

T.C. KAMU İHALE KURUMU



KAMU İHALE KANUNU DÜZENLEME ÇALIŞMALARI

TÜRK MÜŞAVİR MÜHENDİSLER VE MİMARLAR BİRLİĞİ GÖRÜŞLERİ



Türk Müşavir Mühendisler ve Mimarlar Birliği
Association of Turkish Consulting Engineers and Architects

Ekim 2011

TürkMMMB olarak sektördeki sorunlar ve çözüm önerilerine dair görüşlerimiz aşağıda yer almaktadır:

1- Personele dair konular:

- 1.1 Danışmanlık Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği, Madde 39 - (2) : Organizasyon yapısına ve personel durumuna ilişkin belgeler kısmında “(Ek:16/07/2011-27996 R.G./5 md.) İdarece yeterli kriteri olarak öngörülecek anahtar teknik personelin sayısı, yaklaşık maliyeti eşik değerinin altında olan ihalede en fazla iki, yaklaşık maliyeti eşik değere eşit ve eşik değerinin üzerinde olan ihalede ise en fazla dört olarak istenir.” şeklinde düzenlenmiştir. Yeterlik eşliğinin yüksek olması beklenen ihalelerde dahi sadece dört adet anahtar teknik personel istenmesi suretiyle eşik düşürülmesi, sadece büyük ölçekli firmaların altından kalkabileceği geniş kapsamlı işlerde bile hemen her firmanın ön yeterlik aşamasını geçmesine imkan tanımaktadır. Bu maddenin değiştirilerek, personel sayı ve deneyim sınırlamasının kaldırılmasını önermekteyiz.

ÖNERİ

Eski Metin

Yeni Metin

<p><u>Danışmanlık Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği, Madde 39 - (2) Teknik personelin ve yeterli kriteri olarak öngörülen anahtar teknik personelin sayısı ve meslek alanları ile mesleki deneyiminin, ihale konusu işin niteliğine uygun şekilde belirlenmesi ve bu personelin, ihale konusu işin uzmanı olması zorunludur. (Ek:16/07/2011-27996 R.G./5 md.) İdarece yeterli kriteri olarak öngörülecek anahtar teknik personelin sayısı, yaklaşık maliyeti eşik değerinin altında olan ihalede en fazla iki, yaklaşık maliyeti eşik değere eşit ve eşik değerinin üzerinde olan ihalede ise en fazla dört olarak istenir.</u></p>	<p><u>Danışmanlık Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği, Madde 39 - (2) Teknik personelin ve yeterli kriteri olarak öngörülen anahtar teknik personelin sayısı ve meslek alanları ile mesleki deneyiminin, ihale konusu işin niteliğine uygun şekilde belirlenmesi ve bu personelin, ihale konusu işin uzmanı olması zorunludur. (Ek:16/07/2011-27996 R.G./5 md.) İdarece yeterli kriteri olarak öngörülecek anahtar teknik personelin sayısı, yaklaşık maliyeti eşik değerinin altında olan ihalede en az iki, yaklaşık maliyeti eşik değere eşit ve eşik değerinin üzerinde olan ihalede ise en az dört olarak istenir.</u></p>
---	---

- 1.2 Danışmanlık Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği, Madde 39 - (3) (Değişik:16/07/2011-27996 R.G./5 md.) Anahtar teknik personelde aranacak toplam mesleki deneyim süresi en fazla 10 yıl, benzer deneyim ise en fazla 5 yıl olarak öngörülebilir. Anahtar teknik personel ve teknik personelin, özel sektörde geçen toplam deneyim süresi ilgili meslek odası üye kayıt belgesiyle, kamuda geçen toplam deneyim süresi hizmet çizelgesi ve/veya meslek odası üye kayıt belgesiyle; danışmanlık hizmet işleri ile ihale konusu iş ve benzer işlere ilişkin mesleki deneyimi özgeçmiş formuyla, ilgisine göre son başvuru veya ihale tarihi itibarıyla aday veya isteklinin bünyesinde bulunduğu hususu ise, son başvuru veya ihale tarihinden bir önceki aya ait Sosyal Güvenlik Kurumu onaylı “Hizmet Bildirimi” ile tevsik edilir. İlgili mevzuatı gereği kaydolabileceği bir meslek odası bulunmayan anahtar teknik personel ve teknik personelin, özel sektörde geçen toplam deneyim süresi diploma veya mezuniyet belgesi ile, kamuda geçen toplam deneyim süresi ise hizmet çizelgesi ve/veya diploma ya da mezuniyet belgesi tevsik edilir” şeklinde düzenlenen yönetmeliğe ait önerilerimiz;



- 1.2.1 Anahtar teknik personelde aranacak toplam mesleki deneyim süresinin en fazla 10 yıl, benzer deneyim ise en fazla 5 yıl olarak sınırlandırılması sunulacak personelin uzmanlık kıstasını düşürmektedir. Ayrıca belirtilen deneyim süresinin asgari puan ya da tam puan şartını mı karşılayacağı anlaşılmamakta ve İdarelerin yorumuna tabi olmaktadır.
- 1.2.2 İdare şartnamelerinde personele dair oda kayıt tarihlerini değerlendirmekte, diplomaları bu konuda geçersiz kılmaktadır.
- 1.2.3 SGK onaylı hizmet bildirimi hususu ise; ayın birinci veya ikinci haftası yapılacak olan bir ihaleye başvuruda bulunulmasını zorlaştırmaktadır. Çünkü firmalar prim ödemelerini bir sonraki ayın 26.gününe kadar yapabilmektedirler. Dolayısıyla bu tarihten önceki ihale başvurularında “SGK Hizmet Bildirimi” temin edilememektedir.

ÖNERİ

Eski Metin

Danışmanlık Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği, Madde 39 - (3) (Değişik:16/07/2011-27996 R.G./5 md.) Anahtar teknik personelde aranacak **toplam mesleki deneyim süresi en fazla 10 yıl, benzer deneyim ise en fazla 5 yıl olarak öngörülebilir.** Anahtar teknik personel ve teknik personelin, **özel sektörde geçen toplam deneyim süresi ilgili meslek odası üye kayıt belgesiyle, kamuda geçen toplam deneyim süresi hizmet çizelgesi ve/veya meslek odası üye kayıt belgesiyle;** danışmanlık hizmet işleri ile ihale konusu iş ve benzer işlere ilişkin mesleki deneyimi özgeçmiş formuyla, ilgisine göre son başvuru veya ihale tarihi itibarıyla aday veya isteklinin bünyesinde bulunduğu hususu ise, **son başvuru veya ihale tarihinden bir önceki aya ait Sosyal Güvenlik Kurumu onaylı “Hizmet Bildirimi” ile tevsik edilir.** İlgili mevzuatı gereği kaydolabileceği bir meslek odası bulunmayan anahtar teknik personel ve teknik personelin, özel sektörde geçen toplam deneyim süresi diploma veya mezuniyet belgesi ile, kamuda geçen toplam deneyim süresi ise hizmet çizelgesi ve/veya diploma ya da mezuniyet belgesi tevsik edilir

Yeni Metin

Danışmanlık Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği, Madde 39 – (3) Anahtar teknik personelde aranacak **toplam mesleki deneyim süresi asgari şart olarak en fazla 10 yıl, benzer deneyim ise en fazla 5 yıl olarak öngörülebilir.** Anahtar teknik personel ve teknik personelin, **özel sektörde geçen toplam deneyim süresi mezuniyete ilişkin belgeyle, kamuda geçen toplam deneyim süresi hizmet çizelgesi ve/veya mezuniyete ilişkin belgeyle;** danışmanlık hizmet işleri ile ihale konusu iş ve benzer işlere ilişkin mesleki deneyimi özgeçmiş formuyla, ilgisine göre son başvuru veya ihale tarihi itibarıyla aday veya isteklinin bünyesinde bulunduğu hususu ise, **ilk ilan veya davet tarihinden bir önceki aya ait Sosyal Güvenlik Kurumu onaylı “Hizmet Bildirimi” ile tevsik edilir...**İlgili mevzuatı gereği kaydolabileceği bir meslek odası bulunmayan anahtar teknik personel ve teknik personelin, özel sektörde geçen toplam deneyim süresi diploma veya mezuniyet belgesi ile, kamuda geçen toplam deneyim süresi ise hizmet çizelgesi ve/veya diploma ya da mezuniyet belgesi tevsik edilir.

2- Form ve belgeler:

Yeni yönetmelikte ön yeterlilik aşamasında istenen belgelerin ayrımı açık ve net bir şekilde belirtilmelidir. Ön yeterlilik sürecinde istenen Genel Hizmet Deneyim süresini belirleyen belgeler olarak “1) Gerçek kişi olması halinde, kayıtlı olduğu ilgili meslek odasından ya da ticaret ve/veya sanayi odasından alınmış ticaret siciline tescil veya ilgili meslek odasına kayıt tarihini gösterir belge; 2) Tüzel kişi olması halinde, ticaret ve/veya sanayi odasından alınmış ticaret siciline tescil tarihini gösterir belge”ler istenmektedir. Ayrıca Standart Formların içinde tekrar “Genel Hizmet Deneyimi Formu” sunulması istenmektedir.

ÖNERİ

Standart Formlardan Genel Hizmet Deneyimi Formu kaldırılmalıdır. (Standart Form-KİK033.0D)

3- İş Bitirme Belgesi konusu:

- 3.1 Türkiye’de özellikle yapım kontrollük işlerine dair kabul işlemleri uzun sürelerde tamamlanamamaktadır. Bu durumda da firmalar, işin %80’den fazlasını tamamlasalar dahi “İş Bitirme Belgesi” alamamaktadırlar. Ayrıca yapım kontrollük işlerinde, götürü bedel sözleşme uygulandığı hallerde ise fiyat artışı da olmadığından ilk sözleşme bedelinin aşılması mümkün değildir.
- 3.2 (Madde10 - b) “...son on beş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işlerinde sözleşme bedelinin en az %80’i oranında denetlenen ya da yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler...”, (Madde10 – c) “...devam eden yapım ve yapımla ilgili hizmet işlerinde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla, son on beş yıl içinde gerçekleşme oranı toplam sözleşme bedelinin en az %80’ine ulaşan ve kusursuz olarak gerçekleştirilen, denetlenen veya yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler...” idareler, ihalelere katılan firmalardan istemektedir. Son on beş yıl deneyimlerinin belgelenmesi olumludur. Ancak c maddesinde değinilen “ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla son on beş yıl içinde gerçekleşme oranı toplam sözleşme bedelinin en az %80’ine ulaşması...” şartı sektörümüz şartlarına uygun değildir. Çünkü yapım kontrollük firmalarına süre uzatımında keşif artışı uygulanmamaktadır. Dolayısıyla ilk sözleşme bedeli keşif artışı ile artmadığından bu bedel üzerine çıkılamamaktadır. Bu maddede yer alan bu şart ile sadece “İş Bitirme Belgesi” alınabilen işlerin referans olarak sunulabilmesi mümkün olmaktadır. Oysa değinilen nedenlerden ötürü özellikle yapım kontrollük firmalarının “İş Bitirme Belgesi” alması zorlaşmakta, firmalar işin çoğunu tamamlamış olsalar bile referans olarak bu işleri gösterememektedirler.
- 3.3 TOKİ projeleri yapım kontrollük işlerinde bir yapım kontrollük firması 5-6 farklı ilde 30-40 farklı müteahhite ait işleri kontrol etmektedir. Bu durumda işlerden veya müteahhitlerden bir tanesinin dahi işinin bitmemesi halinde işin % 99’u bitmiş olmasına rağmen, yapım işinin sürüncemede kalması sebebiyle TOKİ adına yapım kontrollük işini üstlenmiş firma işinin %100’ü bitmediği için senelerce iş bitirme belgesi alamamaktadır. Yönetmeliğe göre “İş Bitirme Belgesi” alabilmek için işin %100 oranında tamamlanması gerekmekte olduğundan yapım kontrollük firmaları özellikle TOKİ projelerine dair “İş Bitirme Belgesi” alamadığından ihalelerde bu belgeyi kullanamamaktadır.



ÖNERİ

Eski Metin

Yeni Metin

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu ;

İhaleye katılımda yeterlik kuralları

Madde 10 - İhaleye katılacak isteklilerden, ekonomik ve malî yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenebilir:

a) Ekonomik ve malî yeterliğin belirlenmesi için;

1) Bankalardan temin edilecek isteklinin malî durumu ile ilgili belgeler,

2) (Değişik: 30/7/2003-4964/7 md.) İsteklinin, ilgili mevzuatı uyarınca yayınlanması zorunlu olan bilançosu veya bilançosunun gerekli görülen bölümleri, yoksa bunlara eşdeğer belgeleri,

3) İsteklinin iş hacmini gösteren toplam cirosu veya ihale konusu iş ile ilgili taahhüdü altındaki ve bitirdiği iş miktarını gösteren belgeler.

b) Mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için;

1) İsteklinin, mevzuatı gereği ilgili odaya kayıtlı olarak faaliyette bulunduğunu ve teklif vermeye yasal olarak yetkili olduğunu kanıtlayan belgeler,

2) (Değişik: 20/11/2008-5812/3 md.) İstekli tarafından kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak;

a) Son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işleriyle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

b) Son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işlerinde sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında denetlenen ya da yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

c) Devam eden yapım ve yapımla ilgili hizmet işlerinde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla, son onbeş yıl içinde gerçekleşme oranı toplam sözleşme bedelinin en az % 80'ine ulaşan ve kusursuz olarak gerçekleştirilen, denetlenen veya yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

d) Son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarına ilişkin deneyimi gösteren belgeler,

e) Devredilen işlerde sözleşme bedelinin en az % 80'inin tamamlanması şartıyla, son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işleri ve son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarıyla ilgili deneyimi gösteren belgeler.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu ;

İhaleye katılımda yeterlik kuralları

Madde 10 - İhaleye katılacak isteklilerden, ekonomik ve malî yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenebilir:

a) Ekonomik ve malî yeterliğin belirlenmesi için;

1) Bankalardan temin edilecek isteklinin malî durumu ile ilgili belgeler,

2) (Değişik: 30/7/2003-4964/7 md.) İsteklinin, ilgili mevzuatı uyarınca yayınlanması zorunlu olan bilançosu veya bilançosunun gerekli görülen bölümleri, yoksa bunlara eşdeğer belgeleri,

3) İsteklinin iş hacmini gösteren toplam cirosu veya ihale konusu iş ile ilgili taahhüdü altındaki ve bitirdiği iş miktarını gösteren belgeler.

b) Mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için;

1) İsteklinin, mevzuatı gereği ilgili odaya kayıtlı olarak faaliyette bulunduğunu ve teklif vermeye yasal olarak yetkili olduğunu kanıtlayan belgeler,

2) (Değişik: 20/11/2008-5812/3 md.) İstekli tarafından kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak;

a) Son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işleriyle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

b) Son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işlerinde sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında denetlenen ya da yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

c) Devam eden yapım ve yapımla ilgili hizmet işlerinde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla, son onbeş yıl içinde gerçekleşme oranı toplam sözleşme bedelinin en az % 80'ine ulaşan ve kusursuz olarak gerçekleştirilen, denetlenen veya yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

d) Son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarına ilişkin deneyimi gösteren belgeler,

e) Devredilen işlerde sözleşme bedelinin en az % 80'inin tamamlanması şartıyla, son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işleri ve son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarıyla ilgili deneyimi gösteren belgeler.

f) Sadece Yapım Kontrollük işlerine mahsus olmak üzere ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartı aranmaksızın, sözleşme bedelinin %80'inin tamamlanması halinde İdareden alınan İş durum



Belgeleri ..."

4- Konsept proje konusu

Kamu İhale Kanunu Madde 12'de belirtilen teknik şartnameler kapsamında zaman zaman konsept proje istenmektedir. İhale süresinde hazırlanması zor olan ve oldukça pahalıya mal olan bu çalışmalar bazı durumlarda çöpe gidebilmekte bazı durumlarda da Telif Hakları Kanunu'na aykırı durumlara neden olmaktadır.

ÖNERİ: Bu tür projelerde kesinlikle yarışma usulüne gidilmeli, zaman, emek ve para kaybı önlenmelidir.

5- Süre Uzatımı ve Keşif Artışı konusu

Müteahhitin zayıf performansı veya idarelerin müteahhitin iş kapsamını arttırması nedeni ile süresi uzayan işlerde yapım kontrollük firmasının sözleşme süresi dolmasına rağmen çalışması istenmekte ancak buna karşın yapım kontrollük firmasına hiçbir ek ödeme yapılmamaktadır. Ayrıca süresi uzayan ve ek ödemesi yapılmayan bu işlerde yapım kontrollük firmasının işe başladığı zaman kurduğu ekibi koruması da istenmektedir. Bu durum yapım kontrollük firmalarının finansal olarak zayıflamasını sağlamaktadır ve özellikle yapım kontrollük ihalelerinin götürü bedel üzerinden verilmesi bu durumu daha da olumsuz hale getirmektedir.

ÖNERİ: AB finansmanlı işlerde bu ihalelerin birim fiyat üzerinden düzenlendiği, yapım kontrollük hizmetlerinin sözleşmesi bittikten sonra devam etmesi halinde ise yapım kontrollük işine ait adam/ay bedellerinin ödendiği görülmektedir.

Bu nedenle yapım kontrollük ihalelerinin birim fiyat üzerinden verilmesi, yapım kontrol firmasının kusuru olmayan nedenlerden ötürü uzayan işlerde yapım kontrollük firmasının kendi sözleşme süresinin bitiminden sonra vereceği hizmetler için ücret ödenmesi gerekmektedir.

5.1 Süre Uzatımı

Eski Metin

Danışmanlık Hizmet Alımlarına Ait Tip Sözleşmenin Madde 18- "Süre uzatımı verilecek haller ve şartları: 18.1. Mücbir Sebepler: Danışmandan kaynaklanan bir kusurdan ileri gelmemiş ve taahhüdün yerine getirilmesine engel nitelikte olması, Danışmanın bu engeli ortadan kaldırmaya gücünün yetmemesi, engel halin meydana geldiği tarihi izleyen yirmi (20) gün içinde Danışmanın İdareye yazılı olarak bildirimde bulunması ve bu durumun yetkili merciler tarafından belgelendirilmesi kaydıyla aşağıda belirtilen haller mücbir sebep olarak kabul edilir:

- a) Doğal afetler,
- b) Kanuni grev,

Yeni Metin

Danışmanlık Hizmet Alımlarına Ait Tip Sözleşmenin Madde 18- "Süre uzatımı verilecek haller ve şartları: 18.1. Mücbir Sebepler: Danışmandan kaynaklanan bir kusurdan ileri gelmemiş ve taahhüdün yerine getirilmesine engel nitelikte olması, Danışmanın bu engeli ortadan kaldırmaya gücünün yetmemesi, engel halin meydana geldiği tarihi izleyen yirmi (20) gün içinde Danışmanın İdareye yazılı olarak bildirimde bulunması ve bu durumun yetkili merciler tarafından belgelendirilmesi kaydıyla aşağıda belirtilen haller mücbir sebep olarak kabul edilir:

- a) Doğal afetler,
- b) Kanuni grev,



c) Genel salgın hastalık, d) Kısmi veya genel seferberlik ilanı, e) Gerektiğinde Kamu İhale Kurumu tarafından belirlenecek benzeri diğer haller.	c) Genel salgın hastalık, d) Kısmi veya genel seferberlik ilanı, e) Gerektiğinde Kamu İhale Kurumu tarafından belirlenecek benzeri diğer haller. f) Yapım Kontrollük İşlerinde yapım işinin süresine bağlı olarak artar.
--	---

5.2 Keşif Artışı

Eski Metin

Danışmanlık Hizmet Alımı Sözleşmeleri Madde 51- Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi

(Değişik: 03/07/2009-27277 R.G. / 39 md.)

....

(2) Birim fiyat sözleşme yapılması öngörülen danışmanlık hizmet alımı ihalelerinde bu madde aşağıdaki şekilde düzenlenecektir:

“ 51.1.Öngörülemeyen durumlar nedeniyle iş artışının zorunlu olması halinde, işin;

a) Sözleşmeye konu iş içinde kalması,
b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması, şartlarıyla, sözleşme bedelinin % 20 'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde ilave iş aynı yükleniciye yaptırılabilir.

....

Yeni Metin

Danışmanlık Hizmet Alımı Sözleşmeleri Madde 51- Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi

(Değişik: 03/07/2009-27277 R.G. / 39 md.)

...

(2) Birim fiyat sözleşme yapılması öngörülen danışmanlık hizmet alımı ihalelerinde bu madde aşağıdaki şekilde düzenlenecektir:

“ 51.1.Öngörülemeyen durumlar nedeniyle iş artışının zorunlu olması halinde, işin;

a) Sözleşmeye konu iş içinde kalması,
b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması, şartlarıyla, sözleşme bedelinin % 20 'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde ilave iş aynı yükleniciye yaptırılabilir.

Sadece Yapım Kontrollük işlerinde geçerli olmak üzere, yapım kontrolük sözleşme bedeli, yukarıda bahsi geçen oranlara bağlı kalmaksızın, kontrol edilen yapım işi / işlerinin sözleşmesine / sözleşmelerine bağlı olarak, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir.

...

5.3 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu, Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi

Eski Metin

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu, Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi

Madde 24- (Değişik: 30/7/2003-4964/46 md.)

Mal ve hizmet alımlarıyla yapım sözleşmelerinde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş;

a) Sözleşmeye esas proje içinde kalması,
b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması, Şartlarıyla, anahtar teslimi götürü bedel ihale edilen yapım işlerinde sözleşme bedelinin % 10'una, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapım işleri sözleşmelerinde ise % 20 'sine

Yeni Metin

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu, Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi

Madde 24- (Değişik: 30/7/2003-4964/46 md.)

Mal ve hizmet alımlarıyla yapım sözleşmelerinde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş;

a) Sözleşmeye esas proje içinde kalması,
b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması, Şartlarıyla, anahtar teslimi götürü bedel ihale edilen yapım işlerinde sözleşme bedelinin % 10'una, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapım işleri sözleşmelerinde ise % 20 'sine



kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir.

Birim fiyat sözleşme ile yürütülen yapım işlerinde, Bakanlar Kurulu bu oranı sözleşme bazında % 40 'a kadar artırmaya yetkilidir.

İşin bu şartlar dahilinde tamamlanamayacağını anlaşılmaması durumunda ise artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. Ancak bu durumda, işin tamamının ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesi zorunludur.

Sözleşme bedelinin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılan işlerde, yüklenici işi bitirmek zorundadır. Bu durumda yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin % 80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5'i geçici kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir.

kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir.

Birim fiyat sözleşme ile yürütülen yapım işlerinde, Bakanlar Kurulu bu oranı sözleşme bazında % 40 'a kadar artırmaya yetkilidir.

İşin bu şartlar dahilinde tamamlanamayacağını anlaşılmaması durumunda ise artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. Ancak bu durumda, işin tamamının ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesi zorunludur.

Sadece Danışmanlık Hizmet Alımı Sözleşmeleri kapsamındaki Yapım Kontrollük işlerinde geçerli olmak üzere, yapım kontrollük sözleşme bedeli, yukarıda bahsi geçen oranlara bağlı kalmaksızın, kontrol edilen yapım işi / işlerinin sözleşmesine / sözleşmelerine bağlı olarak, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir.

Sözleşme bedelinin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılan işlerde, yüklenici işi bitirmek zorundadır. Bu durumda yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin % 80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5'i geçici kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir.

6- Danışmanın Tazmin Sorumluluğu:

Danışmanlık hizmet alımlarına ait tip sözleşmesinin 52.maddesinde "Danışman; bu sözleşme ile taahhüt ettiği işlerin yürürlükteki mevzuata uygun olarak yapılmaması, meslek ahlakına uygun davranılmaması, bilgi ve deneyimin idarenin yararına kullanılmaması ve benzeri nedenlerle meydana gelen zarar ve ziyandan doğrudan, yapı denetimi hizmetinin sunulduğu durumda ise yapım işini üstlenen yüklenici ve alt yüklenicilerle birlikte onbeş yıl süre ile müteselsilen sorumludur. Bu zarar ve ziyan genel hükümlere göre danışmana ikmal ve tanzim ettirilir." Bu maddeye göre danışman yüklenici ile müteselsilen sorumlu olması nedeni ile yüklenicinin sözleşmesi kadar tazmin sorumluluğu doğmaktadır.

ÖNERİ: AB finanseli işlerdeki gibi Hizmet Sözleşmeleri'nde danışmanın tazmin sorumluluğu Danışman sözleşmesinin miktarı ile sınırlandırılmaktadır. Bizde yeni yönetmelikte böyle bir değişimin uygun olacağı görüşüdeyiz.

7- Benzer işe ait belgelerin güncellenmesi:

Yasa ve yönetmeliğin şu anki durumu 01/01/2003 ten önce yapılmış işlerin belgelerinin o döneme ait kısımlarında hukuka aykırılık taşımaktadır. 01/01/2003 ten önceki tarihte başlamış hizmetlerin belgelerinde; kanımızca, 88/13181 Sayılı Kararnamenin uygulanma zorunluluğu vardır. Bu tür birçok belgenin bugünkü esaslara (TEFE, ÜFE vb.) göre güncellenmesi o işlere ait alınan hakediş toplamından daha aşağıda bir iş bitirme belgesi gerektirmektedir ki bu da haksız bir tasarruf olup, hukuka aykırıdır.



ÖNERİ

Eski Metin

Yeni Metin

<p>İş deneyim tutarının güncellenmesi MADDE 49 – (2) (Değişik: 03/07/2009-27277 R.G./10 md.) 1/1/2003 tarihinden önceki dönemde sözleşmeye bağlanan işlere ait iş deneyimini gösteren belgelerin güncellenmesi ise aşağıdaki şekilde yapılır:</p> <p>a) 1/1/1994 ile 1/1/2003 tarihleri arasında, keşfindeki birim fiyatlar üzerinden ihale indirimi yapılmak suretiyle sözleşmeye bağlanan işlere ilişkin iş deneyimini gösteren belgeler; sözleşme birim fiyatlarına esas alınan yıldan bir önceki yılın Aralık ayına ait Türkiye İstatistik Kurumu Toptan Eşya Fiyatları Endeksinin (1994=100 TEFE) Tablo: 2 Genel satırındaki endeksin, 2002 yılı Aralık ayına ait TEFE Tablo: 2 Genel satırındaki endekse oranlanarak bulunan katsayı üzerinden 1/1/2003 tarihine kadar güncellenir. Hesaplanan bu tutar, 2003 yılı Ocak ayına ait Türkiye İstatistik Kurumu Üretici Fiyatları Alt Sektörlere Göre Endeks Sonuçları Tablosunun “Genel” sütunundaki (2003=100 Temel Yıllı) endeksin ilk ilan veya davet tarihinin içinde bulunduğu aydan bir önceki aya ait endekse oranlanması suretiyle bulunan katsayı üzerinden güncellenir.</p> <p>b) 1/1/1994 ile 1/1/2003 tarihleri arasında, anahtar teslimi götürü bedel veya teklif birim fiyat ya da karma teklif üzerinden sözleşmeye bağlanan işlere ilişkin iş deneyim belgeleri; sözleşmenin yapıldığı aydan bir önceki aya ait Türkiye İstatistik Kurumu Toptan Eşya Fiyatları Endeksinin (1994=100 TEFE) Tablo: 2 Genel satırındaki endeksin, 2002 yılı Aralık ayına ait TEFE Tablo: 2 Genel satırındaki endekse oranlanarak bulunan katsayı üzerinden 1/1/2003 tarihine kadar güncellenir. Hesaplanan bu tutar, 2003 yılı Ocak ayına ait Türkiye İstatistik Kurumu Üretici Fiyatları Alt Sektörlere Göre Endeks Sonuçları Tablosunun “Genel” sütunundaki (2003=100 Temel Yıllı) endeksin ilk ilan veya davet tarihinin içinde bulunduğu aydan bir önceki aya ait endekse oranlanması suretiyle bulunan katsayı üzerinden güncellenir.</p> <p>c) 1/1/1994 tarihinden önce sözleşmeye bağlanan işlere ait iş deneyimini gösteren belgelerin 1/1/1994 tarihine kadarki güncellenmesi ise; Türkiye İstatistik Kurumunun 1/1/1994 tarihinden önceki dönemlere ait geçerli temel yıllık Toptan Eşya Fiyatları Endeksleri kullanılarak, (a) ve (b) bendinde belirtilen esaslara göre yapılır.</p>	<p>İş deneyim tutarının güncellenmesi MADDE 49 – (2) (Değişik: 03/07/2009-27277 R.G./10 md.) 1/1/2003 tarihinden önceki dönemde sözleşmeye bağlanan işlere ait iş deneyimini gösteren belgelerin güncellenmesi ise aşağıdaki şekilde yapılır:</p> <p>a) 1/1/1994 ile 1/1/2003 tarihleri arasında, keşfindeki birim fiyatlar üzerinden ihale indirimi yapılmak suretiyle sözleşmeye bağlanan işlere ilişkin iş deneyimini gösteren belgeler; sözleşme birim fiyatlarına esas alınan yıldan bir önceki yılın Aralık ayına ait Türkiye İstatistik Kurumu Toptan Eşya Fiyatları Endeksinin (1994=100 TEFE) Tablo: 2 Genel satırındaki endeksin, 2002 yılı Aralık ayına ait TEFE Tablo: 2 Genel satırındaki endekse oranlanarak bulunan katsayı üzerinden 1/1/2003 tarihine kadar güncellenir. Hesaplanan bu tutar, 2003 yılı Ocak ayına ait Türkiye İstatistik Kurumu Üretici Fiyatları Alt Sektörlere Göre Endeks Sonuçları Tablosunun “Genel” sütunundaki (2003=100 Temel Yıllı) endeksin ilk ilan veya davet tarihinin içinde bulunduğu aydan bir önceki aya ait endekse oranlanması suretiyle bulunan katsayı üzerinden güncellenir.</p> <p>b) 1/1/2003 tarihinden önceki, anahtar teslimi götürü bedel veya teklif birim fiyat ya da karma teklif üzerinden sözleşmeye bağlanan işlere ilişkin iş deneyim belgeleri; ilk ilan veya davet tarihi itibarıyla geçerli olan 28/7/1988 tarihli ve 88/13181 sayılı “Proje ve Kontrollük İşlerinde Uygulanacak Fiyat Artış Oranları Hakkında Tebliğ’de” yayınlanan sözleşmenin yapıldığı ayın içinde bulunduğu döneme ait katsayı üzerinden güncellenir.</p>
--	--

8- Yaklaşık Maliyetin açıklanması konusu:

İdareler işlerin ihalesi yapılmadan önce her türlü fiyat araştırmasını yaparak yaklaşık maliyeti belirledikleri halde bunu firmalara, ihaleye çıkan isteklilere, ilan etmemektedirler. Bu durumda firmalar ya çok daha üst düzeylerde fiyatlar verdikleri için ihalelerden elenmekte veya idareler ihaleyi iptal etmekte ya da büyük firmalar tahmin edemedikleri için küçük ölçekli işlere talip olmaktadır. Bu durum hem firmalara hem de idarelere zaman ve para



kayıbı yaşatmaktadır. AB mevzuatında olduğu gibi tahsis edilen bedel veya yaklaşık bedel ihale ilanı ile birlikte açık olarak belirtilmelidir. İhale ilanı döneminde bütün kalemlerde olduğu gibi bu kalemde de önemli tutarsızlık varsa itiraz edilebilmelidir.

ÖNERİ: Çok teknik özellikli mühendislik hizmetlerinde yarışma veya sadece tekniğe dayalı seçim sistemi uygulanmalı, fakat yarışmalarda olduğu gibi sonuçlar şeffaf olmalıdır.

9- Puanlama konusu:

Kamu İhale Kanunu Madde 41'de "*İhale sonucu, ihale kararının ihale yetkilisi tarafından onaylandığı günü izleyen en geç üç gün içinde, ihale üzerinde bırakılan dahil olmak üzere, ihaleye teklif veren bütün isteklilere bildirilir. İhale sonucunun bildiriminde, tekliflerin değerlendirmeye alınmama veya uygun bulunmama gerekçelerine de yer verilir.*" denmektedir. Ancak sonuç yazısında veya şifahi olarak ısrarla puanlar belirtilmemektedir.

ÖNERİ: İhale komisyonunun her üyesinin ihale dosyasındaki evraklara verdiği puanlar isimsiz olarak yayınlanırsa, puanlamanın hangi kriterlere göre yapıldığı firmalar tarafından anlaşılabilir ve firmalar ihalelere bu kriterleri göz önünde tutarak hazırlanırlar.