**KAMU İHALE KURUMU TARAFINDAN YAPILAN “YENİ KAMU İHALE KANUNU ÇALIŞMASI” HAKKINDA**

| **4734 SAYILI KAMU İHALE KANUNU** | **TASLAK ÇALIŞMA** | **İDARE GÖRÜŞLERİ** |
| --- | --- | --- |
| **Tanımlar**  **Madde 4-** Bu Kanunun uygulanmasında;  Mal : Satın alınan her türlü ihtiyaç maddeleri ile taşınır ve taşınmaz mal ve hakları,  Hizmet: **(Değişik: 30/7/2003-4964/3 md.)** Bakım ve onarım, taşıma, haberleşme, sigorta, araştırma ve geliştirme, muhasebe, piyasa araştırması ve anket, danışmanlık, (…) (1) , tanıtım, basım ve yayım, temizlik, yemek hazırlama ve dağıtım, toplantı, organizasyon, sergileme, koruma ve güvenlik, meslekî eğitim, fotoğraf, film, fikrî ve güzel sanat, bilgisayar sistemlerine yönelik hizmetler ile yazılım hizmetlerini, taşınır ve taşınmaz mal ve hakların kiralanmasını ve benzeri diğer hizmetleri, (1)  Yapım : Bina, karayolu, demiryolu, otoyol, havalimanı, rıhtım, liman, tersane, köprü, tünel, metro, viyadük, spor tesisi, alt yapı, boru iletim hattı, haberleşme ve enerji nakil hattı, baraj, enerji santrali, rafineri tesisi, sulama tesisi, toprak ıslahı, taşkın koruma ve dekapaj gibi her türlü inşaat işleri ve bu işlerle ilgili tesisat, imalat, ihzarat, nakliye, tamamlama, büyük onarım, restorasyon, çevre düzenlemesi, sondaj, yıkma, güçlendirme ve montaj işleri ile benzeri yapım işlerini,  Tedarikçi : Mal alımı ihalesine teklif veren gerçek veya tüzel kişileri veya bunların oluşturdukları ortak girişimleri,  Hizmet sunucusu : Hizmet alımı ihalesine teklif veren gerçek veya tüzel kişileri veya bunların oluşturdukları ortak girişimleri,  Danışman : Danışmanlık yapan, bilgi ve deneyimini idarenin yararı için kullanan, danışmanlığını yaptığı işin yüklenicileri ile hiçbir organik bağ içinde bulunmayan, idareden danışmanlık hizmeti karşılığı dışında hiçbir kazanç sağlamayan ve danışmanlık hizmetlerini veren hizmet sunucularını,  Yapım müteahhidi : Yapım işi ihalesine teklif veren gerçek veya tüzel kişileri veya bunların oluşturdukları ortak girişimleri,  Aday : Ön yeterlik için başvuran gerçek veya tüzel kişileri veya bunların oluşturdukları ortak girişimleri,  Ortak girişim: **(Değişik: 30/7/2003-4964/3 md.)** İhaleye katılmak üzere birden fazla gerçek veya tüzel kişinin aralarında yaptıkları anlaşma ile oluşturulan iş ortaklığı veya konsorsiyumları,  İstekli : Mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin ihalesine teklif veren tedarikçi, hizmet sunucusu veya yapım müteahhidini,  İstekli olabilecek: **(Ek: 20/11/2008-5812/2 md.)** İhale konusu alanda faaliyet gösteren ve ihale veya ön yeterlik dokümanı satın almış gerçek veya tüzel kişiyi ya da bunların oluşturdukları ortak girişimi,  Yerli istekli: **(Değişik: 30/7/2003-4964/3 md.)** Türkiye Cumhuriyeti vatandaşı gerçek kişiler ile Türkiye Cumhuriyeti kanunlarına göre kurulmuş tüzel kişilikleri,  Yüklenici : Üzerine ihale yapılan ve sözleşme imzalanan istekliyi,  İdare : İhaleyi yapan bu Kanun kapsamındaki kurum ve kuruluşları,  İhale yetkilisi: **(Değişik: 30/7/2003-4964/3 md.)** İdarenin, ihale ve harcama yapma yetki ve sorumluluğuna sahip kişi veya kurulları ile usulüne uygun olarak yetki devri yapılmış görevlilerini,  Başvuru belgesi: Belli istekliler arasında ihale usulünde ön yeterliğe katılan aday tarafından yeterliğinin tespitinde kullanılmak üzere sunulan belgeleri,  İhale dokümanı : İhale konusu mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinde; isteklilere talimatları da içeren idari şartnameler ile yaptırılacak işin projesini de kapsayan teknik şartnameler, sözleşme tasarısı ve gerekli diğer belge ve bilgileri,  Ön proje : Belli bir yapının kesin ihtiyaç programına göre; gerekli arazi ve zemin araştırmaları yapılmadan, bilgilerin halihazır haritalardan alındığı, çevresel etki değerlendirme ve fizibilite raporları dahil elde edilen verilere dayanılarak hazırlanan plân, kesit, görünüş ve profillerin belirtildiği bir veya birkaç çözümü içeren projeyi,  Kesin proje : Belli bir yapının onaylanmış ön projesine göre; mümkün olan arazi ve zemin araştırmaları yapılmış olan, yapı elemanlarının ölçülendirilip boyutlandırıldığı, inşaat sistem ve gereçleri ile teknik özelliklerinin belirtildiği projeyi,  Uygulama projesi : Belli bir yapının onaylanmış kesin projesine göre yapının her türlü ayrıntısının belirtildiği projeyi,  İhale : Bu Kanunda yazılı usul ve şartlarla mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin istekliler arasından seçilecek birisi üzerine bırakıldığını gösteren ve ihale yetkilisinin onayını müteakip sözleşmenin imzalanması ile tamamlanan işlemleri,  Teklif: Bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde isteklinin idareye sunduğu fiyat teklifi ile değerlendirmeye esas belge ve/veya bilgileri,  Açık ihale usulü: Bütün isteklilerin teklif verebildiği usulü,  Belli istekliler arasında ihale usulü: Ön yeterlik değerlendirmesi sonucunda idare tarafından davet edilen isteklilerin teklif verebildiği usulü,  Pazarlık usulü: Bu Kanunda belirtilen hallerde kullanılabilen, ihale sürecinin iki aşamalı olarak gerçekleştirildiği ve idarenin ihale konusu işin teknik detayları ile gerçekleştirme yöntemlerini ve belli hallerde fiyatı isteklilerle görüştüğü usulü,  Doğrudan temin: Bu Kanunda belirtilen hallerde ihtiyaçların, idare tarafından davet edilen isteklilerle teknik şartların ve fiyatın görüşülerek doğrudan temin edilebildiği usulü,  Sözleşme: Mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinde idare ile yüklenici arasında yapılan yazılı anlaşmayı,  Kurum: Kamu İhale Kurumunu,  Kurul : Kamu İhale Kurulunu,  Ön ilan: **(Ek: 20/11/2008-5812/2 md.)** Yıl içerisinde ihale edilmesi planlanmış işlere ilişkin olarak, mali yılın başlangıcını izleyen mümkün olan en kısa sürede yapılan duyuruyu,  Elektronik Kamu Alımları Platformu: **(Ek: 20/11/2008-5812/2 md.)** İdareler ile kamu alımları sürecine taraf olanların bu sürece ilişkin işlemleri internet üzerinden gerçekleştirebilecekleri ve Kurum tarafından yönetilen elektronik ortamı,  Dinamik alım sistemi: **(Ek: 20/11/2008-5812/2 md.)** İhale dokümanına uygun ön teklif veren ve sistemin geçerlik süresi içerisinde yeterlik kriterlerini sağlayan bütün isteklilerin sisteme kabul edildiği, piyasada mamul olarak bulunan malların tedarikine yönelik tamamen elektronik ortamda gerçekleştirilen alım sürecini,  Elektronik eksiltme: **(Ek: 20/11/2008-5812/2 md.)** Tekliflerin değerlendirilmesinin ardından elektronik ortamda eksiltme şeklinde sunulan yeni fiyatların veya belirli teklif unsurlarına ilişkin yeni değerlerin bir elektronik araç marifetiyle otomatik değerlendirme metotları kullanılarak yeniden değerlendirilmesi ve sıralandırılması şeklinde tekrar eden işlemleri,  Çerçeve anlaşma: **(Ek: 20/11/2008-5812/2 md.)** Bir veya birden fazla idare ile bir veya birden fazla istekli arasında, belirli bir zaman aralığında gerçekleştirilecek alımların özellikle fiyat ve mümkün olan hallerde öngörülen miktarlarının tespitine ilişkin şartları belirleyen anlaşmayı,  ifade eder. | **Tanımlar**  **Madde 4–** (1) Bu Kanunun uygulanmasında;  a) Aday: Belli istekliler arasında ihale, ilanlı pazarlık, rekabetçi müzakere ve yenilikçi işbirliği usullerinde yeterliğe başvuran müteşebbisi,  b) Alım: Kuruluşların mal, hizmet ve yapım işleri alımları ile tasarım yarışmalarını,  c) Bağlantılı teşebbüs: Yıllık hesapları ilgili mevzuatına göre kuruluşlarla konsolide edilen teşebbüsü ya da kuruluşların birlikte veya ayrı ayrı hakim etkisi altında bulunan teşebbüsü,  ç) Başvuru: Aday tarafından yeterliğinin tespitinde kullanılmak üzere sunulan belge ve/veya bilgileri,  d) Çerçeve anlaşma: Bir veya daha fazla kuruluş ile bir veya daha fazla istekli arasında, belirli bir zaman aralığında gerçekleştirilecek alımların özellikle fiyat ve mümkün olan hallerde öngörülen miktarlarının tespitine ilişkin şartları belirleyen anlaşmayı,  e) Danışmanlık: Mimarlık, mühendislik, etüt, projelendirme, harita, kadastro, imar planı, imar uygulama, ÇED raporu hazırlanması, plan, yazılım geliştirme, tasarım, teknik şartname hazırlanması, denetim ve kontrolörlük gibi teknik, mali, hukuki veya benzeri alanlardaki hizmetleri,  f) Doğrudan temin: İhtiyaçların ihale yapılmaksızın temin edildiği usulü,  g) Doküman: Yeterlik ve/veya ihale dokümanını,  ğ) Elektronik Kamu Alımları Platformu (EKAP): Alım sürecine ilişkin işlemlerin gerçekleştirildiği Kurum tarafından yönetilen elektronik ortamı,  h) Elektronik teklif: Elektronik ortamda hazırlanmış ve elektronik imza ile imzalanmış teklifi,  **ı) Hâkim etki: Doğrudan veya dolaylı olarak sermayesinin yarısından fazlasına sahip olunması veya oy çoğunluğunun kontrol edilmesi ya da idare, yönetim veya denetim kurulu üyelerinin yarısından fazlasını belirleme hakkının bulunmasını,**  i) Hizmet: Makine bakım ve onarımı, taşıma, haberleşme, sigorta, araştırma ve geliştirme, muhasebe, piyasa araştırması ve anket, danışmanlık, tanıtım, basım ve yayım, temizlik, yemek hazırlama ve dağıtım, toplantı, organizasyon, sergileme, koruma ve güvenlik, fotoğraf, film, fikrî ve güzel sanat, bilgisayar sistemlerine yönelik hizmetler ile yazılım hizmetlerini, taşınır ve taşınmaz mal ve hakların kiralanmasını ve benzeri diğer hizmetleri,  j) Hizmet sunucusu: Hizmetleri piyasaya arz eden gerçek veya tüzel kişileri,  k) İhale: Yapım işlerini gerçekleştirecek ya da mal veya hizmeti temin edecek yüklenicinin belirlenmesi amacıyla bu Kanunda yer alan usullerden birinin uygulanması suretiyle gerçekleştirilen ve sözleşmenin yapılmasıyla tamamlanan işlemler bütününü,  l) İhale yetkilisi: Kuruluşların alım ve harcama yapma yetki ve sorumluluğuna sahip kişi veya kurullarını,  m) İstekli: Açık ve belli istekliler arasında ihale usulü ile ilansız pazarlık usulünde ihaleye teklif veren, ilanlı pazarlık, rekabetçi müzakere ve yenilikçi işbirliği usullerinde yeterli bulunarak davet edilen veya çerçeve anlaşmaya ya da dinamik alım sistemine taraf olan müteşebbisleri,  n) İstekli olabilecek: Doküman almış tedarikçi, hizmet sunucusu veya yapım müteahhidini,  o) Kamu Alım Bülteni: Kurum tarafından elektronik ortamda yayımlanan bülteni,  ö) Kamu hukukuna tabi kuruluş: Kamu görevi yerine getirmek amacıyla kurulması, faaliyetlerinin esas özelliğininticari veya sınai karakter taşımaması ve tüzel kişiliği haiz olması kaydıyla bütçesinin yarısından fazlası idareler tarafından karşılanan ya da yönetim veya denetim yetkisini haiz kişinin ya da bu yetkiye sahip kurul üyelerinin yarısından fazlası idareler tarafından atanmış olan veya idarelerin sevk ve idaresi altında bulunan kuruluşları,  p) Kamu teşebbüsü: İdarelerin birlikte ya da ayrı ayrı hâkim etkisi altında ticari veya sınai faaliyetleri yürüten kuruluşlar ile bunların bağlantılı teşebbüslerini,  r) Kurul: Kamu İhale Kurulunu,  s) Kurum: Kamu İhale Kurumunu,  ş) Mal: Her türlü taşınır ve taşınmaz mal ve haklar veya bunların finansal kiralanmasını,  t) Merkezi satınalma faaliyeti: Kuruluşların veya birimlerin kendi ihtiyaçları dışındaki mal ve hizmetin alınması, mal ve hizmet ile yapım işlerinin ihalesinin gerçekleştirilmesi, çerçeve anlaşma yapılması veya dinamik alım sistemi kurulması faaliyetlerini,  u) Müteşebbis: Tedarikçi, hizmet sunucusu veya yapım müteahhidi ya da bunların oluşturdukları ortak girişimleri,  ü) Ortak girişim: Tedarikçi, hizmet sunucusu veya yapım müteahhidinin kendi aralarında yaptıkları anlaşma ile oluşturdukları iş ortaklığı veya konsorsiyumları,  v) Sektörel faaliyete ilişkin alım: Kuruluşların 56 ncı maddede sayılan faaliyetlerine ilişkin alımlarını,  y) Sözleşme: Bu Kanun kapsamında gerçekleştirilen ihale sonucunda kuruluş ile yüklenici arasında yapılan yazılı anlaşmayı,  z) Tasarım yarışması: Mimarlık, peyzaj mimarlığı, mühendislik, kentsel tasarım projeleri, şehir ve bölge planlama ile güzel sanat eseri ve benzeri alanlar ile ilgili bir konunun gerçekleştirilmesi için ödüllü veya ödülsüz olarak yapılan bir yarışma sonucunda jüri tarafından seçilen bir plan veya tasarımın edinilme usulünü,  aa) Tedarikçi: Piyasaya ürün arz eden gerçek veya tüzel kişileri,  bb) Teklif: Fiyat teklifi ve/veya değerlendirmeye esas bilgi ve belgeler ya da teknik çözümleri,  cc) **Uyumsuz yapılı teklif: Teklifi oluşturan bileşenler için öngörülen fiyatlar karşısında, aynı bileşenler için diğer isteklilerce teklif edilen ve/veya yaklaşık maliyette öngörülen fiyatların önemli ölçüde farklılık arz ettiği fiyat yapılanması içeren teklifi,**  çç)Yapım işleri: Kendi içinde iktisadi veya teknik bir işlevi yerine getirmeye elverişli bina, karayolu, demiryolu, otoyol, havalimanı, rıhtım, liman, tersane, köprü, tünel, metro, viyadük, spor tesisi, altyapı, boru iletim hattı, haberleşme ve enerji nakil hattı, baraj, enerji santrali, rafineri tesisi, sulama tesisi, toprak ıslahı, taşkın koruma ve dekapaj gibi her türlü inşaat  işleri ve bu işlerle ilgili tesisat, imalat, ihzarat, nakliye, tamamlama, onarım, restorasyon, çevre düzenlemesi, sondaj, yıkma, güçlendirme ve montaj işleri ile benzeri işlerin tasarım hariç veya tasarım ile birlikte gerçekleştirilmesini,  dd) Yapım müteahhidi: Yapım işleri alanında faaliyet gösteren gerçek veya tüzel kişileri,  ee) Yerel müteşebbis: Tacirler için ticari merkezi, esnaf ve sanatkarlar için ekonomik faaliyetini sürdürdüğü işyeri veya ikametgahı, kuruluşun bulunduğu ilin mülki idari sınırları içerisinde yer alan ve o ilin ticaret ve/veya sanayi odasına ya da ilgili meslek odasına kayıtlı bulunan yerli istekliyi,  ff) **Yerli istekli: Tamamı Türkiye Cumhuriyeti vatandaşı gerçek kişiler ile Türkiye Cumhuriyeti kanunlarına göre kurulmuş tüzel kişilerden oluşan müteşebbisi**,  gg) Yüklenici: Sözleşme yapılan istekliyi,  ifade eder. | Taslağın 4. maddesinin 1. fıkrasının (ı) bendinde yer alan **hakim etki tanımının mevcut olumsuz uygulamaları engellemek için yeterli olmadığı değerlendirilmektedir.**  Nitekim 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun 4. maddesinde *“Belirli bir mal veya hizmet piyasasında doğrudan veya dolaylı olarak rekabeti engelleme, bozma ya da kısıtlama amacını taşıyan veya bu etkiyi doğuran yahut doğurabilecek nitelikte olan teşebbüsler arası anlaşmalar, uyumlu eylemler ve teşebbüs birliklerinin bu tür karar ve eylemleri hukuka aykırı ve yasaktır.”* şeklindeki bir düzenlemeye yer verilmiştir.  Aynı kanunun 7. maddesinde ise *“Bir ya da birden fazla teşebbüsün hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri veya herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları, miras yoluyla iktisap durumu hariç olmak üzere, devralması hukuka aykırı ve yasaktır.”* şeklindeki bir düzenleme ile yasaklama getirilmiştir.  7. maddenin ikinci fıkrasında yer alan *“Hangi tür birleşme ve devralmaların hukukî geçerlilik kazanabilmesi için Kurula bildirilerek izin alınması gerektiğini Kurul çıkaracağı tebliğlerle ilan eder.”* şeklindeki düzenlemeye istinaden **4734 sayılı yasada yapılacak düzenlemeler ile Rekabet Kanununa atıfta bulunularak hakim etkinin oluşmaması adına isteklilerin Rekabet Kurulundan alacakları izin ile ihaleye katılmaları şeklinde bir düzenleme yapılması uygun olacaktır.**  **Hakim etki tanımına yasada yer verilmesi son derece önemli ve gerekli olmasına rağmen, tanımın yapılmış olması bu duruma yol açan firmaların tespit edilmesine ve sorunun giderilmesine tek başına yardımcı olmayacaktır.**  İşlerin yarım kalmasına sebep olacak şekilde ilk yapılacak işlerin birim fiyatlarının yüksek, diğer işlerin birim fiyatlarının çok düşük verilmesi vb. muvazaalı tekliflerin değerlendirme dışı bırakılabilmesi hedeflenmektedir.  Ancak, bu düzenlemede, **uyumsuz yapılı teklifin belirlenmesinde diğer isteklilerin tekliflerinin dikkate alınmaması ve sadece yaklaşık maliyette öngörülen fiyatların esas alınmasının daha doğru sonuç verecek bir uygulama olacağı değerlendirilmektedir.**  Bununla beraber, itirazlara ve mağduriyetlere meydan vermemek için “uyumsuz yapılı teklif” tespit kriterlerine ilişkin değerlendirmelerin, limit ve formülleri ile birlikte ikincil mevzuatta açık ve net bir şekilde tanımlanması gerekmektedir.  “Yerli İstekli” tanımı değiştirilerek, tüzel kişiliklerin tüm ortaklarının yerli tüzel veya gerçek kişilerden oluşması koşulu getirilmiştir.  Yerli gerçek/tüzel kişi girişimcilerin korunması açısından uygun bir düzenleme olduğu değerlendirilmektedir. |
| **Eşik Değerler**  **Madde 8-** Bu Kanunun 13 ve 63 üncü maddelerinin uygulanmasında yaklaşık maliyet dikkate alınarak kullanılacak eşik değerler aşağıda belirtilmiştir:  a) **(Değişik: 12/6/2002-4761/12 md.)** Genel bütçeye dahil daireler ve katma bütçeli idarelerin mal ve hizmet alımlarında üçyüzmilyar Türk Lirası.  b) **(Değişik: 12/6/2002-4761/12 md.)**Kanun kapsamındaki diğer idarelerin mal ve hizmet alımlarında beşyüzmilyar Türk Lirası.  c) **(Değişik: 12/6/2002-4761/12 md.)** Kanun kapsamındaki idarelerin yapım işlerinde onbirtrilyon Türk Lirası.  **(Mülga: 12/6/2002-4761/12 md.)** | **Eşik Değerler**  **Madde 6 –** (1) Bu Kanunun uygulanmasında kullanılacak eşik değerler aşağıda belirtilmiştir:  a) Yapım işleri ihalelerinde otuz milyon Türk Lirası,  b) İdarelerin mal ve hizmet alımlarında bir milyon Türk Lirası,  c) Sektörel faaliyetlere ilişkin mal ve hizmet alımları, mahalli idarelerin hâkim etkisi altında faaliyet gösteren kamu teşebbüslerinin mal ve hizmet alımları ile sosyal ve özel nitelikli hizmet alımlarında dört milyon Türk Lirası. | Yapım işlerinde  Mevcut ED: 33,870,025.-TL  Tasarı : 30,000,000.-TL  Mevcut eşik değer düzeyinin yüksekliği ile ilgili bugüne kadar sektörden herhangi bir şikayet, eleştiri iletilmemiştir. Bu düzenlemenin AB ile yürütülecek uyum müzakerelerinde bir pazarlık enstrümanı olarak hayata geçirilmesinde yarar görülmektedir. |
|  | **YENİ MADDE**  **Uygulama Esasları**  **Madde 7-** (1) Bu Kanunun uygulanmasında aşağıda belirtilen esaslara uyulur:  a) Mal, hizmet ve yapım işlerinin objektif bir zorunluluk bulunmadığı sürece bir arada alınmaması esastır. Yapım işleri ile mal veya hizmetlerin bir arada alınmasında, alımın ana konusuna ilişkin kurallar uygulanır. Sosyal ve özel hizmetler ile diğer hizmetlerin veya hizmet ile malın bir arada alınması durumunda uygulanacak kurallar, hizmetin veya malın yaklaşık maliyet içindeki ağırlığı esas alınarak belirlenir.  b) Kanun kapsamındaki bir alım ile Kanun kapsamında bulunmayan bir alımın bir arada ihale edilmesinin zorunlu olması halinde alımın ana konusuna ilişkin kurallar uygulanır. Zorunluluk bulunmamasına rağmen bir arada ihale edilen alımlarda bu Kanun hükümleri uygulanır.  c) Sektörel faaliyetlere ilişkin alımlar ile Kanun kapsamındaki diğer alımların birlikte ihale edilmesi halinde, alımın ana konusuna ilişkin kurallar uygulanır.  ç) Bu Kanunun herhangi bir hükmünün uygulanmasından kaçınmak veya kolaylaştırıcı hükümlerinden faydalanmak amacıyla mal, hizmet ve yapım işleri kısımlara bölünerek ihale edilemez.  d) Doküman satın alanlar, müteşebbislere ve ihale süreci ile resmi ilişkisi olmayan kişilere açıklanmaz.  e) Rekabetçi müzakere, yenilikçi işbirliği ve ilanlı pazarlık usullerinde, kuruluş görüşme ve/veya müzakere süresince isteklilere eşit muamelede bulunmak, herhangi bir istekliye diğer istekliler karşısında avantaj sağlayacak bilgileri aktarmamak ve isteklinin izin vermediği bilgilerini açıklamamak ile yükümlüdür.  f) Ödeneği bulunmayan hiçbir iş için ihaleye çıkılamaz. Birden fazla yılı kapsayan ve yatırım niteliği olan işlerde ihaleye çıkılabilmesi için, işin süresine uygun olarak yıllar itibariyle ödeneğin bütçesinde bulunmasını sağlamak üzere programlamanın yapılmış olması zorunludur. İlk yıl için öngörülen ödenek yaklaşık maliyetin % 10’undan az olamaz ve ödenek dilimleri sonraki yıllarda azaltılamaz.  g) Ertesi mali yılda gerçekleştirilecek süreklilik arz eden mal ve hizmetler için bir önceki mali yıl sona ermeden ihaleye çıkılabilir.  ğ) Personel çalıştırılmasına dayalı hizmet ihalelerinde aşağıda belirtilen hususlara uyulması zorunludur:  1) Kuruluşlar tarafından kanun, tüzük ve yönetmeliklere göre istihdam edilen personelin yeterli nitelik veya sayıda olmaması hâlinde personel çalıştırılmasına dayalı yardımcı işlere ilişkin hizmetler için ihaleye çıkılabilir. Bu kapsamda ihaleye çıkılabilecek yardımcı işlere ilişkin hizmet türlerini; kuruluşların teşkilat, görev ve yetkilerine ilişkin mevzuatı, yerleşik yargı içtihatları ile 22/5/2003 tarihli ve 4857 sayılı İş Kanununun 2 nci maddesinin yedinci fıkrası dikkate alınmak suretiyle kuruluşlar itibarıyla ayrı ayrı veya birlikte belirlemeye işçi, işveren ve kamu görevlileri konfederasyonları, Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı, Hazine Müsteşarlığı ve Devlet Personel Başkanlığının görüşü ve Maliye Bakanlığının teklifi üzerine Bakanlar Kurulu yetkilidir. 3/7/2005 tarihli ve 5393 sayılı Belediye Kanununun 67 nci maddesi ile diğer kanunların hizmet alımına ilişkin özel hükümleri saklıdır.  2) Kuruluşların teşkilat, görev ve yetkilerine ilişkin mevzuatı ile 4857 sayılı Kanunun 2 nci maddesinin yedinci fıkrası esas alınmak suretiyle, kuruluşa ait bir işyerinde yürütülen asıl işin bir bölümünde işin gereği ile teknolojik nedenlerle uzmanlık gerektiren hizmetler için ihaleye çıkılabilir.  3) Danışmanlık ihalelerine çıkılabilmesi için istihdam edilen personelin yeterli nitelik veya sayıda olmaması şartı aranmaz.  h) İhale için tespit olunan tarih tatil gününe rastlamışsa ihale, tekrar ilana gerek kalmaksızın tatili takip eden ilk iş gününde aynı yer ve saatte yapılır ve bu saate kadar verilen teklifler kabul edilir. İhale saati çalışma saati dikkate alınarak tespit edilir. İlândan sonra çalışma saati değişse de ihale ilan edilen saatte yapılır.  ı) Yapım işlerinde arsa temin edilmeden, mülkiyet, kamulaştırma ve gerekli hallerde imar işlemleri tamamlanmadan ihaleye çıkılamaz. Arsa temini, mülkiyet ve kamulaştırma işlemlerinin tamamlanması şartı, baraj ve büyük sulama, içmesuyu isale hattı, enerji nakil hattı, trafo, trafo merkezleri, şalt tesisleri, kaptajlar, su depoları, karayolu, liman ve havaalanı, demiryolu, petrol ve doğalgaz boru hattı projelerinde aranmaz.  i) Yapım işlerinde uygulama projeleri yapılmadan ihaleye çıkılamaz. Uygulama projesi bulunan işlerde anahtar teslimi götürü bedel teklif alınmak suretiyle ihale yapılması zorunludur. Ancak, özgün nitelikte veya karmaşık olması nedeniyle teknik ve malî özellikleri gerekli olan netlikte belirlenemeyen yapım işleri ile doğal afetler nedeniyle uygulama projesi yapılması için yeterli süre bulunmayan yapım işleri, her türlü onarım ve restorasyon işleri ile işin yapımı sırasında belli aşamalarda arazi ve zemin etütleri gerekmesi veya uygulamada imar ve güzergâh değişikliklerinin muhtemel olması nedenleriyle **ihaleden önce uygulama projesi yapılamayan yapım işlerinde ön veya kesin proje üzerinden ihaleye çıkılabilir**. Bu işlerin uygulama projesi yapılabilen kısımları için anahtar teslimi götürü bedel, uygulama projesi yapılamayan kısımları için ise her bir iş kalemi için birim fiyat teklif almak suretiyle ihale yapılabilir. **Rekabetçi müzakere ve yenilikçi işbirliği usulleri ile gerçekleştirilecek yapım işlerinde ihaleye çıkılmadan önce işin projesinin bulunması şartı aranmaz.** | Ön Proje ile ihaleye çıkılmasının önüne geçilmesi gerekmektedir. Ön proje ile çıkılan ihalelerde işin yaklaşık maliyetinin doğru belirlemediği ve sağlıklı teklif verilemediği, sözleşme şartlarında tamamlanmasının imkansız olması nedeniyle, kesin veya uygulama projesi olmadan ihaleye çıkılmasının kamunun ciddi biçimde zararına olacağı değerlendirilmektedir.  Bu nedenle,Taslağın 7nci maddesi (i) bendinin aşağıdaki şekilde değiştirilmesi önerilmektedir;  ***“…. ihaleden önce uygulama projesi yapılamayan yapım işlerinde kesin proje üzerinden ihaleye çıkılabilir. ….”*** |
| **Yaklaşık maliyet**  **Madde 9-** **(Değişik: 30/7/2003-4964/6 md.)**  Mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin ihalesi yapılmadan önce idarece, her türlü fiyat araştırması yapılarak katma değer vergisi hariç olmak üzere yaklaşık maliyet belirlenir ve dayanaklarıyla birlikte bir hesap cetvelinde gösterilir. Yaklaşık maliyete ihale ve ön yeterlik ilânlarında yer verilmez, isteklilere veya ihale süreci ile resmî ilişkisi olmayan diğer kişilere açıklanmaz. | **Yaklaşık Maliyet**  **Madde 8-** (1) İhale yapılmadan önce kuruluşlar tarafından her türlü fiyat araştırması yapılarak katma değer vergisi hariç olmak üzere yaklaşık maliyet belirlenir ve dayanaklarıyla birlikte bir hesap cetvelinde gösterilir.  (2) Yaklaşık maliyete ilan ve dokümanda yer verilmez. Yaklaşık maliyet ihale kararına esas fiyat tekliflerinin açıldığı zamana kadar isteklilere ve ihale süreci ile resmî ilişkisi olmayan kişilere açıklanmaz. | *“Yaklaşık maliyetin her türlü fiyat araştırması yapılarak belirlenmesi”* hususunun ikincil mevzuatta detaylı olarak açıklanması gerektiği düşünülmektedir.  Yaklaşık maliyetin açıklanmamasına ilişkin düzenleme uygulamada amacına uygun sonuç vermemekte olup, bu konuda ciddi suistimaller yaşanmaktadır.  Yaklaşık maliyetin ihale dokümanında açıklanarak mağduriyetlerin ve suistimallerin önlenmesi yönünde çeşitli kamu idarelerinin de talebi bulunmaktadır. |
| **İhale komisyonu**  **Madde 6-** İhale yetkilisi, biri başkan olmak üzere, ikisinin ihale konusu işin uzmanı olması şartıyla, ilgili idare personelinden en az dört kişinin ve muhasebe veya malî işlerden sorumlu bir personelin katılımıyla kurulacak en az beş ve tek sayıda kişiden oluşan ihale komisyonunu, yedek üyeler de dahil olmak üzere görevlendirir.(1)  **(Değişik ikinci fıkra: 30/7/2003-4964/5 md.)** İhaleyi yapan idarede yeterli sayı veya nitelikte personel bulunmaması halinde, bu Kanun kapsamındaki idarelerden komisyona üye alınabilir.  Gerekli incelemeyi yapmalarını sağlamak amacıyla ihale işlem dosyasının birer örneği, ilân veya daveti izleyen üç gün içinde ihale komisyonu üyelerine verilir.  İhale komisyonu eksiksiz olarak toplanır. Komisyon kararları çoğunlukla alınır. Kararlarda çekimser kalınamaz. Komisyon başkanı ve üyeleri oy ve kararlarından sorumludur. Karşı oy kullanan komisyon üyeleri, gerekçesini komisyon kararına yazmak ve imzalamak zorundadır.  İhale komisyonunca alınan kararlar ve düzenlenen tutanaklar, komisyon başkan ve üyelerinin adları, soyadları ve görev unvanları belirtilerek imzalanır. | **İhale Komisyonu**  **Madde 10-** (1) Başvuru ve tekliflerin değerlendirilerek ihalenin karara bağlanması amacıyla, biri başkan, biri muhasebe veya malî işlerden sorumlu ve en az biri ihale konusu işin uzmanı olmak üzere ihaleyi yapan kuruluş personelinden en az beş ve tek sayıda asıl üyeden oluşan ihale komisyonu ihale yetkilisi tarafından görevlendirilir.Yapılan görevlendirmede asıl üyeler ile yeterli sayıda yedek üyenin isimleri ve komisyonda hangi sıfatla yer aldıkları belirtilir.  (2) İhaleyi yapan kuruluşta yeterli sayı veya nitelikte personel bulunmaması halinde, bu Kanun kapsamındaki kuruluşlardan komisyona üye alınabilir.  (3) İhale işlem dosyasının birer sureti ilan veya davet tarihini izleyen üç işgünü içinde, gerekli incelemeyi yapmalarını sağlamak amacıyla ihale komisyonu üyelerine verilir.  (4) İhale komisyonu eksiksiz olarak toplanır. Komisyon kararları çoğunlukla alınır. Kararlarda çekimser kalınamaz. Komisyon üyeleri oy ve kararlarından sorumludur. Karşı oy kullanan komisyon üyeleri, komisyon kararına gerekçesini de yazarak imzalamak zorundadır. İhale komisyonu tarafından alınan kararlar ve düzenlenen tutanaklar, komisyon üyelerinin ad ve soyadları ile sıfatları belirtilerek imzalanır.  (5) **Eşik değerin üzerindeki ihalelerde ihale komisyon üyelerinin,** Kurum tarafından verilen veya Kurum tarafından yetkilendirilen kişilerce gerçekleştirilen eğitimler sonucunda yapılan **sınavlarda başarılı bulunarak sertifika almaya hak kazananlar arasından seçilmesi esastır**. İhale komisyonunda görev alan s**ertifika sahibi üyelere sözleşmeye bağlanan her bir ihale için** (8000) gösterge rakamının memur aylıklarına uygulanan aylık katsayısı ile çarpımı sonucu bulunacak tutarı geçmemek üzere **Maliye Bakanlığı tarafından belirlenen miktarda ödeme yapılır**. | Eşik değerin üzerindeki ihalelerde, ihale komisyonunun bir sertifika sistemine göre sertifikalandırılmış kişiler arasından oluşturulması öngörülmektedir.  Ayrıca, bu ihale komisyonu üyelerine, sözleşmeye bağlanan her bir ihale için belli bir tutarda ödeme yapılması düzenlenmiştir.  İhale Komisyonu üyelerine böyle bir ödeme yapılacak ise ihale tespit edilecek uygunsuzluklar ile ilgili maddi sorumluluk da verilmesi doğru ve adil bir sistem olacaktır. |
| **Alt yükleniciler**  **Madde 15 –** İhale konusu işin özelliği nedeniyle ihtiyaç görülmesi halinde, ihale aşamasında isteklilerden alt yüklenicilere yaptırmayı düşündükleri işleri belirtmeleri, sözleşme imzalamadan önce de alt yüklenicilerin listesini idarenin onayına sunmaları istenebilir. Ancak bu durumda, alt yüklenicilerin yaptıkları işlerle ilgili sorumluluğu yüklenicinin sorumluluğunu ortadan kaldırmaz. | **Alt Yükleniciler**  **Madde 12 -** (1) İhale konusu işin özelliği veya teknik nedenlerle ihtiyaç duyulması halinde kuruluşun onayıyla alt yüklenici çalıştırılabilir. İsteklilerden alt yüklenicilere yaptırmayı düşündükleri işleri ihale aşamasında belirtmeleri, sözleşme imzalamadan önce de alt yüklenicilerin listesini kuruluşun onayına sunmaları istenebilir.  **(2) İşin tamamı alt yüklenicilere yaptırılamayacağı gibi tek bir alt yükleniciye yaptırılacak kısımların toplam bedeli ilk sözleşme bedelinin %50’sini geçemez.**  (3) İhaleye teklif veren istekliler, 32 nci madde uyarınca ihale dışı bırakılma hallerini taşıyanlar, 33 üncü madde uyarınca ihaleye katılamayacak olanlar ile bunların ortağı bulunduğu ortak girişimler o işte alt yüklenici olarak çalıştırılamaz.  **(4) İşin niteliğinin uygun olması ve alt yüklenicinin talep etmesi halinde, sözleşmeye ilişkin ödemeler kuruluş tarafından doğrudan alt yükleniciye yapılabilir.**  (5) Alt yüklenicilerin yaptıkları işlerle ilgili sorumluluğu yüklenicinin sorumluluğunu ortadan kaldırmaz.  (6) Alt yüklenici çalıştırılacak kısımlar bakımından düzenlemeler yapmaya, alımın özelliği nedeniyle alt yüklenici çalıştırılamayacak işler ile alt yüklenicilerde aranacak şartları belirlemeye Kurum yetkilidir. | Bir alt yükleniciye işin %50'sinden fazlasının verilmemesine yönelik düzenlemenin amacının; sistemin suistimal edilerek haksız şekilde alt yüklenici belgeleri edinilmesinin engellenmesi olduğu değerlendirilmektedir. Bu açıdan, yarar sağlayacak bir düzenleme olarak değerlendirilmektedir.  Bununla beraber, bir alt yükleniciye verilecek iş tutarına ilişkin sınırın toplam bedelin %50 düzeyinde tutulmasının uygulamada başka sıkıntılar yaratacağı hususu kuruluşlarımıza iletilmiştir. Hangi iş kısımlarının alt yükleniciye yaptırılacağının ana yüklenicinin kontrolü ve inisiyatifi altında olması gereken ticari bir konu olduğu, İdareye karşı sorumluluğun tamamının ana yüklenicide olduğu dikkate alınması gerektiği ifade edilmektedir. Alt yüklenici kullanımı için çalışmada yer verilen %50 düzeyindeki bir üst sınırın her proje için uygun bir oran olmadığı. yapım projelerinin günümüzde birbirinden farklı teknoloji ve/veya uzmanlık gerektiren işlerden oluşmakta olduğu dikkate alındığında, işveren idareler ve yükleniciler açısından sıkıntı yaratacağı değerlendirilmektedir.  Bu nedenle, söz konusu sınırın, toplam bedelin %75’i gibi daha yukarı bir düzeye çekilebileceği değerlendirilmektedir.  idare tarafından alt yükleniciye direk ödeme yapılması konusu ticaret kanununda tanımlanan hukuki durumların oluşmaması halinde mutlaka ana yüklenici muvafakati ile yapılmalıdır.  Ayrıca, Taslağın 12nci maddesine aşağıdaki hükmün eklenmesi önerilmektedir;  **“İhale konusu işin özelliği gereği sözleşme sonrasında da (yapım aşamasında), yüklenici İdarenin onayı ile taşeron çalıştırabilir.”**  Tip İdari Sözleşme’nin bu işleme imkan vermekte olduğu, ancak uygulamada yaşanan sorunlar nedeniyle Kanunda bir düzenleme olmasının daha uygun olacağı değerlendirilmektedir. |
|  | **YENİ MADDE**  **Kısmi Teklif**  **Madde 15**– (1) İlan veya davet mektubu ile dokümanda belirtilmesi kaydıyla **aynı veya farklı cinsten alımlar kısmi teklife açılabilir.** Kısmi teklife açılan ihalelerde bir istekli tarafından teklif verilebilecek ve/veya bir istekli üzerinde bırakılabilecek kısım sayısı sınırlandırılabilir. Bir isteklinin üzerinde bırakılabilecek kısım sayısından daha fazla kısımda ekonomik açıdan en avantajlı teklifi sunması durumunda, hangi kısımların bu istekli üzerinde bırakılacağına ilişkin objektif ve ayrımcı olmayan kriterlerin dokümanda belirtilmesi zorunludur.  (2) Kısmi teklife açık ihalelerde başvuru teminatı hariç uygulanacak kurallar, toplam yaklaşık maliyet esas alınarak belirlenir. | Taslağın 15nci maddesi 1. fıkrasının aşağıdaki şekilde değiştirilmesi önerilmektedir;  (1) İlan veya davet mektubu ile dokümanda belirtilmesi kaydıyla aynı veya farklı cinsten **mal ve hizmet alımları** kısmi teklife açılabilir.  **Yapım işlerinin, kısmi teklif alınmasına yönelik düzenlemenin prensip ve amacına uygun olmadığı değerlendirilmektedir.**  Yapım işlerinde işin parçalara ayrılarak bir ihale kapsamında yaptırılması bütünlük gerektiren işlerde kalite sorunlarına ve işin sürekliliğinin sağlanamaması ve garanti kapsamı açısından sorunlara neden olabileceğinden, kısmi teklif usulünün sadece mal ve hizmet alımlarında uygulanması şartının getirilmesi doğru olacaktır. |
| **İhale ilan süreleri ve kuralları ile ön ilan**(1) (2)  **Madde 13-** **(Değişik: 30/7/2003-4964/9 md.)**  Bütün isteklilere tekliflerini hazırlayabilmeleri için yeterli süre tanımak suretiyle;  a) Yaklaşık maliyeti 8 inci maddede yer alan eşik değerlere eşit veya bu değerleri aşan ihalelerden;  1) Açık ihale usulü ile yapılacak olanların ilânları, ihale tarihinden en az kırk gün önce,  2) Belli istekliler arasında ihale usulü ile yapılacak olanların ön yeterlik ilânları, son başvuru tarihinden en az ondört gün önce,  3) Pazarlık usulü ile yapılacak olanların ilânları, ihale tarihinden en az yirmibeş gün önce,  Kamu İhale Bülteninde en az bir defa yayımlanmak suretiyle yapılır.  Yaklaşık maliyeti eşik değerlere eşit veya bu değerleri aşan belli istekliler arasında yapılacak ihalelerde ön yeterlik değerlendirmesi sonucunda yeterliği belirlenen adaylara ihale gününden en az kırk gün önce davet mektubu gönderilmesi zorunludur.  b) Yaklaşık maliyeti 8 inci maddede belirtilen eşik değerlerin altında kalan ihalelerden;  1) Yaklaşık maliyeti otuzmilyar Türk Lirasına kadar olan mal veya hizmet alımları ile altmışmilyar Türk Lirasına kadar olan yapım işlerinin ihalesi, ihale tarihinden en az yedi gün önce ihalenin ve işin yapılacağı yerde çıkan gazetelerin en az ikisinde,  2) Yaklaşık maliyeti otuzmilyar ile altmışmilyar Türk Lirası arasında olan mal veya hizmet alımları ile altmışmilyar ile beşyüzmilyar Türk Lirası arasında olan yapım işlerinin ihalesi, ihale tarihinden en az ondört gün önce Kamu İhale Bülteninde ve işin yapılacağı yerde çıkan gazetelerin birinde,  3) Yaklaşık maliyeti altmışmilyar Türk Lirasının üzerinde ve eşik değerin altında olan mal veya hizmet alımları ile beşyüzmilyar Türk Lirasının üzerinde ve eşik değerin altında olan yapım işlerinin ihalesi, ihale tarihinden en az yirmibir gün önce Kamu İhale Bülteninde ve işin yapılacağı yerde çıkan gazetelerin birinde,  En az birer defa yayımlanmak suretiyle ilân edilerek duyurulur.(3) | **İhale İlanı, Davet Süreleri ve Esasları İle Ön İlan**  **Madde 17-** (1) Bu Kanun kapsamında yapılacak ihaleler ilansız pazarlık usulü hariç ilan edilerek duyurulur.  (2) Belli istekliler arasında ihale, ilanlı pazarlık, rekabetçi müzakere ve yenilikçi işbirliği usullerinde yeterli bulunan adaylar, teklif vermeye, görüşmeye veya müzakereye aynı anda davet edilir.  (3) İlanlarda ve davet mektuplarında bulunması zorunlu bilgiler ile ilanların yayımlanmasına ilişkin hususlar Kurum tarafından belirlenir.  (4) Doküman hazırlanmadan yeterlik veya ihale ilanı yapılamaz. İlân sürelerinin hesaplanmasında ilanın yayımlandığı gün dikkate alınır, ihale günü veya son başvuru günü dikkate alınmaz. İlân metinlerinin, ilan yapılmasına kadar geçecek süre de göz önüne alınarak ilan yapılacak yerlere yeterli süre öncesinde gönderilmesi zorunludur. Kuruluş tarafından Kuruma gönderilen ilanlar iki iş günü içinde Kamu Alım Bülteninde yayımlanır.  (5) Kuruluş işin önem ve özelliğine göre ihaleleri yurt içinde veya yurt dışında çıkan gazete veya diğer yayım araçları ile de ilan edebilir. Bu ilanlar, Kamu Alım Bülteninde yayımlanan ilandan önce yayımlanamaz. Ayrıca, bu ilanlarda Kamu Alım Bülteninde yayımlanan ilanın tarihi belirtilir. Yapılan bu ilan ile Kamu Alım Bülteninde yayımlanan ilan arasında uyumsuzluk olması halinde Kamu Alım Bülteninde yayımlanan ilan esas alınır.  (6) İlan ve davet süreleri, kuruluşlar tarafından ihalenin niteliği ve başvuru veya tekliflerin hazırlanabilmesi için gereken süre dikkate alınarak, ihale usullerine göre asgari sürelere uyulmak kaydıyla belirlenir.  (7) Kuruluşlar on iki ay içerisinde yapmayı planladıkları alımlara ilişkin olarak ön ilan yayımlayabilir. Ön ilan yapılan hallerde süre indiriminden yararlanılabilmesi için, ihale ilanının ön ilanın yayımlandığı tarihten en az otuz gün ile en fazla on iki ay sonrasında yayımlanmak üzere Kuruma gönderilmesi zorunludur.  (8) Dokümanın tamamına EKAP üzerinden erişimin sağlanamaması halinde, asgari ilan ve davet süreleri beş gün uzatılır.  (9) Yaklaşık maliyeti eşik değerlere eşit veya üzerinde olan ihalelerden;  (a) **Açık ihale usulünde ihale ilanları, ihale tarihinden en az otuz gün önce yayımlanmak üzere Kuruma gönderilir**. Bu süre tekliflerin elektronik ortamda verilmesi halinde beş gün kısaltılabilir. Kuruluş tarafından önceden öngörülemeyen nedenlerle ihalenin ivedi olarak yapılmasının zorunlu olduğu durumlarda veya bir **ön ilan yayımlanması halinde otuz günlük süre onbeş gün olarak uygulanabilir**.  (b) **Belli istekliler arasında ihale ve ilanlı pazarlık usullerinde yeterlik ilanları, son başvuru tarihinden en az otuz gün önce yayımlanmak üzere Kuruma gönderilir**. Otuz günlük süre, kuruluş tarafından önceden öngörülemeyen nedenlerle ihalenin **ivedi olarak yapılmasının zorunlu olduğu durumlarda onbeş gün olarak uygulanabilir**.  (c) **Yeterli bulunan adaylara tekliflerini hazırlayabilmeleri için en az otuz gün süre verilir**. Bu süre tekliflerin elektronik ortamda verilmesi halinde beş gün kısaltılabilir. Ancak kuruluş tarafından önceden öngörülemeyen nedenlerle ihalenin ivedi olarak yapılmasının zorunlu olduğu durumlarda veya bir **ön ilan yayımlanması halinde bu süre on güne kadar indirilebilir.**  (ç) **Rekabetçi müzakere ve yenilikçi işbirliği usullerinde ihale ilanları, son başvuru tarihinden en az otuz gün önce yayımlanmak üzere Kuruma gönderilir**. | 40 gün olan süre 30 güne çekilmiştir.  24 gün olan süre 15 güne çekilmiştir.  40 gün olan süre 30 güne çekilmiştir.  Aynı kalmıştır.  40 gün olan süre 30 güne çekilmiştir.  Aynı kalmıştır.  Yeni ihale usulleri için 30 gün belirlenmiştir.  İhale sürelerine ilişkin yapılan düzenlemelerin uygun olduğu değerlendirilmektedir.  Bununla beraber, büyük ölçekli ve/veya özellikli işlere ilişkin ihaleler için bu sürelerin gerekli hazırlıkların yapılabilmesi açısından kısa kalacağına dönük endişeler kuruluşlarımıza bildirilmiştir. |
|  | **YENİ MADDE**  **İlansız Pazarlık Usulü**  **Madde 23-** (1) İlansız pazarlık usulü üçten az olmamak üzere kuruluş tarafından belirlenen sayıda müteşebbisin davet edilerek teklif alındığı usuldür.  (2) Davet edilen müteşebbislerden yeterlik belgelerini ve fiyat tekliflerini birlikte vermeleri istenir.  (3) İsteklilerden ilk fiyat tekliflerini aşmamak üzere ihale kararına esas olacak son fiyat teklifleri yazılı olarak alınarak ihale sonuçlandırılır. | Bu ihale modelinin kriterleri belirlenmeden uygulanmasının sakıncalı olabileceği değerlendirilmektedir.  Bu nedenle İlansız Pazarlığın hangi şartlarda yapılabileceğinin belirtilmesi ve sınırlandırılması gerekmektedir.  *Not: Yapım işlerinde yaklaşık maliyeti 100.000- 500.000 arasında olan işlere uygulanacaktır.* |
|  | **YENİ MADDE**  **Rekabetçi Müzakere Usulü**  **Madde 24–** (1) Rekabetçi müzakere usulü bütün müteşebbislerin yeterlik başvurusu yapabildiği ancak yeterlik değerlendirmesi sonucunda kuruluş tarafından yeterli görülenlerin davet edilerek görüşme yapıldığı usuldür.  (2) Kuruluş tarafından ilanda ve dokümanda ihale konusu ihtiyaç tanımlanır, adaylarda aranacak şartlara, seçilen ihale kriterine ve sürece ilişkin öngörülen takvime yer verilir.  (3) Kuruluş yeterliği tespit edilen isteklilerle ihtiyacını en uygun şekilde karşılayacak yöntem ve çözümlerin belirlenmesi amacıyla görüşmeler başlatır. Alımın tüm yönleri görüşmeye konu edilebilir. Görüşmeye davet edilecek istekli sayısı üçten az olmamak üzere rekabeti sağlayacak şekilde tespit edilerek dokümanda belirtilir. Görüşmeler, yöntem ve çözümlerin sayısının ihale kriteri kullanılarak azaltılması amacıyla, ilanda ve dokümanda belirtilmesi kaydıyla, birbirini izleyen aşamalar halinde gerçekleştirilebilir.  (4) Kuruluş ihtiyacını karşılayacak yöntem ve çözümleri belirleyene kadar görüşmeleri sürdürür. Görüşmenin sona erdiği hususu bildirildikten sonra isteklilerden görüşme sırasında belirlenen yöntem ve çözümlere dayalı olarak sözleşmenin gerçekleştirilmesi için gerekli tüm ayrıntıları içeren nihai tekliflerini vermeleri istenir. Kuruluş, ihale kriterini karşılayan en uygun teklif sahibi ile sözleşme koşullarına nihai hali verilerek, mali yükümlülüklerin veya teklifte yer alan diğer koşulların teyit edilmesi amacıyla müzakere yapılmasına karar verebilir. Bu istekli ile anlaşma sağlanamazsa diğer istekliler ile sırayla müzakere edilebilir. Müzakere, teklifin veya alımın asli unsurlarını ve dokümandaki şartları değiştirecek, rekabeti bozacak veya ayrımcılığa yol açacak mahiyette olamaz. Müzakere sonucunda anlaşmaya varılan istekli ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi istekli olarak belirlenir.  (5) İlanda ve dokümanda belirtilmesi kaydıyla kuruluş tarafından görüşmeye katılan isteklilere bir bedel ödenebilir veya ödül verilebilir.  (6) 19 uncu maddenin ikinci fıkrasının (d) bendi uyarınca bu usule başvurulması halinde sunduğu teklifi; sadece aşırı düşük, yaklaşık maliyetin üzerinde veya uyumsuz yapılı olması nedeniyle reddedilen ya da değerlendirme dışı bırakılanların tamamı yeniden teklif vermeye davet edilerek ihale sonuçlandırılabilir. | **Taslağın 24. maddesi ile yeni bir düzenleme ihdas edilmiş olup, maddenin gerekçesi incelendikten sonra görüş verilmesi uygun bulunmuştur**.  İstisnaların kaldırılarak Kanun kapsamının genişletilmesi, bununla paralel olarak farklılıklara sahip ve mevcut usuller ile ihale edilmesinde zorluk yaşanan ihtiyaçların tedariki için yeni ve daha esnek ihale yöntemlerine yer verilmesinin ilkesel olarak doğru bir yaklaşım olduğu değerlendirilmektedir.  Ancak, söz konusu yeni ihale yöntemlerinin ihaleye katılım kriterleri, benzer iş tanımları, teklif değerlendirme ölçütleri vb. hususlar hakkında detay bilgiye ihtiyaç bulunmaktadır.  Burada en önemli hususun, şeffaflık, eşit muamele ve kamu yararının korunması ilkelerinin nasıl sağlanacağı olduğu değerlendirilmektedir.  Rekabetçi müzakere yöntemi ile yapılabilecek işlere örnek olarak verilen akıllı kamu binaları, atık su artıma ve teleferik yapımı gibi inşaat işleri günümüzde teknik şartnamesi hazırlanabilecek işlerdir.  Bu nedenle, yenilikçi ihale yöntemlerinde kapsamın ve uygulama kriterlerinin açık ve suistimale olanak verilmeyecek belirlenmesinin büyük bir önem taşıdığı düşünülmektedir. |
|  | **YENİ MADDE**  **Yenilikçi İşbirliği Usulü**  **Madde 25-** (1) Yenilikçi işbirliği usulü, kuruluş ile bir veya daha fazla isteklinin işbirliği yapmak suretiyle, yenilikçi mal, hizmet veya yapım işlerinin karşılıklı anlaşmaya varılan maliyet ve performans kriterlerine uygun olarak geliştirilmesi ve sonucunda ortaya çıkan mal, hizmet veya yapım işinin alınması amacıyla uygulanan usuldür.  (2) Kuruluş tarafından dokümanda yenilikçi bir mal, hizmet veya yapım işine ilişkin ihtiyaç tanımlanır ve bu tanımlamada hangi hususların tüm isteklilerce karşılanması gereken asgari şartlar olduğu belirtilir. Bu tanımlama, müteşebbislerin öngörülen çözümün kapsamı ve niteliğini tespit etmesine veya ihaleye katılıp katılmamaya karar vermesine yetecek netlikte yapılır.  (3) Bu ihale usulünde yeterlikleri tespit edilenler arasından belli sayıda aday veya yeterli bulunan adayların tamamı görüşmeye davet edilir. Ancak davet edilecek aday sayısı üçten az olmamak üzere rekabeti sağlayacak şekilde tespit edilerek dokümanda belirtilir. Yeterlik değerlendirmesinde özellikle adayların araştırma ve geliştirme ile yenilikçi çözümleri geliştirme ve uygulama alanındaki kapasitelerine ilişkin kriterler uygulanır.  (4) Yeterli bulunarak davet edilen istekliler, kuruluşun ihtiyacına yönelik araştırma ve geliştirme projeleri sunar. İlanda veya dokümanda belirtilmek kaydıyla yenilikçi işbirliği usulünde görüşmeler, istekli sayısının ihale kriterine göre her bir aşamada azaltılması amacıyla, birbirini izleyen aşamalar halinde gerçekleştirilebilir. Dokümanda fikri mülkiyet haklarına ilişkin düzenleme yapılır.  (5) Kuruluş, nihai teklifleri hariç olmak üzere, ilk veya devamındaki teklifleri isteklilerle müzakere edebilir. Müzakere, teklifin veya alımın asli unsurlarını değiştirecek, rekabeti bozacak veya ayrımcılığa yol açacak mahiyette olamaz. Asgari koşullar ve ihale kriteri müzakere konusu edilemez. Müzakereler çerçevesinde ihale dokümanında değişiklik yapılması halinde bu değişiklikler tüm isteklilere bildirilir ve yeterli süre tanınarak, yeniden teklif sunmaları istenir. Müzakere sonucunda işbirliği yapılacak istekli veya istekliler seçilir.  (6) Yenilikçi işbirliği araştırma ve geliştirme sürecine ilişkin birbirini izleyen aşamalar halinde yapılandırılır. Malın üretimi, hizmetin sunumu veya yapım işinin tamamlanması da bir aşama olarak öngörülebilir. Yüklenici tarafından yerine getirilmesi gereken ara hedefler belirlenir ve yükleniciye ara ödemeler yapılması öngörülür. Ara hedefler esas alınarak, dokümanda şartları belirtilmek kaydıyla herhangi bir aşamanın bitiminde işbirliği sonlandırılabilir veya işbirliği yapılan ortakların sayısı azaltılabilir. Kuruluş, işbirliğinin yapısı ve farklı aşamalar için öngörülen süre ve bedeli, önerilen çözümün yenilikçilik derecesi ile araştırma ve geliştirme adımlarını dikkate alarak belirler. | **Taslağın 25. maddesi ile yeni bir düzenleme ihdas edilmiş olup, maddenin gerekçesi incelendikten sonra görüş verilmesi uygun bulunmuştur.**  İstisnaların kaldırılarak Kanun kapsamının genişletilmesi, bununla paralel olarak farklılıklara sahip ve mevcut usuller ile ihale edilmesinde zorluk yaşanan ihtiyaçların tedariki için yeni ve daha esnek ihale yöntemlerine yer verilmesinin ilkesel olarak doğru bir yaklaşım olduğu değerlendirilmektedir.  Ancak, söz konusu yeni ihale yöntemlerinin ihaleye katılım kriterleri, benzer iş tanımları, teklif değerlendirme ölçütleri vb. hususlar hakkında detay bilgiye ihtiyaç bulunmaktadır.  Burada en önemli hususun, şeffaflık, eşit muamele ve kamu yararının korunması ilkelerinin nasıl sağlanacağı olduğu değerlendirilmektedir.  Bu nedenle, yenilikçi ihale yöntemlerinde kapsamın ve uygulama kriterlerinin açık ve suistimale olanak verilmeyecek belirlenmesinin büyük bir önem taşıdığı düşünülmektedir. |
| **Elektronik Kamu Alımları Platformu** (2)  **Ek Madde 1- (Ek: 30/7/2003-4964/41 md.; Değişik: 20/11/2008-5812/26 md.)**  Bu Kanun kapsamında yapılan ihalelerde; bu Kanunun 13 üncü maddesi hükümleri saklı kalmak üzere, ilan, ihale dokümanının hazırlanması ve verilmesi, katılım ve yeterliğe ilişkin belgelerin sunulması, tekliflerin hazırlanması, sunulması ve değerlendirilmesi, ihalenin karara bağlanması ve onaylanması, kesinleşen ihale kararlarının bildirilmesi ve sözleşmenin imzalanması gibi ihale süreciyle ilgili aşamalar ile her türlü bildirimler kısmen veya tamamen, Kurum tarafından oluşturulan Elektronik Kamu Alımları Platformu üzerinden gerçekleştirilebilir.  Elektronik Kamu Alımları Platformunun kurulması ve işletilmesi ile ihale sürecinde elektronik araçların kullanımına ilişkin esas ve usuller Kurum tarafından belirlenir.  Bu Kanunun 13 üncü maddesi uyarınca yapılacak bütün ilanlar aynı zamanda Elektronik Kamu Alımları Platformunda da yayımlanır.  Bu Kanun kapsamındaki alımlarda aday veya isteklilerin yeterliğinin tespitine ilişkin olarak Elektronik Kamu Alımları Platformu üzerinden sistemler kurulabilir. Bu sistemlerin kurulması, kurdurulması, denetlenmesi, yetkilendirilen kuruluşların yetkilerinin iptal edilmesi veya tedbir niteliğinde kararlar alınması hususlarında Kurum yetkilidir. | **ALTINCI BÖLÜM**  **Elektronik ve Toplu Alım Araçları**  **Elektronik İhale ve Sertifikasyon Sistemi**  **Madde 26-** (1) Bu Kanun kapsamında yapılan alımlarda ilan, dokümanın hazırlanması ve verilmesi, katılım ve yeterliğe ilişkin bilgi ve belgelerin sunulmasına yönelik sistemlerin kurulması veya kurdurulması, tekliflerin hazırlanması, sunulması ve değerlendirilmesi, ihalenin karara bağlanması ve onaylanması, kesinleşen ihale kararlarının bildirilmesi ve sözleşmenin imzalanması gibi ihale süreciyle ilgili aşamalar ile her türlü bildirim kısmen veya tamamen elektronik ortamda gerçekleştirilebilir.  (2) Birinci fıkrada sayılan işlemler veya ihale süreci kısmen veya tamamen EKAP üzerinden gerçekleştirilebilir. Elektronik ihaleye ilişkin esas ve usuller Kurum tarafından belirlenir.  **(3) Müteşebbislerin EKAP’a kayıtlı olması zorunludur. Yabancı müteşebbisler açısından bu zorunluluğa ilişkin hususlar Kurum tarafından belirlenir.**  (4) Bu Kanun kapsamındaki alımlarda **müteşebbislerin yeterlik tespitine ilişkin olarak EKAP üzerinden sertifikasyon sistemi kurulabilir**. Bu sistemin kurulması, işletilmesi veya tedbir niteliğinde kararlar alınması hususlarında Kurum yetkilidir. | **Yurtdışından alınan iş deneyim belgelerinin de EKAP’a kayıtlı olma zorunluluğuna ilişkin bir düzenleme yapılmalıdır**.  Bu kapsamda yabancı müteşebbisler için ayrı bir düzenleme yapılmaksızın EKAP’a kayıt zorunluluğu tüm müteşebbisler açsından geçerli olmalıdır.  Taslağın 26ncı maddesi 3. fıkrasının aşağıdaki şekilde değiştirilmesi önerilmektedir;  (3) **Yerli ve yabancı tüm** müteşebbislerin EKAP’a kayıtlı olması zorunludur. ~~Yabancı müteşebbisler açısından bu zorunluluğa ilişkin hususlar Kurum tarafından belirlenir.~~ |
| **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) **(Ek: 6/2/2014-6518/46 md.)** Teknoloji merkezi işletmelerinde, Ar-Ge merkezlerinde, kamu kurum ve kuruluşları ile kanunla kurulan vakıflar tarafından veya uluslararası fonlarca desteklenen Ar-Ge ve yenilik projelerinde, rekabet öncesi iş birliği projelerinde ve teknogirişim sermaye desteklerinden yararlananlara, yararlandıkları destekler çerçevesinde yürüttükleri proje sonucu ortaya çıkan mal ve hizmetlerin piyasaya arz edilmesinden sonra proje sonucu ortaya çıkan hizmetler ile yerli malı belgesine sahip ürünler için Bilim, Sanayi ve Teknoloji Bakanlığı tarafından Kurumca belirlenen esaslar çerçevesinde düzenlenen ve piyasaya arz tarihinden itibaren beş yıl süreyle kullanılabilecek olan belgeler.  3) İsteklinin üretim ve/veya imalat kapasitesine, araştırma-geliştirme faaliyetlerine ve kaliteyi sağlamasına yönelik belgeler,  4) İsteklinin organizasyon yapısına ve ihale konusu işi yerine getirmek için yeterli sayıda ve nitelikte personel çalıştırdığına veya çalıştıracağına ilişkin bilgi ve/veya belgeler,  5) İhale konusu hizmet veya yapım işlerinde isteklinin yönetici kadrosu ile işi yürütecek teknik personelinin eğitimi ve mesleki niteliklerini gösteren belgeler,  6) İhale konusu işin yerine getirilebilmesi için gerekli görülen tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipmana ilişkin belgeler,  7) İstekliye doğrudan bağlı olsun veya olmasın, kalite kontrolden sorumlu olan ilgili teknik personel veya teknik kuruluşlara ilişkin belgeler,  8) İhale konusu işin ihale dokümanında belirtilen standartlara uygunluğunu gösteren, uluslar arası kurallara uygun şekilde akredite edilmiş kalite kontrol kuruluşları tarafından verilen sertifikalar,  9) İdarenin talebi halinde doğruluğu teyit edilmek üzere, tedarik edilecek malların numuneleri, katalogları ve/veya fotoğrafları.  İhale konusu işin niteliğine göre yukarıda belirtilen bilgi veya belgelerden hangilerinin yeterlik değerlendirmesinde kullanılacağı, ihale dokümanında ve ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilân veya davet belgelerinde belirtilir.  **(Ek fıkra: 12/6/2002-4761/13 md.)** Birinci fıkranın (b) bendinin (2) numaralı alt bendinde belirtilen belgelerden, yapım ve yapımla ilgili hizmet işlerinde, denetleme veya yönetme görevi nedeniyle alınanlarda gerçek kişinin mühendis veya mimar olma şartı aranır. İş bitirme, yönetim veya denetim suretiyle elde edilecek belgeler, belge sahibi kişi veya kuruluşların dışındaki istekliler tarafından kullanılamaz, belgeler devredilemez, kiraya verilemez ve satılamaz. Bu belge sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişiliklerin ihaleye girebilmesinde en az bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olmaları, her ihalede bu oranın aranması ve teminat süresince bu oranın muhafaza edilmesi zorunludur. **(Değişik son cümle: 6/2/2014-6518/46 md.)** Denetim ve yönetim faaliyetleri nedeniyle alınacak belgeler beşte bir oranında dikkate alınır. Ancak, yapımla ilgili hizmet işlerinden elde edilen belgeler yapım işlerinde kullanılamaz. (1)  Aşağıda belirtilen durumlardaki istekliler ihale dışı bırakılır:  a) İflas eden, tasfiye halinde olan, işleri mahkeme tarafından yürütülen, konkordato ilân eden, işlerini askıya alan veya kendi ülkesindeki mevzuat hükümlerine göre benzer bir durumda olan.  b) İflası ilân edilen, zorunlu tasfiye kararı verilen, alacaklılara karşı borçlarından dolayı mahkeme idaresi altında bulunan veya kendi ülkesindeki mevzuat hükümlerine göre benzer bir durumda olan.  c) Türkiye’nin veya kendi ülkesinin mevzuat hükümleri uyarınca kesinleşmiş sosyal güvenlik prim borcu olan.  d) Türkiye’nin veya kendi ülkesinin mevzuat hükümleri uyarınca kesinleşmiş vergi borcu olan.  e) İhale tarihinden önceki beş yıl içinde, mesleki faaliyetlerinden dolayı yargı kararıyla hüküm giyen.  f) İhale tarihinden önceki beş yıl içinde, ihaleyi yapan idareye yaptığı işler sırasında iş veya meslek ahlakına aykırı faaliyetlerde bulunduğu bu idare tarafından ispat edilen.  g) İhale tarihi itibariyle, mevzuatı gereği kayıtlı olduğu oda tarafından mesleki faaliyetten men edilmiş olan.  h) Bu maddede belirtilen bilgi ve belgeleri vermeyen veya yanıltıcı bilgi ve/veya sahte belge verdiği tespit edilen.  i) 11 inci maddeye göre ihaleye katılamayacağı belirtildiği halde ihaleye katılan.  j) 17 nci maddede belirtilen yasak fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilen.  **(Ek fıkra: 28/3/2007-5615/23 md.)** Kurum, dördüncü fıkranın; (c) bendi ile ilgili olarak Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığının uygun görüşünü alarak sosyal güvenlik prim borcunun kapsamı ve tutarını; (d) bendi ile ilgili olarak, Gelir İdaresi Başkanlığının uygun görüşünü alarak vergi borcu kapsamına girecek vergileri; tür ve tutar itibariyle belirlemeye yetkilidir.  **(Ek fıkra: 28/3/2007-5615/23 md.)** Bu madde kapsamında istenen belgelerden hangilerinin taahhütname olarak sunulabileceği Kurum tarafından belirlenir. Gerçeğe aykırı hususlar içeren taahhütname sunulması veya ihale üzerinde kalan istekli tarafından taahhüt altına alınan durumu tevsik eden belgelerin sözleşme imzalanmadan önce verilmemesi halinde bu durumda olanlar ihale dışı bırakılarak geçici teminatları gelir kaydedilir. | **Yeterlik ve Kısıtlar**  **Yeterlik Kriterleri**  **Madde 31-** (1) Aday ve isteklilerden yeterlik tespitine ilişkin olarak ihale konusunun niteliğine uygun ve ölçülü olması kaydıyla aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenebilir:   1. Faaliyet ve temsil yeterliğinin tespiti için:   1) İlgili odaya kayıtlı olarak faaliyette bulunulduğunu tevsik eden belgeler,  2) Teklif vermeye yetkili olunduğunu tevsik eden belgeler,  3) İhale konusu işin ifası için mevzuat gereği sahip olunması gereken sicil, izin, lisans, ruhsat veya benzeri belgeler.   1. Ekonomik ve malî yeterliğin tespiti için:   1) Toplam ciroyu veya alım konusu ile ilgili ciroyu gösteren belgeler,  2) İlgili mevzuat uyarınca yayımlanması zorunlu olan bilanço veya bilançonun gerekli görülen bölümleri yoksa bunlara eşdeğer belgeler,  3) Bankalardan temin edilecek mevduat ve kredibiliteyi gösterir belgeler,  4) **Mesleki sorumluluk sigortasına ilişkin belgeler**.  c) Teknik yeterliğin tespiti için; iş organizasyonu, insan kaynağı, teknik özellik ve kapasite, araştırma ve geliştirme kapasitesi, kalite ve standartlara ilişkin belgeler istenebilir.  ç) İş deneyim yeterliğinin tespiti için kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak;  1) **Son on yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri** ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili danışmanlık hizmetlerine ilişkin deneyimi gösteren belgeler,  2) Son on yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili danışmanlık hizmetlerinde ilk sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında fiilen denetlenen veya yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler,  3) **Devam eden yapım işleri ve yapımla ilgili danışmanlık hizmetlerinde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması ve son on yıl içinde gerçekleşme oranı toplam sözleşme bedelinin en az %80'ine ulaşması şartıyla kusursuz olarak gerçekleştirildiğini veya ilk sözleşme bedelinin %80’i oranında fiilen denetleme veya yönetme görevinde bulunulduğunu gösteren belgeler,**  4) Son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarına ilişkin deneyimi gösteren belgeler,  5) **Devredilen işlerde ilk sözleşme bedelinin en az % 80’inin tamamlanması şartıyla, son on yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili danışmanlık alımları ve son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarıyla ilgili deneyimi gösteren belgeler,**  6) Teknoloji merkezi işletmelerinde, Ar-Ge merkezlerinde, kamu kurum ve kuruluşları ile kanunla kurulan vakıflar tarafından veya uluslararası fonlarca desteklenen Ar-Ge ve yenilik projelerinde, rekabet öncesi iş birliği projelerinde ve teknogirişim sermaye desteklerinden yararlananlara, yararlandıkları destekler çerçevesinde yürüttükleri proje sonucu ortaya çıkan mal ve hizmetlerin piyasaya arz edilmesinden sonra proje sonucu ortaya çıkan hizmetler ile yerli malı belgesine sahip ürünler için Bilim, Sanayi ve Teknoloji Bakanlığı tarafından Kurumca belirlenen esaslar çerçevesinde düzenlenen ve piyasaya arz tarihinden itibaren beş yıl süreyle kullanılabilecek olan belgeler.  (2) Mühendis veya mimarların, aldıkları lisans eğitimine uygun yapım işi ihalelerine başvurularında, toplam süresi 30 yılı geçmemek kaydıyla mezuniyetlerinden sonra geçen her yıl ikiyüzellibin Türk Lirası olarak hesaplanarak benzer iş deneyimi olarak dikkate alınır.  (3) İş deneyimini gösteren belgeler, bir işletmenin, 11/1/2011 tarihli ve 6098 sayılı Türk Borçlar Kanununun 203 üncü maddesine göre, başka bir işletme ile aktif ve pasiflerin karşılıklı olarak devralınması ya da birinin diğerine katılması yoluyla birleştirilmesi, 13/1/2011 tarihli ve 6102 sayılı Türk Ticaret Kanununun 194 üncü maddesine göre bir ticari işletmenin, bir ticaret şirketiyle, onun tarafından devralınmak suretiyle birleşmesi, 136 ila 158 inci maddelerine göre ticaret şirketlerinin birleşmesi ve 159 ila 179 uncu maddelerine göre ticaret şirketlerinin bölünmesi halleri dahil olmak üzere belge sahibi dışındaki müteşebbisler tarafından kullanılamaz, devredilemez, kiraya verilemez ve satılamaz.  (4) Denetleme ve yönetme faaliyetleri nedeniyle alınan belgelerde gerçek kişinin mühendis veya mimar olma şartı  aranır. **Denetleme ve yönetme faaliyetleri nedeniyle alınan belgeler, sadece yapım ile ilgili danışmanlık ihalelerinde kullanılabilir.** Mezuniyet belgesi sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişiliklerin bu belgeyle yapım işi ihalelerine, denetleme ve yönetme faaliyetleri nedeniyle elde edilen belge sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişiliklerin bu belgelerle yapımla ilgili danışmanlık ihalelerine girebilmesinde son bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olmaları, her ihalede bu oranın aranması ve sözleşme süresince bu oranın muhafaza edilmesi zorunludur.  (5) Kuruluşlarda hangi sıfatla olursa olsun görevli olanlara ait iş deneyimini gösteren belgeler, bu kişilerin görevleri devam ettiği sürece kullanılamaz ve kullandırılamaz.  (6) Birinci fıkra uyarınca istenilebilecek bilgi ve belgelere ilişkin olarak alım türü, niteliği ve yaklaşık maliyeti ile ihale usulüne göre aday ve isteklilerden, yeterliğin tespiti için  istenecek asgari bilgi ve belgeler ile bu bilgi ve belgelerde sağlanması gereken kriterleri belirlemeye Kurum yetkilidir. | Taslağın 31nci maddesi 4. fıkrasının aşağıdaki şekilde değiştirilmesi önerilmektedir;  4) **Danışmanlık Hizmet Alım İşlerinde** mesleki sorumluluk sigortasına ilişkin belgeler.  Mesleki sorumluluk sigortası teknik müşavirlik hizmetlerine yönelik bir sigorta olduğu için danışmanlık ihalelerinde istenebileceği belirtilmelidir.  İş Deneyim Belgelerinin süresinin 15 yıldan 10 yıla çekilmesine ilişkin düzenlemenin sektör açısından önemli bir bak kaybına yol açmayacağı değerlendirilmektedir.  Bununla birlikte, İş Deneyim Belgelerinin süresinin 15 yıldan 10 yıla çekilmesi halinde Türk müteahhitlik firmalarının rekabet gücünün olumsuz etkileneceğine yönelik görüşler kuruluşlarımıza iletilmiştir.Sürenin 10 yıla çekilmesi nedeniyle yaşanmakta olan aşırı düşük teklif sorununun daha da derinleşeceği, Türk firmalarının ihalelere girebilmek için yabancı (özellikle de Çinli) firmalara ihtiyaç duyacakları ve yerel pazarın Çin vb. rakip ülkelere açılması durumu ile karşı karşıya kalınacağı ifade edilmektedir.  **Mimar ve mühendisler ile ilgili düzenlemede, mezuniyet belgesi sahiplerinin firmadaki ortaklık payına ilişkin bir sınırlama, açıklama getirilmelidir.**  Şirket birleşme ve bölünmelerinde iş deneyimini gösteren belgelerin, belge sahibi dışındaki müteşebbisler tarafından kullanılamaması ilişkin bu düzenlemenin yararlı olacağı değerlendirilmektedir..  İş denetleme ve yönetme belgelerinin sadece yapım ile ilgili hizmet işlerinde kullanılabilmesine imkân tanınmasına yönelik düzenlemenin, yaşanan pek çok soruna çözüm getireceği değerlendirilmektedir.  4734 sayılı Kanun ile beraber gelen ve uygulamada çok ciddi sorunlara yol açmış olan İş Denetleme ve İş Yönetme Belgelerinin yapım işi ihalelerinde kullanılmasının bu şekilde önlenmesi çok önemli bir gelişme olacaktır.  Yurtdışından temin edilen belgelerin içeriklerinin doğruluğunun tespit edilebilmesi için uygulanabilir bir yöntem geliştirilmesi ve kriterler belirlenmesi önem taşımaktadır.  GENEL DEĞERLENDİRME  İhalede benzer iş deneyimine sahip olmak esas olduğundan, yapılan işin parasal tutarı değil, AB ülkelerinde olduğu gibi, işin miktarı ve özelliğini içeren belgelerin düzenlenmesi ve yeterlilik kriterlerinin de idarelerce yaptırılacak işe göre belirlenmesi daha uygun olacaktır.  Bu durumda, ikincil mevzuatta yer alan “benzer bir işte yeterlilik kriteri tutarının 2 katı, benzer olmayan işte 6 katı” gibi kriterlerin kaldırılması gerektiği düşünülmektedir.  Ayrıca, YİD-PPP vb. modeller ile gerçekleştirilen işlerden temin edilecek İş Deneyim Belgeleri ile ilgili kapsamlı bir düzenleme yapılmasına ihtiyaç bulunmaktadır. |
| **Yasak fiil veya davranışlar**  **Madde 17-** İhalelerde aşağıda belirtilen fiil veya davranışlarda bulunmak yasaktır:  a) Hile, vaat, tehdit, nüfuz kullanma, çıkar sağlama, anlaşma, irtikap, rüşvet suretiyle veya başka yollarla ihaleye ilişkin işlemlere fesat karıştırmak veya buna teşebbüs etmek.  b) İsteklileri tereddüde düşürmek, katılımı engellemek, isteklilere anlaşma teklifinde bulunmak veya teşvik etmek, rekabeti veya ihale kararını etkileyecek davranışlarda bulunmak.  c) Sahte belge veya sahte teminat düzenlemek, kullanmak veya bunlara teşebbüs etmek.  d) Alternatif teklif verebilme halleri dışında, ihalelerde bir istekli tarafından kendisi veya başkaları adına doğrudan veya dolaylı olarak, asaleten ya da vekaleten birden fazla teklif vermek.  e) 11 inci maddeye göre ihaleye katılamayacağı belirtildiği halde ihaleye katılmak.  Bu yasak fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında bu Kanunun Dördüncü Kısmında belirtilen hükümler uygulanır. | **Yasak Fiiller**  **Madde 34**- (1) İhalelerde aşağıda belirtilen fiillerde bulunmak yasaktır:  a) Hile, vaat, tehdit, nüfuz kullanma, çıkar sağlama, anlaşma, irtikap, rüşvet suretiyle veya başka yollarla ihaleye ilişkin işlemlere fesat karıştırmak veya buna teşebbüs etmek.  b) Müteşebbisleri tereddüde düşürmek, ihaleye katılımı engellemek, müteşebbislere anlaşma teklifinde bulunmak veya teşvik etmek, rekabeti veya ihale kararını etkileyecek davranış veya uyumlu eylemde bulunmak.  c) Sahte belge düzenlemek, kullanmak veya bunlara teşebbüs etmek.  ç) Alternatif teklif verebilme halleri dışında bir aday veya istekli tarafından kendisi veya başkaları adına doğrudan veya dolaylı olarak, asaleten veya vekaleten, birden fazla başvuruda bulunmak veya teklif vermek.  d) **Aynı hâkim etki altında olanlar veya hâkim etki sahibi ile birlikte bu kişinin hâkim etkisi altındakiler tarafından aynı ihaleye başvuruda bulunmak veya teklif vermek.**  e) 33 üncü maddeye göre ihaleye katılamayacağı belirtildiği halde ihaleye katılmak.  f) Hakkında kamu ihalelerine katılmaktan yasaklama kararı bulunmasına rağmen başkası adına doğrudan veya dolaylı, asaleten veya vekaleten başvuruda bulunmak ya da teklif vermek.  g) 31 inci madde kapsamında istenen bilgi ve belgelere ilişkin gerçeğe aykırı hususlar içeren beyanname sunmak veya bu durumları tevsik eden bilgi ve belge sunmamak.  (2) Birinci fıkrada belirtilen yasak fiillerde bulunan gerçek veya tüzel kişiler ya da temsilcileri hakkında on birinci bölümde belirtilen hükümlere göre ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilerek varsa geçici teminatları gelir kaydedilir. | Taslağın 34. maddesinde hakim etki yasak fiiller arasında sayılmakta ve aynı şirketler grubundaki firmaların aynı ihalelere girerek suistimale yol açmaları durumunun önlenmesi amaçlanmaktadır.  Mevcut uygulamada, giderek yaygınlaşan bu suistimal yönteminin önlenmesinin çok yararlı olacağı değerlendirilmektedir  Ancak **bu durumun tespiti zor olduğu için isteklilerin, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun 7. maddesi kapsamında Rekabet Kurulunun iznine tabi olmaları yönünde bir ön şart getirilmesi gerektiği değerlendirilmektedir**. |
|  | **YENİ MADDE**  **Bilgi ve Belgelerin Açıklanmaması**  **Madde 35-** (1) Yaklaşık maliyet ile aday veya istekliler tarafından sunulan bilgi ve belgelerden ticari sır olması nedeniyle gizli kalması istenilenler, bu Kanunun uygulanmasında görevli olanlar ile kuruluşlara danışmanlık hizmeti sunanlar tarafından üçüncü kişilere açıklanamaz, kendilerinin veya üçüncü kişilerin menfaatine kullanılamaz.  (2) Kuruluş tarafından gizli kalması istenen bilgi ve belgeler müteşebbisler tarafından açıklanamaz.  (3) Bu madde hükmüne aykırı davrananlar hakkında ilgisine göre on birinci bölümde belirtilen hükümler uygulanır. |  |
| **Geçici teminat**  **Madde 33-** **(Değişik: 30/7/2003-4964/20 md.)**  İhalelerde, teklif edilen bedelin % 3’ünden az olmamak üzere, istekli tarafından verilecek tutarda geçici teminat alınır. İhale dokümanında belirtilmesi şartıyla, danışmanlık hizmeti ihalelerinde geçici teminat alınması zorunlu değildir.  Teminat olarak kabul edilecek değerler  **Madde 34-** Teminat olarak kabul edilecek değerler aşağıda gösterilmiştir:  a) Tedavüldeki Türk Parası.  b) **(Değişik: 30/7/2003-4964/21 md.)**Bankalar ve özel finans kurumları tarafından verilen teminat mektupları.  c) Hazine Müsteşarlığınca ihraç edilen Devlet İç Borçlanma Senetleri ve bu senetler yerine düzenlenen belgeler.  İlgili mevzuatına göre Türkiye’de faaliyette bulunmasına izin verilen yabancı bankaların düzenleyecekleri teminat mektupları ile Türkiye dışında faaliyette bulunan banka veya benzeri kredi kuruluşlarının kontrgarantisi üzerine Türkiye’de faaliyette bulunan bankaların veya özel finans kurumlarının düzenleyecekleri teminat mektupları da teminat olarak kabul edilir.(  (c) bendinde belirtilen senetler ve bu senetler yerine düzenlenen belgelerden nominal değere faiz dahil edilerek ihraç edilenler, anaparaya tekabül eden satış değeri üzerinden teminat olarak kabul edilir.  Teminat mektupları dışındaki teminatlar ihale komisyonlarınca teslim alınamaz. Bunların saymanlık ya da muhasebe müdürlüklerine yatırılması zorunludur.  İhale üzerinde kalan istekli ile ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi istekliye ait teminat mektupları ihaleden sonra saymanlık ya da muhasebe müdürlüklerine teslim edilir. Diğer isteklilere ait teminatlar ise hemen iade edilir. İhale üzerinde kalan istekli ile sözleşme imzalanması halinde, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibine ait teminat sözleşme imzalandıktan hemen sonra iade edilir.  Teminatlar, teminat olarak kabul edilen diğer değerlerle değiştirilebilir.  Her ne suretle olursa olsun, idarece alınan teminatlar haczedilemez ve üzerine ihtiyati tedbir konulamaz.  Teminat mektupları(1)  **Madde 35-** Bu Kanun kapsamında (...)(1) verilecek teminat mektuplarının kapsam ve şeklini tespite Kamu İhale Kurumu yetkilidir.  32 nci maddeye göre belirlenen tekliflerin geçerlilik süresinden en az otuz gün fazla süreli olmak kaydıyla, geçici teminat mektuplarında süre belirtilir. Teklif geçerlilik süresinin uzatılması halinde, geçici teminat mektuplarının süresi de aynı süre ile uzatılır. Kesin teminat mektuplarının süresi ihale konusu işin bitiş tarihi dikkate alınmak suretiyle idare tarafından belirlenir.  İlgili mevzuatına aykırı olarak düzenlenmiş teminat mektupları kabul edilmez. | **Teminatlar**  **Madde 38**- (1) İhalelerde, teklif fiyatının %3'ünden az olmamak üzere, istekli tarafından belirlenecek tutarda geçici teminat alınır. Dokümanda belirtilmesi şartıyla, danışmanlık ihaleleri ile ilanlı pazarlık, rekabetçi müzakere ve yenilikçi işbirliği usulleri ile yapılan ihalelerde geçici teminat alınması zorunlu değildir. Geçici teminatın gelir kaydedileceği hallerde, istekli tarafından verilen geçici teminat tutarının tamamı gelir kaydedilir.  (2) Tekliflerin geçerlilik süresinden en az otuz gün fazla süreli olmak kaydıyla, geçici teminat mektuplarında süre belirtilir. Teklif geçerlilik süresinin uzatılması halinde, geçici teminat mektuplarının süresi de aynı süre ile uzatılır.  (3) Taahhüdün sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesini sağlamak amacıyla, sözleşmenin imzalanmasından önce ihale üzerinde bırakılan istekliden sözleşme bedelinin %6’sı oranında kesin teminat alınır. Kesin teminat mektuplarının süresi kuruluş tarafından belirlenir.  (4) Danışmanlık ihalelerinde dokümanda belirtilmesi kaydıyla, kesin teminat sözleşme yapılmadan önce alınmayabilir. Bu durumda, düzenlenecek her hakedişten %6 oranında yapılacak kesintiler teminat olarak alıkonulur.  (5) Teminat olarak kabul edilecek değerler aşağıda gösterilmiştir:  a) Türk Parası veya kuruluş tarafından uygun görülmesi kaydıyla teklifin verildiği türden yabancı para.  b) Türkiye’de faaliyette bulunan bankalar tarafından verilen teminat mektupları ile **sigorta şirketleri tarafından verilen kefalet sigortaları.**  c) Hazine Müsteşarlığınca ihraç edilen Devlet İç Borçlanma Senetleri veya bu senetler yerine düzenlenen belgeler.  ç) İsteklinin ihaleyi yapan kuruluşta bulunan **tahakkuka bağlanmış alacakları,**  d) **Kira sertifikaları**.  (6) Beşinci fıkranın (c) bendinde belirtilen senetler veya bu senetler yerine düzenlenen belgelerden nominal değere faiz dâhil edilerek ihraç edilenler, anaparaya tekabül eden satış değeri üzerinden teminat olarak kabul edilir.  (7) Sunulan teminatlar, diğer teminatlarla değiştirilebilir. Teminatlar haczedilemez ve üzerine ihtiyati tedbir konulamaz.  (8) Kurum, ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklifinin sınır değerin altında olması hâlinde, bu istekliden yaklaşık maliyetin %6’sından az ve %15’inden fazla olmamak üzere alınacak kesin teminat oranına ilişkin düzenlemeler yapabilir.   (9) Teminat alınmayan durumlarda, geçici teminatın gelir kaydedilmesini gerektiren hallerin ortaya çıkması durumunda, yaklaşık maliyetin %3’ü istekliden; kesin teminatın gelir kaydedilmesini gerektiren hallerin ortaya çıkması durumunda, sözleşme bedelinin %6’sı yükleniciden tahsil edilir. | Taslakta; kefalet sigortası, kira sertifikası, nakit yabancı para, tahakkuk etmiş alacak gibi yeni teminat türlerinin kullanımı mümkün hale getirilmiştir.  **Sektörün de bugüne kadar dile getirmiş olduğu, Kefalet Sigortası uygulamasının ihale sistemi içerisinde yer almasının, isteklilerin fazla risk alarak çok düşük teklif vermelerinin önüne geçeceğine inanılmaktadır.**  Aşırı düşük teklifler, mevcut uygulamanın en önemli sorunları arasında yer almaktadır.  Kefalet sigortası poliçesinin sözleşme imzalanmadan önce sunulmasının, daha sonraki aşamalarda yaşanabilecek sorunları önlemek açısından yararlı olacağı değerlendirilmektedir. |
| **Tekliflerin değerlendirilmesi**  **Madde 37-** İhale komisyonunun talebi üzerine idare tekliflerin incelenmesi, karşılaştırılması ve değerlendirilmesinde yararlanmak üzere net olmayan hususlarla ilgili isteklilerden yazılı olarak tekliflerini açıklamalarını isteyebilir. Ancak bu açıklama, hiçbir şekilde teklif fiyatında değişiklik yapılması veya ihale dokümanında yer alan şartlara uygun olmayan tekliflerin uygun hale getirilmesi amacıyla istenilmez ve yapılmaz.  **(Değişik ikinci fıkra: 20/11/2008-5812/11 md.)** Tekliflerin değerlendirilmesinde, öncelikle belgeleri eksik olduğu veya teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olmadığı 36 ncı maddeye göre ilk oturumda tespit edilen isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verilir. Ancak, teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmaması kaydıyla, belgelerde bilgi eksikliği bulunması halinde idarece belirlenen sürede isteklilerden bu eksik bilgilerin tamamlanması yazılı olarak istenir. Belirlenen sürede bilgileri tamamlamayan istekliler değerlendirme dışı bırakılır ve geçici teminatları gelir kaydedilir. Bu ilk değerlendirme ve işlemler sonucunda belgeleri eksiksiz ve teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olan isteklilerin tekliflerinin ayrıntılı değerlendirilmesine geçilir. Bu aşamada, isteklilerin ihale konusu işi yapabilme kapasitelerini belirleyen yeterlik kriterlerine ve tekliflerin ihale dokümanında belirtilen şartlara uygun olup olmadığı  ile  birim  fiyat teklif  cetvellerinde  aritmetik  hata  bulunup  bulunmadığı incelenir. Uygun olmadığı belirlenen isteklilerin teklifleri ile birim fiyat teklif cetvellerinde aritmetik hata bulunan teklifler değerlendirme dışı bırakılır.  **(Mülga son fıkra: 20/11/2008-5812/11 md.)** | **Teklif ve Başvuruların Değerlendirilmesi**  **Madde 40**- (1) Tekliflerin değerlendirilmesinde öncelikle, belgeleri eksik olduğu veya teklif mektubu ile geçici teminatının usulüne uygun olmadığı tespit edilen istekliler ile ihale tarihi itibarıyla kamu ihalelerine katılmaktan yasaklı olan isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verilerek diğer tekliflerin ihale konusu işi yapabilme kapasitelerini belirleyen yeterlik kriterlerine ve tekliflerin ihale dokümanında belirtilen şartlara uygun olup olmadığının ayrıntılı incelenmesine geçilir.  (2) Teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmaması kaydıyla, belgelerde bilgi eksikliği bulunması halinde kuruluş tarafından belirlenen sürede isteklilerden eksik bilgilerin tamamlanması yazılı olarak istenir. Belirlenen sürede bilgileri tamamlamayan isteklilerin teklifleri değerlendirme dışı bırakılır ve geçici teminatları gelir kaydedilir.  (3) Teklif mektubu eki cetvelde çarpım ve toplamlarda aritmetik hata bulunması ve bu hatadan kaynaklanan farkın toplam teklif fiyatının %1’ine eşit veya daha az olması durumunda, isteklinin teklif ettiği **birim fiyatlar esas alınarak** aritmetik hatalar ihale komisyonu tarafından re’sen düzeltilir. Yapılan bu düzeltme sonucu bulunan tutar, isteklinin değerlendirmeye esas fiyat teklifi olarak kabul edilir ve bu durum istekliye derhal bildirilir.  (4) Yapılan değerlendirme ve işlemler sonucunda **uyumsuz yapılı teklif sunan** veya teklifi dokümanda belirtilen şartlara uygun olmadığı belirlenen ya da teklif fiyatının %1’ini aşacak şekilde aritmetik hata yapan veya %1’i aşmamasına karşın teklif fiyatının düzeltilmesi sonucunda teklifinin dokümanda belirtilen şartlara uygun olmadığı anlaşılan isteklilerin teklifi değerlendirme dışı bırakılır.  (5) Belli istekliler arasında ihale, ilanlı pazarlık, rekabetçi müzakere ve yenilikçi işbirliği usullerinde yeterlik başvurularının değerlendirilmesinde geçici teminatın gelir kaydedilmesi hariç birinci ve ikinci fıkra hükümleri uygulanır. Birinci fıkranın uygulanmasında son başvuru tarihi esas alınır.  (6) Yaklaşık maliyeti eşik değerin üzerinde olan ve aşırı düşük teklif sorgulaması yapılması öngörülen yapım işi ihalelerinde, dördüncü fıkra kapsamında yapılan değerlendirmenin sonucu ihale yetkilisinin onayına sunulur. Değerlendirmeye ilişkin karar, ihale yetkilisinin onay veya iptal karar tarihini takip eden en geç üç işgünü içinde isteklilere bildirilir. Bu bildirim üzerine yapılacak şikâyet ve itirazen şikâyet başvuruları sonuçlandırılmaksızın aşırı düşük teklif sorgulaması aşamasına geçilmez.  (7) Beyanname sunulan ihalelere ilişkin tekliflerin hazırlanması, sunulması, alınması ve açılması ile değerlendirilmesine ilişkin ayrı usul ve esaslar belirlemeye Kurum yetkilidir. | Taslağın 40. maddesi 3.fıkrasının aşağıdaki şekilde değiştirilmesi önerilmektedir;  (3) Teklif mektubu eki cetvelde çarpım ve toplamlarda aritmetik hata bulunması ve bu hatadan kaynaklanan farkın toplam teklif fiyatının %1’ine eşit veya daha az olması durumunda, isteklinin **teklif ettiği toplam fiyat sabit kalmak suretiyle alt kalemlerdeki aritmetik hatalar** ihale komisyonu tarafından re’sen düzeltilir. Yapılan bu düzeltme sonucu bulunan tutar, isteklinin değerlendirmeye esas fiyat teklifi olarak kabul edilir ve bu durum istekliye derhal bildirilir.  İşlerin yarım kalmasına sebep olacak şekilde ilk yapılacak işlerin birim fiyatlarının yüksek, diğer işlerin birim fiyatlarının çok düşük verilmesi vb. muvazaalı tekliflerin değerlendirme dışı bırakılabilmesine olanak sağlayan bu düzenlemenin yararlı olacağı değerlendirilmektedir.  Bununla birlikte, Uyumsuz Yapılı Teklifin tespit yöntemlerinin ikincil mevzuatta net ve açık bir şekilde belirlenmesi gerekmektedir. |
| **Aşırı düşük teklifler**  **Madde 38-** İhale komisyonu verilen teklifleri (…) (1) değerlendirdikten sonra, diğer tekliflere veya idarenin tespit ettiği yaklaşık maliyete göre teklif fiyatı aşırı düşük olanları tespit eder. Bu teklifleri reddetmeden önce, belirlediği süre içinde teklif sahiplerinden teklifte önemli olduğunu tespit ettiği bileşenler ile ilgili ayrıntıları yazılı olarak ister. (1)  İhale komisyonu;  a) İmalat sürecinin, verilen hizmetin ve yapım yönteminin ekonomik olması,  b) Seçilen teknik çözümler ve teklif sahibinin mal ve hizmetlerin temini veya yapım işinin yerine getirilmesinde kullanacağı avantajlı koşullar,  c) Teklif edilen mal, hizmet veya yapım işinin özgünlüğü,  gibi hususlarda yapılan yazılı açıklamaları dikkate alarak, aşırı düşük teklifleri değerlendirir. Bu değerlendirme sonucunda, açıklamaları yeterli görülmeyen veya yazılı açıklamada bulunmayan isteklilerin teklifleri reddedilir. (1)  **(Ek fıkra: 20/11/2008-5812/12 md.; Değişik üçüncü fıkra: 6/2/2014-6518/47 md.)** Kurum, ihale konusu işin türü, niteliği ve yaklaşık maliyeti ile ihale edilme usulüne göre aşırı düşük tekliflerin tespiti, değerlendirilmesi ve ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi amacıyla sınır değerler ve sorgulama kriterleri belirlemeye, ihalenin bu maddede öngörülen açıklama istenilmeksizin sonuçlandırılabilmesine, ayrıca yaklaşık maliyeti 8 inci maddede öngörülen eşik değerlerin yarısına kadar olan hizmet alımları ile yapım işleri ihalelerinde sınır değerin altında olan tekliflerin bu maddede öngörülen açıklama istenilmeksizin reddedilmesine ilişkin düzenlemeler yapmaya yetkilidir. İhale komisyonu bu maddenin uygulanmasında Kurum tarafından yapılan düzenlemeleri esas alır. | **Aşırı Düşük Teklifler**  **Madde 41-** (1) Kuruluş tarafından teklif fiyatının aşırı düşük olduğu tespit edilen isteklilerden dokümanda belirtilen ihale kriteri çerçevesinde teklifini oluşturan önemli bileşenlerin fiyat ve/veya maliyetini açıklaması istenir.  (2) Kurum, ihale konusu işin türü, niteliği ve yaklaşık maliyeti ile ihale edilme usulüne göre aşırı düşük tekliflerin tespiti, değerlendirilmesi ve ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi amacıyla sınır değerler ve sorgulama kriterleri belirlemeye, ihalenin **açıklama istenmeksizin sonuçlandırılmasına ilişkin düzenlemeler yapmaya yetkilidir**. Kuruluş, Kurum tarafından yapılan düzenlemeler çerçevesinde aşırı düşük teklif sorgulama ve değerlendirme esasını seçer ve bu hususa dokümanda yer verir.  (3) Yapım işlerinde sınır değer, teklif mektubu ve geçici teminatı usulüne uygun olan isteklilerin teklif fiyatları dikkate alınarak belirlenir.  (4) Açıklama istenen istekli tarafından, ihale konusu işin sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirileceğine dair performans teminatı içeren kefalet sigortası teklifinin sunulması durumunda aşırı düşük teklif açıklaması yapılmaz.  5) **Kefalet sigortası** sunacağını beyan edenler hariç olmak üzere açıklamada bulunmayan ve yapılan değerlendirme sonucunda açıklamaları yeterli görülmeyen isteklilerin teklifleri reddedilir. | Taslağı 41nci maddesinin aşağıdaki şekilde değiştirilmesi önerilmektedir;  (1) Kurum, ihale konusu işin türü, niteliği ve yaklaşık maliyeti ile ihale edilme usulüne göre aşırı düşük tekliflerin tespiti, değerlendirilmesi ve ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi amacıyla sınır değerler ve sorgulama kriterleri belirlemeye yetkilidir.  (2) Kuruluş, ihale konusu işin türü, niteliği, yaklaşık maliyeti vb. hususları dikkate alarak,  a) aşırı düşük teklif sınır değerinin altında kalan tüm teklifleri değerlendirme dışı bırakarak ihaleyi sınır değere üstten en yakın teklif sahibi istekliye bırakır,  b) sınır değere göre aşırı düşük olarak tespit teklifleri reddetmeden önce Kurum tarafından belirlenen aşırı düşük teklif sorgulama ve değerlendirme esasları çerçevesinde değerlendirmeye tabi tutar.  (3) Kuruluş, Kurum tarafından yapılan düzenlemeler çerçevesinde aşırı düşük teklif sorgulama ve değerlendirme esasını seçer ve bu hususa dokümanda yer verir.  (4) Yapım işlerinde sınır değer, teklif mektubu ve geçici teminatı usulüne uygun olan isteklilerin teklif fiyatları dikkate alınarak belirlenir.  (5) Açıklama istenen istekli tarafından, ihale konusu işin sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirileceğine dair performans teminatı içeren kefalet sigortası teklifinin sunulması durumunda aşırı düşük teklif açıklaması yapılmaz.  (6) Kefalet sigortası sunacağını beyan edenler hariç olmak üzere açıklamada bulunmayan ve yapılan değerlendirme sonucunda açıklamaları yeterli görülmeyen isteklilerin teklifleri reddedilir.  Aşırı düşük teklifler, mevcut uygulamanın en önemli sorunları arasında yer almaktadır.  İdarelerin aşırı düşük teklifleri (sınır değerin altında kalan teklifleri) değerlendirme dışı bırakabilmelerini teminen tereddüt etmeden uygulanabilecek net kriterler, hükümler getirilmesinin gerekli olduğuna inanılmaktadır.  Bu yaklaşım doğrultusunda, aşırı düşük olduğu tespit edilen teklifler (sınır değerin altında kalan teklifler) doğrudan değerlendirme dışı bırakılmalıdır. |
|  | **YENİ MADDE**  **İhale Kriteri**  **Madde 44 -** (1) İhale, ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi üzerinde bırakılır.  (2) Ekonomik açıdan en avantajlı teklif, en düşük fiyat veya fiyat dışı unsurlar dikkate alınarak belirlenir. **Fiyat dışı unsurların dikkate alınacağı ihalelerde ihale kriteri en düşük maliyet, fiyat-kalite veya maliyet-kalite esasına göre belirlenebilir**. Ancak, **rekabetçi müzakere ve yenilikçi işbirliği usulleri ile yapılan ihalelerde, ihale kriteri fiyat dışı unsurlar kullanılarak belirlenir**.  (3) **Kalite unsurunun tespitinde**, alım konusuyla bağlantılı olmak şartıyla **aşağıda sayılanlar ve benzerleri dikkate alınabilir:**  a) Teknik değer, estetik ve işlevsel özellikler, erişilebilirlik, kullanılabilirlik, sosyal, çevresel veya yenilikçi özellikler,  b) Sözleşmenin uygulanmasında çalıştırılacak personelin niteliğinin, işin yerine getirilme düzeyinde önemli etkisinin olacağı durumlarda, bu personelin yeterliği, deneyimi ve organizasyonu,  c) Satış sonrası hizmet ve teknik yardım, teslim tarihi, teslim işlemleri ve teslim süreci gibi teslim şartları,  ç) Mal ihalelerinde toplam teklif tutarının yarısından fazlasının yerli malına ilişkin olması.  (4) Maliyet unsurunun tespitinde; kullanım ve işletme maliyeti, bakım maliyeti, atık bertaraf ve geri dönüşüm maliyeti, kullanım ömrü, parasal olarak ölçülebilen çevresel maliyetler ve benzerleri dikkate alınabilir.  (5) İhale kriteri, tekliflerin değerlendirilmesini sağlamak üzere gerekli bilgileri içerecek şekilde ilan ve dokümanda belirtilir.  (6) Fiyat dışı unsurların esas alındığı ihalelerde, değerlendirmeye esas unsurların ağırlık oranları, ağırlık oranlarının belirlenmesinin mümkün olmadığı durumlarda ise bunların önem dereceleri ihale dokümanında belirtilir.  (7) İhale konusu alımın türü, niteliği ve yaklaşık maliyeti ile ihale edilme usulüne göre uygulanacak ihale kriterlerini ve bu kritere ilişkin ağırlık oranlarını belirlemeye Kurum yetkilidir. | Taslağı 44ncü maddesi 2nci fıkrasının aşağıdaki şekilde değiştirilmesi önerilmektedir;  (2) Ekonomik açıdan en avantajlı teklif, **sadece fiyat esasına (en düşük fiyat) göre veya fiyat ile birlikte fiyat dışı unsurlar** dikkate alınarak belirlenir. Fiyat dışı unsurların **da** dikkate alınacağı ihalelerde ihale kriteri en düşük maliyet, fiyat-kalite veya maliyet-kalite esasına göre belirlenebilir. Ancak, rekabetçi müzakere ve yenilikçi işbirliği usulleri ile yapılan ihalelerde, ihale kriteri **fiyat ile birlikte** fiyat dışı unsurlar kullanılarak belirlenir.  GENEL DEĞERLENDİRME  Ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibinin belirlenmesinde kullanılacak kriterler en düşük fiyat, en düşük maliyet, fiyat-kalite veya maliyet-kalite olarak düzenlenmiştir.  Kalite unsurunun tespitinde, alım konusuyla bağlantılı olmak şartıyla dikkate alınabilecek hususlara yer verilmiştir.  İhalelerin yalnızca en düşük fiyat esasına dayalı bir şekilde yapılmasının sakıncaları olduğu kabul gören bir yaklaşımdır.  En düşük fiyat esaslı ihale değerlendirmesinde projeler genellikle zamanında tamamlanamamakta fesihler ve ikmal inşaatları çıkmakta ve çok kere yeniden ihale edilmektedir. Bu nedenle proje maliyeti artmaktadır.  Aşırı düşük sınır değerin projenin yapılabilirlik sınırının altında olmayacak şekilde tespit edilmesi son derece önemlidir. Bu nedenle tekliflerin değerlendirilmesine esas olan hesaplamaların yeniden düzenlenmesi şarttır.  Maliyet etkinliğine ilişkin kriterlerin daha çok mal ve hizmet alımları için uygulanabilir olduğu değerlendirilmektedir. Yapım işleri için maliyet etkinliğini ölçecek kriterlerin net bir şekilde belirlenmesine ve düzenlenmenin somut hale getirilmesine gereksinim duyulmaktadır. Fiyatın yanı sıra dikkate alınacak kalite kriterleri vb. fiyat dışı kriterlerin neler olacağı, nasıl belirleneceği, idarelerin sınırlarının neler olacağı vb. hususlar hakkında detay bilgiyle ihtiyaç bulunmaktadır.  Burada en önemli hususun, şeffaflık, eşit muamele ve kamu yararının korunması ilkelerinin nasıl sağlanacağı olduğu değerlendirilmektedir.  Fiyat /kalite modelinin yapım işlerine uygulanabilir hale getirilebileceği değerlendirilmektedir. Ancak kalite kriterlerinin mevcut sistemde uygulandığı gibi fiyat bazlı değerlendirilmemesi gerekmektedir.  Kalite kriterleri kapsamında, aşağıda örnekleri verilen AB ülkeleri uygulamalarının esas alınabileceği değerlendirilmektedir;  - İş hacmi  - İş deneyimi  - Yönetici/ mühendis kadrosu  - Makine parkı/malzeme kalitesi  - Sertifikasyon sistemleri *(ISO 1900,14000,18 000..gibi..)*  - İş programı  vb.  Kalite kriterlerinin kendi içinde puanlanarak isteklinin teknik kapasitesinin teklif değerlendirmesinde bir parametre olabileceği düşünülmektedir. Yapım süresi uzun olan ve/veya kompleks teknik özellikler taşıyan işlerde kalite kriterinin en avantajlı ekonomik teklif belirlenmesinde dikkate alınma oranı için bir sınır getirilebileceği (Örnek: en az %40) değerlendirilmektedir.  Fiyat değerlendirilmesinde ise, mevcut sistemde bazı iyileştirmeler yapılarak uygulanabileceği değerlendirilmektedir.  Maliyet/kalite esaslı değerlendirme: Bu değerlendirme yönteminin Tasarla-Yap (Design & Build) projelerine uygulanabileceği değerlendirilmektedir.  Yaşam döngüsü maliyeti kompleks bir değerlendirme sistemidir. Bu sistem, Projenin ömrü boyunca bakım ve işletme masraflarının dikkate alınmasını ve ekonomik ömür sonundaki geri dönüşüm tasarımını gerektiren ileri bir değerlendirme sistemidir. Bu yöntemin Yap-İşlet-Devret (YİD) projelerinde uygulanabileceği düşünülmektedir.  Fiyat dışı unsurların esas alındığı ihalelerde kalite unsuru olarak mevcut sistemde uygulanan fiyat esaslı değerlendirmeden vazgeçilmesi son derece olumlu bir değişiklik olacaktır.  Yapım işleri için kriterlerin net bir şekilde belirlenmesine ve düzenlenmenin somut hale getirilmesine gereksinim duyulmaktadır. Kalite/ fiyat ağırlık oranlarının belirlenmesi KİK yetkisindedir: Bu konuda asgari bir oran verilmesi ve işin niteliğine göre kuruluşa bırakılması daha uygun olacaktır. |
| **İhalenin karara bağlanması ve onaylanması**  **Madde 40-** 37 ve 38 inci maddelere göre yapılan değerlendirme sonucunda ihale, ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren isteklinin üzerinde bırakılır.  **(Değişik ikinci fıkra: 20/11/2008-5812/13 md.)** Ekonomik açıdan en avantajlı teklif, sadece fiyat esasına göre veya fiyat ile birlikte işletme ve bakım maliyeti, maliyet etkinliği, verimlilik, kalite ve teknik değer gibi fiyat dışındaki unsurlar da dikkate alınarak belirlenir. Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin fiyat dışındaki unsurlar da dikkate alınarak belirleneceği ihalelerde, ihale dokümanında bu unsurların parasal değerleri veya nispi ağırlıkları belirlenir.  Bu Kanunun 63 üncü maddesine göre ihale dokümanında yerli istekliler lehine fiyat avantajı sağlanacağı belirtilen ihalelerde, bu fiyat avantajı da uygulanmak suretiyle ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenerek ihale sonuçlandırılır.  En düşük fiyatın ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak değerlendirildiği ihalelerde, birden fazla istekli tarafından aynı fiyatın teklif edildiği ve bunların da ekonomik açıdan en avantajlı teklif olduğu anlaşıldığı takdirde, ikinci fıkrada belirtilen fiyat dışındaki unsurlar dikkate alınmak suretiyle ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenerek ihale sonuçlandırılır.  İhale komisyonu gerekçeli kararını belirleyerek, ihale yetkilisinin onayına sunar. Kararlarda isteklilerin adları veya ticaret unvanları, teklif edilen bedeller, ihalenin tarihi ve hangi istekli üzerine hangi gerekçelerle yapıldığı, ihale yapılmamış ise nedenleri belirtilir.  İhale yetkilisi, karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde ihale kararını onaylar veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal eder. (1)  İhale; kararın onaylanması halinde geçerli, iptal edilmesi halinde ise hükümsüz sayılır.  **(Değişik son fıkra: 20/11/2008-5812/13 md.)** İhale kararları ihale yetkilisince onaylanmadan önce idareler, ihale üzerinde kalan istekli ile varsa ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi isteklinin ihalelere katılmaktan yasaklı olup olmadığını teyit ettirerek buna ilişkin belgeyi ihale kararına eklemek zorundadır. İki isteklinin de yasaklı çıkması durumunda ihale iptal edilir. | **İhalenin Karara Bağlanması ve Onaylanması**  **Madde 45 -** (1) İhale, seçilen ihale kriteri ve dokümanda öngörülmüşse fiyat avantajı uygulanmak suretiyle karara bağlanır. İhale komisyonu kararında isteklilerin adı, soyadı veya ticaret unvanı ile teklif fiyatları, karar tarihi, ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi ile varsa ikinci avantajlı teklif sahibi ve teklifleri değerlendirme dışı bırakılan isteklilerin tekliflerinin değerlendirmeye alınmama veya uygun bulunmama gerekçeleri, ihale yapılmamış ise nedenleri belirtilir.  (2) En düşük fiyatın ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlendiği ihalelerde, birden fazla istekli tarafından aynı fiyatın teklif edildiği ve bunların da ekonomik açıdan en avantajlı teklif olduğunun anlaşılması halinde, dokümanda belirtilen unsurlar dikkate alınmak suretiyle ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenerek ihale sonuçlandırılır.  (3) İhale komisyon kararı ihale yetkilisince onaylanmadan önce ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi ile varsa ikinci avantajlı teklif sahibinin ihalelere katılmaktan yasaklı olup olmadığı teyit edilerek, buna ilişkin belgenin eklendiği karar ihale yetkilisinin onayına sunulur. İki isteklinin de yasaklı çıkması durumunda ihale iptal edilir.  (4) İhale yetkilisi, karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde kararı onaylar veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle ihaleyi iptal eder. İhale, kararın onaylanması halinde geçerli, iptal edilmesi halinde hükümsüz sayılır. |  |
|  | **YENİ MADDE**  **İş Denetleme ve Yönetme Belgeleri**  **Geçici Madde 5-** (1)  4734 sayılı Kanun hükümleri uyarınca elde edilen iş denetleme ve yönetme belgeleri **bu Kanunda belirtilen süre ile sınırlı olarak** 4734 sayılı Kanunun 10 uncu maddesinin üçüncü fıkrasında yer alan şartlarda kullanılmaya devam olunur. Ancak bu belge sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişiliklerin ihaleye girebilmesinde bu Kanunun yürürlüğe girmesinden önce en az bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olmaları zorunludur. | Taslağın 5nci Geçici Madde 1.fıkrasının aşağıdaki şekilde değiştirilmesi önerilmektedir;  Geçici Madde 5- (1) 4734 sayılı Kanun hükümleri uyarınca elde edilen iş denetleme ve yönetme belgeleri **6 ay süreyle** 4734 sayılı Kanunun 10 uncu maddesinin üçüncü fıkrasında yer alan şartlarda kullanılmaya devam olunur. Ancak bu belge sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişiliklerin ihaleye girebilmesinde bu Kanunun yürürlüğe girmesinden önce en az bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olmaları zorunludur. |
| **Yürürlük**  **Madde 69-** Bu Kanunun 53 üncü maddesi ile geçici 1 ve geçici 5 inci maddeleri yayımı tarihinde, diğer maddeleri 1.1.2003 tarihinde yürürlüğe girer. | **Yürürlük**  **Madde 76-** (1) Bu Kanunun Geçici 4 üncü maddesi yayımı tarihinde, 10 uncu maddesinin beşinci fıkrası yayımlandığı tarihten yirmidört ay sonra, diğer maddeleri yayımlandığı tarihten **oniki ay** sonra yürürlüğe girer. | Taslağın 76ncı Madde 1. fıkrasının aşağıdaki şekilde değiştirilmesi önerilmektedir;  Madde 76- (1) Bu Kanunun Geçici 4 üncü maddesi yayımı tarihinde, 10 uncu maddesinin beşinci fıkrası yayımlandığı tarihten yirmidört ay sonra, diğer maddeleri yayımlandığı tarihten **6 ay** sonra yürürlüğe girer. |