunulabilir.

(4) İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum veya kuruluşun hukuki varlığının sona ermesi durumunda, bu kurum veya kuruluşa daha önce taahhüt edilerek gerçekleştirilmesine rağmen iş deneyim belgesi alınmayan işlere ilişkin olarak;

1. a) Bu kurum veya kuruluşun yürüttüğü hizmetlerin devredildiği kamu kurum veya kuruluşuna,
2. b) Hukuki varlığı sona eren kurum veya kuruluşun yürüttüğü hizmetin devredilmemesi durumunda söz konusu kurum ya da kuruluşun hukuki varlığı sona ermeden önce bağlı, ilgili veya ilişkili bulunduğu kamu kurum veya kuruluşuna,

başvuruda bulunulabilir.” hükmü,

Aynı Yönetmelik'in “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.

(b) Yurt dışında gerçekleştirilen işlerde, o ülkenin resmi kurumları tarafından düzenlenmiş iş deneyimini gösteren belgeler veya sözleşme ve bu sözleşmeye bağlı olarak düzenlenen fatura örnekleri veya fatura örneğinin o ülkenin yetkili makamları tarafından onaylı suretleri ya da fatura dengi belgeler iş deneyimini gösteren belgeler olarak kabul edilir. Bu kapsamda sunulan belgelerin, o ülke mevzuatına göre düzenlenmesi, sözleşmede; iş sahibinin adı ve soyadı veya unvanı, işin yapıldığı yer ve iş tanımı, yüklenicinin adı ve soyadı veya ticaret unvanı, sözleşme bedeli ve tarihi ile işin bitim ve/veya kabul tarihinin gösterilmesi zorunludur.

(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.

(f) İş deneyimini gösteren belgelerin değerlendirilmesinde varsa fiyat farkları ile KDV hariç olarak belirlenen tutarlar dikkate alınır. İş ortaklığı tarafından gerçekleştirilen işlerde, ortakların iş ortaklığındaki hisse oranı esas alınarak iş deneyim tutarı hesaplanır. 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, iş ortaklığının iş deneyim tutarı, ortakların hisse oranlarına bakılmaksızın belge tutarı esas alınarak hesaplanır.

(g) Konsorsiyum tarafından gerçekleştirilen işlerde, her bir ortak tarafından gerçekleştirilen iş kısmına yönelik tutar iş deneyim tutarı olarak kabul edilir.” hükmü,

İdari 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;

1. a) İlk ilan tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan hizmet alımlarıyla ilgili iş deneyimini gösteren belgeleri veya
2. b) Devredilen işlerde devir öncesindeki veya sonrasındaki 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 % 30'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.

...

7.5.4. İsteklinin teklifi kapsamında sunması gerektiği teknik şartnamede belirtilen belgeler.

7.6. Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir:

Konaklama organizasyonuna yönelik yapılmış her türlü işler, benzer iş olarak kabul edilecektir..." düzenlemesi yer almaktadır.

Kanun'un 2'nci maddesinden genel bütçe kapsamındaki kamu idareleri ile özel bütçeli idareler, il özel idareleri ve belediyeler ile bunlara bağlı; döner sermayeli kuruluşlar, birlikler (meslekî kuruluş şeklinde faaliyet gösterenler ile bunların üst kuruluşları hariç), tüzel kişilerin doğrudan veya dolaylı olarak birlikte ya da ayrı ayrı sermayesinin yarısından fazlasına sahip buldukları her çeşit kuruluş, müessese, birlik, işletme ve şirketlerin kanun kapsamında olduğu,

Yukarıda yer verilen Yönetmelik'in 43'üncü maddesinden iş deneyim belgelerinin Kanun kapsamındaki idareler ile Kanun kapsamı dışındaki diğer kamu kurum ve kuruluşlarına (kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları ve vakıf yükseköğretim kurumları hariç) bedel içeren tek bir sözleşmeye dayalı olarak yurt içinde veya yurt dışında gerçekleştirilen işler ya da denetlenen veya yönetilen yapımla ilgili hizmet işleri için, iş sahibi tarafından düzenleneceği ve sözleşmeyi yapan yetkili makam tarafından onaylanacağı, Yönetmelik'in 47'nci maddesinden ise 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 düzenlenemeyeceği, iş deneyim

belgesi düzenlenemeyen hallerde iş deneyimini göstermek amacıyla sunulan belgelerde; 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 suretlerinin sunulması gerektiği, 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 belgelerin iş deneyimini gösteren belgeler olduğu anlaşılmaktadır.

İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından iş deneyimini tevsik amacıyla çeşitli belgeler sunulduğu, sunulan belgeler arasında yer alan sözleşme ve faturalar üzerinden değerlendirme yapılmıştır.

Başvuru sahibi tarafından teklifi kapsamında 11.12.2017 giriş 18.12.2017 çıkış tarihli rezervasyon ve kesin rezervasyon bilgilerini içeren belgenin sunulduğu, söz konusu belgede toplam konaklama maliyetine yer verildiği ve her iki tarafında imzasının yer aldığı, ekinde de geliş 10.12.2017, çıkış 18.12.2017 tarihli fatura örneğinin sunulduğu, söz konusu fatura örneklerindeki tarihler ile rezervasyon bilgilerini içeren belgedeki tarihlerin uyuşmadığı ve sunulan belgenin iş deneyimi tevsik için uygun olmadığı, söz konusu fatura örneklerinin de SMMM onaylı olduğu ve ayrıca güncellenmiş tutarının da ihale konusu işte istenen iş deneyim tutarını karşılamadığı anlaşılmıştır.

Bahse konu istekli tarafından sunulan bir diğer belgenin ise otel konaklama satış sözleşmesi olduğu, söz konusu sözleşmede

“Madde 1: Taraflar: Bir taraftan İstanbul Caddesi No:133 Karatay/Konya Türkiye adresinde ikamet eden Selami Baykara Turizm İşletmecilik İnş. ve Gıda San. Tic. A.Ş. (kısaca acente olarak anılacaktır) ile diğer taraftan Şeyhsadrettin Mah. Alay Cad. No:11 Meram/Konya adresinde ikamet eden Konya Sanat Kültür ve Spor Faaliyetleri San. Tic. A.Ş.(kısaca müşteri olarak anılacaktır) aşağıda belirtilen hususlarda tam bir anlaşmaya varmışlardır.

Madde 2:Konu: iş bu sözleşme müşterinin, acenta vasıtası ile aşağıda açıklanan koşullar çerçevesindeki otel rezervasyonunu ve indirim aldığı ve/veya alabileceği hizmetleri içerir.

Madde 3: Uygulama:

3/A- Konaklama 05/12/2018 ile 05/05/2019 tarihleri arasında olacaktır. Günlük 25 kişi konaklama yapacaktır.

...

Madde 6: Sözleşme bedeli ve ödeme

6/A- sözleşme bedeli kişi başı KDV dahil 58,00 TL'dir...” ifadelerine yerildiği ve söz konusu sözleşmede her iki tarafında imzasının yer aldığı görülmüştür.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri uyarınca fatura örneklerinin noter, yeminli mali müşavir, serbest muhasebeci mali müşavir veya vergi dairesi onaylı suretlerinin sunulmasının yeterli olduğu, ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulan fatura örneklerinin SMMM onaylı olarak sunulduğu, diğer taraftan personel çalıştırılan işlerde faturalara ek olarak o işe ait sözleşme kapsamında personel çalıştırıldığını gösteren Sosyal Güvenlik Kurumu internet sayfası üzerinden düzenlenmiş ve idarece teyidi yapılabilen belgelerin sunulması gerektiği, ancak ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulan sözleşmede personel çalıştırılacağı

veya personele ilişkin herhangi bir düzenlemenin yer almadığı, dolayısıyla istekliler tarafından sunulan sözleşme kapsamında personel çalıştırılacağına yönelik bir düzenleme yapılması halinde o personele ilişkin Sosyal Güvenlik Kurumu internet sayfası üzerinden düzenlenmiş ve idarece teyidi yapılabilen belgelerin sunulması gerektiği, ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından da sunulan sözleşmede personele ilişkin düzenleme yer almadığı ve Sosyal Güvenlik Kurumu internet sayfası üzerinden düzenlenmiş belgelerin sunulmamasının mevzuata aykırı olmadığı anlaşılmıştır.

İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından, anılan sözleşme kapsamında Konya Sanat Kültür ve Spor Faaliyetleri San. Tic. A.Ş. adına düzenlenmiş geliş 14.10.2018 ayrılış 02.01.2019, geliş 01.01.2019 ayrılış 01.02.2019, geliş 01.02.2019 ayrılış 01.03.2019, geliş 01.03.2019 ayrılış 01.04.2019, geliş 01.04.2019 ayrılış 05.05.2019, geliş 05.05.2019 ayrılış 20.05.2019 tarihlerini kapsayan altı fatura örneklerinin sunulduğu ve fatura örneklerinin de SMMM onaylı olduğu, söz konusu sözleşme kapsamında gerçekleştirilecek olan konaklamanın 05.12.2018 ile 05.05.2019 tarihleri arasında olacağı, istekli tarafından sunulan faturalardan geliş 14.10.2018 ayrılış 02.01.2019 ve geliş 05.05.2019 ayrılış 20.05.2019 tarihlerini kapsayan iki faturanın sözleşmede belirtilen konaklama tarihleri arasında yer almadığı görülmüş olup iş deneyim tutarının tespitinde dikkate alınmaması gerektiği sonucuna varılmıştır.

Ancak söz konusu sözleşmeyi imzalayan Konya Sanat Kültür ve Spor Faaliyetleri San. Tic. A.Ş.'nin Konya Büyükşehir Belediyesinin iştiraki olduğunun tespit edildiği, Konya Büyükşehir Belediyesinin söz konusu şirketteki ortaklık oranının %50'den fazla olması durumunda ise anılan şirketin bir kamu kurumu niteliğinde ve 4734 sayılı Kanun kapsamında olacağı, dolayısıyla söz konusu şirkete tek sözleşme kapsamında gerçekleştirilmiş olan bir iş karşılığında iş

deneyim belgesi alınması gerektiği, sözleşme yapılan belediye iştirakinde belediye vb. kamu kurum ve kuruluşlarının paylarının yarısından fazla olması halinde iş deneyim belgesi düzenlenerek iş deneyiminin tevsik edilebileceği, dolayısıyla iş deneyimini tevsik için sözleşme ve faturanın kullanılmayacağı, anılan şirketin ortaklık yapısının tespiti için Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi üzerinden yapılan sorgulamada şirketin ortaklık yapısına rastlanılmadığı, Konya Büyükşehir Belediyesinin söz konusu şirketteki ortaklık oranının tespiti için ilgili idareden yazı ile bilgi istenilmesi gerekirken birlikte söz konusu sözleşme süresi kapsamında yer alan dört faturanın güncellenmiş tutarlarının ihale konusu iş kapsamında istenen asgari iş deneyim tutarı olan 245.718,00 TL'yi (819.060,00×0,30) karşılamadığı anlaşılmış olup sunulan faturaların iş deneyim tutarını karşılamaması nedeniyle uygun olmayan bir iş deneyim tevsiki için ayrıca bir bilgi istenilmesine gerek bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Diğer taraftan idarece aşırı düşük sorgulama yazısında ihale konusu iş kapsamında yer alan önemli teklif bileşenlerinin belirtilmediği, idarece aşırı düşük teklif sorgulamasının yenilenmesi gerekse de ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından iş deneyimi tevsik için sunulan belgelerin mevzuata uygun olmadığı, dolayısıyla idarece aşırı düşük teklif sorgulamasının yenilenmesine gerek bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemle giderilebilecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden Selami Baykara Turizm İşletmecilik İnş. ve Gıda San. Tic. A.Ş.'nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir.

Toplantı No	: 2020/006
Gündem No	: 31
Karar Tarihi	: 12.02.2020
Karar No	: 2020/UH.I-331