başvuru sahibi istekli tarafından iş deneyim belgesi kullanılan şirket ortağı Mehmet Kuzulu'nun ihalenin ilk ilan tarihinden sonra düzenlenen ve bu tarihten itibaren geriye doğru son bir yıldır şirketin yarıdan fazla hissesine sahip olması halinin korunduğunu gösterir ortaklık durum belgesinin teklif dosyası kapsamında sunulması gerekmektedir.

Toplantı No	: 2018/051
Gündem No	: 46
Karar Tarihi	: 12.09.2018
Karar No	: 2018/UY.II-1676

BAŞVURU SAHİBİ:
Times Teknoloji İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
57'nci Topçu Tugay Komutanlığı,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2018/361922 İhale Kayıt Numaralı "57'nci Topçu Tugay Komutanlığına Ait Lojmanlara Milli Emlak Genel Tebliğine Göre Emniyet ve Güvenlik Sistemi Kurulması İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
57'nci Topçu Tugay Komutanlığı tarafından 06.08.2018 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "57'nci Topçu Tugay Komutanlığına Ait Lojmanlara Milli Emlak Genel Tebliğine Göre Emniyet ve Güvenlik Sistemi Kurulması İşi" ihalesine ilişkin olarak Times Teknoloji İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin13.08.2018 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 17.08.2018 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 27.08.2018 tarih ve 44258sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 17.08.2018 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2018/1398 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, şirketin (Times Teknoloji İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.) tek kişilik limited şirketi olduğu, şirket türünde bir değişiklik yapılmaması nedeniyle İdari Şartname'nin 7.1.h maddesi gereği istenilen belge kapsamında Ticaret Sicili Tasdiknamesi sundukları, söz konusu belge üzerinde *"herhangi bir değişiklik olmadığı veya yenisi düzenlenmediği sürece geçerli olduğunun"* belirtildiği, 2018 yılı içerisinde katılmış oldukları ihalelerde de teklif dosyaları kapsamında söz konusu Ticaret Sicili Tasdiknamesi'ni sundukları ve değerlendirme dışı bırakılmadıklarının dikkate alınarak ilgili Ticaret Sicili Tasdiknamesi'nin İdari Şartname'nin 7.1.h maddesi kapsamında sunulması istenilen belge olarak kabul edilmesi gerektiği ya da ihaleye tekrar katılmalarının sağlanması ve kamu menfaati adına ihalenin iptal edilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

Yapım işleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İş deneyimini gösteren belgeler" başlıklı 39'uncu maddesinde *"(1) Aday veya isteklilerden, yurt içinde veya yurt dışında kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt ettikleri, ihale konusu iş veya benzer işlerdeki deneyimlerini tevsik etmeleri için iş deneyim belgesi istenilmesi zorunludur.*
(2) Aday veya istekliler tarafından, iş deneyimlerini tevsik için;
a) İlk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan,
b) İlk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan işlerde, ilk sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında denetlenen ya da yönetilen,
c) Devam eden işlerde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla, ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde gerçekleşme oranı toplam sözleşme bedelinin en az % 80'ine ulaşan ve kusursuz olarak gerçekleştirilen,
ç) Devam eden işlerde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla, ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde gerçekleşme oranı toplam sözleşme bedelinin en az % 80'ine ulaşan ve kusursuz olarak gerçekleştirilen işlerde;ilk sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında denetlenen ya da yönetilen,
d) Devredilen işlerde, devir öncesindeki veya sonrasındaki dönemde ilk sözleşme bedelinin en az % 80'inin gerçekleştirilmesi şartıyla, ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan,
işlerle ilgili deneyimlerini gösteren belgeler sunulur.
…
(9) Tüzel kişi tarafından iş deneyimini göstermek üzere sunulan belgenin, tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait olması halinde; ticaret ve sanayi odası/ticaret odası bünyesinde bulunan ticaret sicil memurlukları veya serbest muhasebeci, yeminli mali müşavir ya da serbest muhasebeci mali müşavir tarafından, ilk ilan veya davet tarihinden sonra düzenlenen ve düzenlendiği tarihten geriye doğru son bir yıldır kesintisiz olarak bu şartın korunduğunu gösteren belgenin sunulması zorunludur. …" hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "İş deneyim belgelerinin verilmesi" başlıklı 47'nci maddesinde *"… 6) İş bitirme, iş durum, iş denetleme ve iş yönetme belgeleri, belge sahibi gerçek veya tüzel kişiler dışındaki aday ve istekli tarafından kullanılamaz, 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 ve teminat süresince (kesin kabule kadar) bu oranın muhafaza edilmesi zorunludur. …"* hükmü yer almaktadır.

Bahse konu Yönetmelik ekinde yer alan "ortaklık durum belgesi" standart formu aşağıda yer verilen şekilde düzenlenmiştir.

ORTAKLIK DURUM BELGESİ

1. Belge Düzenleme Tarihi	*:*
2.Başvuru sahibi şirketin; *2.1. Ticaret Unvanı* *2.2. Ticaret Sicil No*	*:* *:*

3. İş deneyimini gösteren belgesi kullanılacak ortağa ilişkin bilgiler		
Ortağın Adı ve Soyadı/Ticaret Unvanı	*Ortaklık Tipi*	*Belgenin Düzenlendiği Tarihteki Ortaklık Hisse oranı*
	[Gerçek kişi/Tüzel kişi]	*[İş deneyimini gösteren belgesi kullanılacak olan ortağın, başvuru sahibi şirketin yüzde elliden fazla hissesine sahip olması zorunludur.]*

Başvuruda bulunan şirkete ilişkin kayıtların incelenmesi sonucunda, yukarıda adı ve soyadı/ticaret unvanı bulunan kişinin bu belgenin düzenleme tarihinden önceki bir yıl boyunca ……[Başvuru sahibi şirketin ticaret unvanı yazılacaktır.]'nin kesintisiz olarak %50'den fazla hissesine sahip ortağı olduğu tespit edilmiştir.

Belge düzenleme tarihinden sonra ortaklık oranının % 50'ye veya % 50'nin altına düşmesi durumunda bu belge, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında yapılan ihalelerde kullanılamaz.
Düzenleyen Yetkilinin
Adı SOYADI
Görevi
İmza ve Mühür/Kaşe

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Ortaklık durum belgesi" başlıklı 11'inci maddesinde *"11.1. İhaleye katılan tüzel kişinin, ilgili İhale Uygulama Yönetmeliğine göre ortağına ait iş deneyimini gösteren belgeyi sunması halinde, bu belgeyle birlikte ortaklık durum belgesinin de başvuru veya teklif kapsamında sunulması zorunludur.*
*11.2. Ortaklık durum belgesinin kimin tarafından düzenleneceği ve hangi durumlarda aday veya isteklilerce sunulmasının zorunlu olduğu hususlarına İhale Uygulama Yönetmeliklerinin "İş deneyimini gösteren belgeler" başlıklı maddesinde yer verilmiştir. Sunulacak belgenin İhale Uygulama Yönetmeliklerinin ekinde yer alan ilgili standart forma uygun şekilde ve ihalenin ilk ilan veya ihaleye davet tarihinden sonra SM, YMM, SMMM ya da ticaret ve sanayi odası/ticaret odası bünyesinde bulunan ticaret sicil memurlukları tarafından düzenlenmiş olması zorunludur."*açıklaması,

Aynı Tebliğ'in "Ortaklık durum belgesi" başlıklı 44'üncü maddesinde *"44.1. Tüzel kişi aday veya isteklilerin, ortaklarına ait iş deneyimini gösteren belgeleri sunmaları durumunda; Uygulama Yönetmeliğinin 39 uncu maddesinin dokuz, ve onbirinci fıkralarında yer alan hükümler uyarınca, iş deneyim belgesi veya mezuniyet belgesi sahibi ortaklarının ortaklık hisse oranları ve sürelerine ilişkin olarak, ticaret ve sanayi odası/ticaret odası bünyesinde bulunan ticaret sicil memurlukları veya SM, YMM ya da SMMM tarafından düzenlenen belgeleri sunmaları zorunludur. Bu kapsamda;*
a) Tüzel kişiliğin en az bir yıldır yarısından fazla hissesine sahip ortağının iş bitirme/durum/yönetme/denetleme belgesi ile ihaleye katılım durumunda, (KİK031.1/Y) nolu standart formun,
…
düzenlenerek başvuru veya teklif kapsamında sunulması gereklidir." açıklaması yer almaktadır.

İdari Şartname'nin *"İhale konusu işe ilişkin bilgiler"* başlıklı 2'nci maddesinde *"2.1. İhale konusu işin*
A) Adı:57'nci Topçu Tugay Komutanlığına Ait Lojmanlara Milli Emlak Genel Tebliğine Göre Emniyet ve Güvenlik Sistemi Kurulması İşi
B) Yatırım proje no'su/kodu:18-04-MLGB-009
C) Miktarı ve türü:
42 Kalem Fiziki Çevre Emniyet Duvarı ve Panel Çit Yapımı, Güvenlik Kamera Sistemi ve Kartlı Geçiş Sistemi Kurulması" düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde *"7.1. İsteklilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan belgeleri teklifleri kapsamında sunmaları gerekir: …*
h) Tüzel kişi tarafından iş deneyimi göstermek üzere sunulan belgenin, tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait olması halinde, ticaret ve sanayi odası/ticaret odası bünyesinde bulunan ticaret sicil memurlukları veya serbest muhasebeci, yeminli mali müşavir ya da serbest muhasebeci mali müşavir tarafından ilk ilan tarihinden sonra düzenlenen ve düzenlendiği tarihten geriye doğru son bir yıldır kesintisiz olarak bu şartın korunduğunu gösteren belge." düzenlemesi yer almaktadır.

İnceleme konusu ihalenin 57'nci Topçu Tugay Komutanlığı'nın "57'nci Topçu Tugay Komutanlığına Ait Lojmanlara Milli Emlak Genel Tebliğine Göre Emniyet ve Güvenlik Sistemi Kurulması İşi" olduğu, ihaleye 2 isteklinin katıldığı, başvuru sahibi istekli Times Teknoloji İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından, anılan şirketin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait iş deneyim belgesinin sunulduğu, ancak iş deneyim belgesi ile birlikte İdari Şartname'nin 7.1.h maddesi gereğince sunulması gereken ortaklık durum belgesinin sunmadığı gerekçesiyle başvuru sahibi isteklinin değerlendirme dışı bırakıldığı, ihalenin VNS İnş. Taah. San. ve Tic. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı anlaşılmıştır.

Aktarılan Yönetmelik hükümleri gereğince iş deneyim belgesi kullanılan ortağın, şirketin yarıdan fazla hissesine ihale ilan tarihinden itibaren geriye doğru son bir yıldır sahip olması durumunun Kamu İhale Genel Tebliği'nin 11'inci maddesinde yer alan açıklama çerçevesinde ortaklık durum belgesi ile tevsik edilmesinin zorunlu olduğu anlaşılmıştır.

Başvuru sahibinin iddiası doğrultusunda teklif dosyası incelendiğinde, başvuru sahibi tarafından Mehmet Kuzulu adına düzenlenmiş iş deneyim belgesi sunulduğu görülmüştür. Teklif dosyasında yer alan 12 Ocak 2016 tarihli ve 8987 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi'nde Times Teknoloji İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin 100 paya ayrılmış sermayesinin tamamının Mehmet Kuzulu tarafından taahhüt edildiği bilgisinin yer aldığı görülmüştür. Teklif dosyasındaki 07.01.2016 tarihli Ticaret Sicil Tasdiknamesi'nde Times Teknoloji İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin türüne ilişkin olarak *"tek kişilik limited şirket"* bilgisinin ve *"iş bu belge yenisi çıkarılıncaya kadar geçerlidir."* ibaresinin bulunduğu görülmüştür.

Aktarılan neticesinde, iş deneyim belgesi sunulan Mehmet Kuzulu'nun Times Teknoloji İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin yarıdan fazla hisseye sahip ortağı olduğu anlaşılmıştır.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri ve doküman düzenlemeleri bir arada değerlendirildiğinde, başvuru sahibi istekli tarafından iş deneyim belgesi kullanılan şirket ortağı Mehmet Kuzulu'nun ihalenin ilk ilan tarihinden sonra düzenlenen ve bu tarihten itibaren geriye doğru son bir yıldır şirketin yarıdan fazla hissesine sahip olması halinin korunduğunu gösterir ortaklık durum belgesinin teklif dosyası kapsamında sunulması gerekmektedir.

Bu bağlamda yapılan incelemede, Kamu İhale Genel Tebliği açıklamaları gereği başvuru sahibi tarafından sunulması zorunlu tutulan ortaklık durum belgesinin ihalelerde yeterlik belgesi olduğu, bu belgenin sunulmaması durumunda yeterlik kriterinin tevsik edilemeyeceği anlaşıldığından idarece tesis edilen işlemin mevzuata uygun olduğu ve başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.