

Türkiye Kamu İhale Rejimini Değiştiriyor

18 Ocak 2019 tarih ve 30659 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 7161 sayılı Vergi Kanunları ile Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun ("**Torba Kanun**") ile 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nda ("**KİK**") ve 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nda ("**KİSK**") önemli değişiklikler yapılmıştır.

Maliyetlerde beklenmedik artışta fesih veya devir imkanı

Torba Kanun ile yapılan değişikliklerden en önemlisi KİK'e eklenen Geçici Madde 4'tür ("**Geçici Madde**"). Geçici Madde ile yüklenicilere imalat maliyetlerinin beklenmedik şekilde artması nedeniyle kamu ihale sözleşmelerini sona erdirmeye veya devretme imkânı tanınmıştır. Bu kapsamda, imalat maliyetlerinde beklenmedik artışlara bağlı olarak kamu ihale sözleşmesini sona erdirmek veya devretmek isteyen yüklenicilerin Geçici Madde'nin yürürlük tarihi olan 18 Ocak 2019 tarihinden sonraki 60 gün içinde ilgili idareye yazılı olarak başvurması gerekmektedir. İlgili idare başvuruları değerlendirecek ve Hazine ve Maliye Bakanlığı'nın görüşünü alarak başvurulara hakkında karar verecektir.

Geçici Madde, 3 Ağustos 2018 tarihinden önce KİK'e göre akdedilmiş ve 18 Ocak 2019 tarihi itibarı ile halen yürürlükte olan sözleşmeler için uygulama alanı bulabilecektir.

Ayrıca, Geçici Madde kapsamında akdedilecek fesih ve devir sözleşmeleri damga vergisinden muaf tutulacaktır.

KİK'in uygulama alanı daraldı

Bir diğer önemli değişiklik ise KİK'in uygulama alanına ilişkindir. Bu kapsamda, (i) KİK kapsamındaki kuruluşlar tarafından çay ve çay ürünleri için Çay İşletmeleri Genel Müdürlüğü'nden yapılacak alımlar ve (ii) faaliyet alanındaki mal ve hizmetler için Uluslararası Sağlık Hizmetleri Anonim Şirketi'nden yapılacak alımlar ve (iii) Türkiye Cumhuriyeti tarafından düzenlenen bazı uluslararası organizasyonlar ve toplantılar için bu organizasyonların ve toplantıların yürütülmesine yönelik olarak sorumlu idare tarafından yapılacak mal ve hizmet alımları için KİK kapsamında değerlendirilmeyecektir.

Yeterlilik belgelerinde değişiklik

Son değişiklikler ile birlikte 17 Mayıs 2019 tarihi itibarı ile ihalelere katılan isteklilerin ekonomik, mali ve mesleki yeterliliklerinin değerlendirilmesi için artık taahhütlüleri altındaki ve tamamladıkları işin miktarını gösteren belgeleri ibraz etmeleri gerekmeyecektir. Ancak bunun yerine ihale işlemleriyle ilgili cirolarını gösteren belgeleri ibraz etmeleri talep edilebilecektir.

17 Mart 2020 tarihi itibarı ile KİK kapsamındaki idareler tarafından gerçekleştirilen işler için düzenlenen belgeler hariç yurt dışında gerçekleştirilen işler için düzenlenen belgelerden sadece iş bitirme belgeleri, belge sahipleri tarafından ve bunların bünyesinde buldukları şirketler topluluğu veya benzeri ortaklık ilişkisi içerisinde kullanılabilir.

Ayrıca ortak girişim olarak teklif verilmesi durumunda, yurtdışında tamamlanan işlerden alınan iş bitirme belgelerini kullanan belge sahiplerinin, ortak girişimdeki payları oranında geçici ve kesin teminat vermeleri 17 Mart 2020 tarihi itibarı ile zorunlu hale gelecektir.

Kamu İhale Kurumu'na ek yetkiler

Son olarak, Kamu İhale Kurumu, 17 Mart 2020 tarihinden itibaren geçerli olmak üzere aşağıdaki işlemler için yetkilendirilmiştir:

- Sözleşme kapsamında gerçekleştirilen iş dolayısıyla düzenlenecek iş deneyim belgelerinin toplam tutarına ve belge verilecek kişilere yönelik sınırlamalar getirme;
- İş bitirme belgelerinin şirketler topluluğu veya benzeri ortaklık ilişkileri içerisinde kullanılmasına ilişkin usul ve esasları belirleme.

Turkey Amends Public Procurement Regime

Significant amendments were introduced to the Public Procurement Code No. 4734 ("**PPC**") and Public Procurement Contracts Code No. 4735 ("**PPCC**") in the Omnibus Bill No. 7161, published in the Official Gazette dated 18 January 2019 and numbered 30659 ("**Omnibus Bill**").

Option to transfer or terminate agreements in case of unexpected cost increases

The most significant amendment introduced by the Omnibus Bill is the appendage of a Provisional Article 4 to the PPCC ("**Provisional Article**"). The Provisional Article allows contractors to terminate or assign public procurement contracts by reason of unexpected increases in manufacturing costs. In order to terminate or assign public contracts, public procurement contractors must apply to the relevant administration in writing within 60 days of 18 January 2019, when the Provisional Article took effect. The relevant administrations will assess the applications they receive and decide whether to approve them after consulting with the Ministry of Treasury and Finance.

The Provisional Article applies to contracts that were executed before 3 August 2018 under the terms of the PPC, and which were still in force as of 18 January 2019.

Termination and assignment agreements to be executed as per the Provisional Article will be exempted from the stamp tax.

Narrowed scope of application scope for the PPC

Another important amendment concerns the scope of application of the PPC. The following purchases will now be exempt from the scope of the PPC: (i) purchases by institutions subject to the PPC of tea and tea products from the General Directorate of Tea Enterprises; (ii) purchases by institutions subject to the PPC of goods and services from Uluslararası Sağlık Hizmetleri Anonim Şirketi (the *International Health Services Corporation*) that fall within its scope of activity; and (iii) purchases by responsible administrations of goods and services for the benefit of certain international organizations and meetings organized by the Republic of Turkey.

Changes in the qualification documents

With the recent amendments, as from 17 May 2019, bidders participating in procurement proceedings will no longer be required to submit documentation indicating the volume of work that they have undertaken or completed for the assessment of their economic, financial and professional qualifications. Instead, they may be required to submit documents indicating their turnover relating to the subject matter of the procurement proceedings.

As from 17 March 2020, among documentation drawn up for works completed overseas, certificate holders and corporate groups or similar partnerships in which they are involved will only be permitted to use certificates of completion, except for documents issued for works carried out by administrations subject to the PPC.

Again as from 17 March 2020, where the bidder is a consortium, certificate holders who use certificates of completion obtained for works completed overseas will be required to post bonds to secure the execution of the contract and the performance of the works in proportion to their shares in the consortium.

Additional discretion granted to the Public Procurement Authority

Lastly, the Public Procurement Authority has been authorized to take the following actions, effective as from 17 March 2020:

- To impose restrictions on the total amount of business experience certificates to be issued and the persons to whom the certificate will be issued in connection with the work performed under the contract;

- To determine the procedures and principles for the use of certificates of completion in group companies or similar partnerships.

Daha fazla bilgi ve sorularınız için:

S. Aslı Budak (abudak@herguner.av.tr)
Burcu Başar (bbasar@herguner.av.tr)
Nilay Dağdelen (ndagdelen@herguner.av.tr)

Büyükdere Caddesi 199, Levent 34394 ISTANBUL
Telefon: (90) 212 310 18 00 Fax: (90) 212 310 18 99

<http://www.herguner.av.tr>

- © 2019 Hergüner Bilgen Özeke Avukatlık Ortaklığı
-Hergüner Bilgen Özeke uluslararası müvekkillere sahip tam teşekküllü bir hukuk bürosudur. Bu bülten Türkiye’de hukuk alanındaki gelişmeleri paylaşmak amacıyla hazırlanmıştır. Bülten, hukuki bir görüş veya yönlendirme olarak alınmamalıdır ve genel bilgi için hazırlanmıştır.

For further information please contact:

S. Aslı Budak (abudak@herguner.av.tr)
Burcu Başar (bbasar@herguner.av.tr)
Nilay Dağdelen (ndagdelen@herguner.av.tr)

Büyükdere Caddesi 199, Levent 34394 ISTANBUL
Telephone: (90) 212 310 18 00 Fax: (90) 212 310 18 99

<http://www.herguner.av.tr>

- © 2019 Hergüner Bilgen Özeke Attorney Partnership
-Hergüner Bilgen Özeke is a full-service Turkish law firm with major international clientele. This bulletin is to inform the recipients concerning certain recent legal developments in Turkey. It does not constitute legal advice or legal opinion on any specific facts or circumstances, and the contents are intended to be general information purposes only. The advice of legal counsel should be obtained for specific questions and concerns.



Üyelik Bilgileriniz İzinsiz Gönderim Bildir-Üyelikten Ayrıl