

ihale yeterlik bilgileri
tablosunda beyan edilen ve
bilgileri verilen imza
sirkülerinin daha sonraki
aşamada idareye sunulan imza
sirküleri ile aynı olmadığı
ayrı iki imza sirkülerinin
farklı Noterlerce onaylandığı
ve yevmiye numaralarının
farklı olması ve beyan edilen
imza sirkülerine EKAP
üzerinden ulaşılmaması gerekç
esiyle teklifinin
değerlendirme dışı
bırakılması 1

Toplantı No	: 2021/028
Gündem No	: 50
Karar Tarihi	: 08.07.2021
Karar No	: 2021/UH.II-1367

İdareye yapılan şikayet başvurusu üzerine idarenin cevap

yazısında, Ticaret Sicil Gazetesinin elektronik ortamda sorgulama yapılmasına rağmen İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde istenilen ve yeterlik belgesi tablosunda ticaret sicil belgeleri başlığı altında beyanda bulunulmuş olan Ticaret Sicil Gazetesinden isteklinin faaliyet alanının yemek işine ait olduğunun teyidini yapılamadığı, bu nedenle belgenin tevsikinin istenildiği, ancak sunulan belge ile yine istenilen bilginin teyidinin yapılamadığı,

Yine İdari Şartname'nin 7.1'inci maddesinin (a) bendinde istenilen imza sirkülerine ait bilgiler için yeterlik bilgileri tablosunda 14.08.2018 tarih ve 12787 yevmiye nolu imza sirkülerini beyan edildiği, ancak beyan bilgilerinden EKAP üzerinden belgeye ulaşılamadığı, bu nedenle söz konusu belgenin ibrazının istenildiği, ancak istekli tarafından sunulan belgenin beyanı yapılan imza sirküleri olmadığı, firma tarafından sözlü olarak beyan edilen belgenin başka bir ihaleye sunulduğu ve be belgenin tevsik edilmeyeceğinin ifade edildiği belirtilerek başvuru reddedilmiştir.

6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'nun "Tüzel kişilik ve ehliyet" başlıklı 125'inci maddesinde "(1) Ticaret şirketleri tüzel kişiliği haizdir.

(2) Ticaret şirketleri, Türk Medenî Kanunu'nun 48'inci maddesi çerçevesinde bütün haklardan yararlanabilir ve borçları üstlenebilirler. Bu husustaki kanuni istisnalar saklıdır." hükmü,

Türk Ticaret Kanunu'na göre özel kanun niteliğini taşıyan 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tanımlar" başlıklı 4'üncü maddesinde istekli olabilecek "ihale konusu alanda faaliyet gösteren ve ihale veya ön yeterlik dokümanı satın almış gerçek

veya tüzel kişi ya da bunların oluşturdukları ortak girişim” olarak tanımlanmıştır. Anılan mevzuat hükmü gereğince, istekli olabilecek sıfatını kazanmak için ihale konusu alanda faaliyet gösterilmesi gerektiğı hususu dikkate alındığında, ihaleye teklif vererek istekli sıfatını kazanan kişilerin öncelikle bu şartı sağılamaları gerekmektedir.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğı'nin “Aday veya isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdüğünü ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler” başlıklı 38'inci maddesinde “ İhalelere katılacak aday veya istekliler tarafından,

a) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesinin,

b) Tüzel kişi olması halinde, bu Yönetmelik ekinde yer alan Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge ile tüzel kişiliğın noter tasdikli imza sirkülerinin, teklif kapsamında sunulması zorunludur. Ayrıca aday veya isteklilerin ihale tarihi itibarıyla mesleki faaliyetlerini mevzuatı gereğı ilgili odaya kayıtlı olarak sürdürmesi gerekmekte olup, ihale üzerinde kalan isteklinin sözleşme imzalanmadan önce, bu durumu tevsik eden belgeleri 4734 sayılı Kanun ve ilgili

mevzuat ile ön yeterlik ve ihale dokümanında yer alan düzenlemelere uygun olarak sunması gerekmektedir.” hükmü,

Aynı Yönetmelik’in “Elektronik ihale” başlıklı 59/A maddesinin 10’uncu bendinde “... (10) Geçerli tekliflerden ekonomik açıdan en avantajlı birinci ve ikinci teklif olması öngörülen tekliflerin sahiplerine, beyan ettikleri bilgi ve belgelerden, EKAP veya diğer kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden sorgulanamayanlara ilişkin tevsik edici belgeleri ve bunların eklerini, belgelerin sunulmuş şekline uygun olarak sunmaları için makul bir süre verilir. Aşırı düşük teklif sorgulamasının yapılacağı ihalelerde ise teklif fiyatı sınır değerinin altında olan tüm isteklilerden; aşırı düşük teklif açıklamaları ile birlikte yeterlik bilgileri tablosunda beyan ettikleri bilgi ve belgelerden, EKAP veya diğer kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden sorgulanamayanlara ilişkin tevsik edici belgeleri ve bunların eklerini sunmaları istenir. İhalede; aşırı düşük teklif açıklaması sunmayan veya açıklamaları yeterli görülmeyen isteklilerin teklifleri reddedilir, yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen bilgi ve belgeleri doğrulayan belgeleri sunmayan isteklilerin teklifleri değerlendirme dışı bırakılarak geçici teminatları gelir kaydedilir, sunduğu belgeler ile katılım ve yeterlik kriterlerine ilişkin şartları sağlayamayan isteklilerin teklifleri ise değerlendirme dışı bırakılır. Bu işleme ekonomik açıdan en avantajlı birinci ve belirlenecek ise ikinci teklif sahibi tespit edilene kadar devam edilir.” hükümleri,

İdari Şartname’nin “İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri” başlıklı 7’nci maddesinde “7.1. İsteklilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan

belgeler ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlara ilişkin bilgilerin e-teklifleri kapsamında beyan etmeleri gerekmektedir.:

a) Teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren imza beyannamesi veya imza sirküleri;

1) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesi,

2) Tüzel kişi olması halinde, ilgisine göre tüzel kişiliğin ortakları, üyeleri veya kurucuları ile tüzel kişiliğin yönetimindeki görevlileri belirten son durumu gösterir Ticaret Sicil Gazetesi, bu bilgilerin tamamının bir Ticaret Sicil Gazetesinde bulunmaması halinde, bu bilgilerin tümünü göstermek üzere ilgili Ticaret Sicil Gazeteleri veya bu hususları gösteren belgeler ile tüzel kişiliğin noter tasdikli imza sirküleri (anonim şirketler tarafından her durumda bu bilgileri gösterir pay defteri)" düzenlemeleri,

Anılan Şartname'nin "İhalenin karara bağlanması" başlıklı 36'ncı maddesinde, "...36.3. Aşırı düşük teklif açıklaması sunmayan veya açıklamaları yeterli görülmeyen isteklilerin teklifleri reddedilir. Yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen bilgi ve belgeleri doğrulayan belgeleri sunmayan istekliler ile numune/demonstrasyon işlemlerine ilişkin yükümlülüklerini yerine getirmeyen isteklilerin teklifleri değerlendirme dışı bırakılarak geçici teminatları gelir kaydedilir. Sunduğu belgeler ile katılım ve yeterlik kriterlerine ilişkin şartları sağlayamayan istekliler ve numune ve/veya demonstrasyon değerlendirmesi başarısız sonuçlanan isteklilerin ise teklifleri değerlendirme dışı bırakılır. Bu işleme ekonomik açıdan en avantajlı birinci ve belirlenecek ise ikinci teklif sahibi tespit edilene kadar devam edilir. Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği'nin 21'inci maddesinin ikinci fıkrasına uygun olarak alınmayan

geçici teminat mektuplarını sunmayan istekliler hakkında ayrıca Kanun'un 17'nci maddesi uyarınca işlem yapılarak haklarında ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilir." düzenlemesi bulunmaktadır.

İhale dokümanında yer alan belge ve bilgilerden ihale konusu işin eğitim öğretimin devam ettiği dönemlerde (3 Ay) günlük ortalama 1500 adet, eğitimin tatilde olduğu dönemlerde (5 Ay) ortalama günlük 500 Adet olmak üzere 154.000 Adet tabldot yemek satın alınması işi olduğu, ihalenin birim fiyat teklif alınmak suretiyle ve elektronik ortamda yapıldığı, işe başlama tarihinin:03.05.2021, işin bitiş tarihinin: 31.12.2021 olduğu, 15.04.2021 tarihinde yapılan ihaleye 6 isteklinin teklif verdiği, ihale komisyonunca yapılan değerlendirme neticesinde Hakan Gün ve İlvan Gıda Petr. Ür. İnş. Madencilik San. ve Tic. Ltd. Şti.nin yeterlik bilgileri tablosunda geçici teminata ilişkin beyanlarının bulunmaması gerekçesiyle tekliflerinin değerlendirme dışı bırakıldığı, daha sonra en düşük teklif sahibi Van Aş Yemek Güvenlik Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi Ticaret Ltd. Şti. ile ikinci düşük teklifi sunan Ay Yıldız Temizlik Yemekçilik İnşaat Taahhüt Tekstil İthalat İhracat Sanayi Ticaret Limited Şirketi'ne idarenin 16.04.2021 yazısı ile beyan edilen ve internet üzerinden sorgulanmayan bilgileri tevsik eden belgelerin sunulmasının istenildiği, Van Aş Yemek Güvenlik Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi Ticaret Ltd. Şti.nin istenilen belgeleri idareye sunduğu, ancak idarenin yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen Ticaret Sicil Gazetesinden isteklinin faaliyet alanı içerisinde sıcak yemek hazırlanması işinin olduğunun belirlenememesi ve beyan edilen imza sirkülerine EKAP üzerinden ulaşılmaması ve tevsik edilen imza sirkülerinin yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen imza sirküleri olmaması gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı, daha sonra üçüncü düşük teklif veren Öz Gürbüz Yemekçilik Gıda Tem. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti.den de teyit edilemeyen belgelerini

sunmalarının istenildiği, sunulan belgelerin değerlendirildiği, 27.04.2021 tarihli ilk kesinleşen ihale kararı ile Ay Yıldız Temizlik Yemekçilik İnşaat Taahhüt Tekstil İthalat İhracat Sanayi Ticaret Limited Şirketi'nin ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi, Öz Gürbüz Yemekçilik Gıda Tem. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti.nin de ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlendiği,

Daha sonraki aşamada, İlvan Gıda Pet. Ür. İnş. Mad. San. ve Tic. Ltd. Şti. nin idareye yaptığı şikayet başvurusu üzerine, Van Aş Yemek Güvenlik Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi Ticaret Ltd. Şti.nin belgelerinin beyan edilen bilgilerle uyuşmaması gerekçesiyle teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, ancak geçici teminatının gelir kaydedilmesinin sehven unutulması nedeniyle 05.05.2021 tarihinde ikinci bir kesinleşen ihale kararının alındığı, söz konusu kararda da Ay Yıldız Temizlik Yemekçilik İnşaat Taahhüt Tekstil İthalat İhracat Sanayi Ticaret Limited Şirketi'nin ekonomik açıdan en avantajlı teklif, Öz Gürbüz Yemekçilik Gıda Tem. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti.nin de ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlendiği tespit edilmiştir.

Van Aş Yemek Güvenlik Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi Ticaret Ltd. Şti.nin yeterlik bilgileri tablosunda ortaklık durumuna ilişkin olarak 01.08.2018 tarihli ve 9633 numaralı Ticaret Sicil Gazetesinin beyan edildiği, beyan edilen Ticaret Sicil Gazetesinde tescil edilen konunun sermaye artırımını hususuna ilişkin olduğu, isteklinin faaliyet alanına ilişkin bir bilginin bulunmadığı belirlenmiştir.

Ancak Van Aş Yemek Güvenlik Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi Ticaret Ltd. Şti.nin yayımlanmış olan tüm Ticaret Sicil Gazetelerine [İP16]ulaşım internet sitesi üzerinden mümkün

olduğundan, 14.03.2012 tarihli ve 8026 sayılı şirketin kuruluşuna ait Ticaret Sicil Gazetesinde[İP17], “şirketin amaç ve konusu” başlığı altında “Şirketin iktisadi amaç ve konusunu teşkil eden iş ve muamelelerinin nevi ve mahiyeti aşağıdadır: [İP18]...

Lokanta

Her türlü tabldot yemek üretimi ve satışını, üretilen yemeklerin servis hizmetlerini, pazarlamasını ve dağıtımını yapmak. Yemek üretim tesisleri kurmak, kurulu olanları devir almak, her türlü restoran, cafe, lokanta gibi gıda satışının yapılabileceği tesisleri kurar, işletir, kiralar, kiraya verir ve bu gibi yerlerin rezervasyon ve organizasyon işlerini yapar. Şirket her çeşit yemek tesisleri yemek siteleri, yemek fabrikaları, aşevleri, lokantalar, gazinolar, restoranlar, kebab ve lahmacun fırınları, büfeler, ekmek fırınları açarak işletmeciliğini yapabilir.” ifadelerine yer verilmiştir.

Van Aş Yemek Güvenlik Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi Ticaret Ltd. Şti.nin yeterli bilgileri tablosunda imza sirküleri için Van 2. Noterliği tarafından onaylanmış ve tarihi: 14.08.2018, yevmiye numarası:12787 olduğu belirtilen belgenin beyan edildiği, idarece EKAP üzerinden söz konusu belgeye ulaşımın sağlanamaması nedeniyle, istekliden beyan edilen ancak internet üzerinden teyidi yapılamayan belgenin idareye sunulmasının istenildiği, ancak isteklinin Van 7. Noterliği tarafından onaylanan 19.01.2017 tarihli ve 06327 yevmiye numaralı Umut Yıldırım adına düzenlenen imza sirkülerinin sunulduğu tespit edilmiştir.

İnceleme kapsamında Elektronik İhale Daire Başkanlığı'na 29.06.2021 tarih ve E.2021/11141 sayılı yazı ile anılan istekli tarafından şikayete konu ihalede beyan edilen imza sirkülerine EKAP üzerinden ulaşıp ulaşılamadığı,

ulaşılabiliyorsa söz konusu imza sirkülerine ilişkin bilgilerin gönderilmesi talep edilmiştir.

Elektronik İhale Daire Başkanlığı'nın 02.07.2021 tarihli ve E.2021/11418 numaralı yazısında "söz konusu ihaleye ait ilgi yazıda bahsi geçen istekli tarafından sunulan yeterlik bilgileri tablosunun imza sirküleri bölümünde "imza sirkülerinin tarihi ve yevmiye numarası" bilgilerinin elle doldurulduğu anlaşılmış olup, bu bilgiler çerçevesinde yapılan sorgulamada "Noterler Birliği'nde kayıt bulunamamıştır" sonucu elde edilmektedir" ifadelerine yer verilmiştir. Dolayısıyla Elektronik İhale Daire Başkanlığı'nın yazısı ile anılan istekli tarafından beyan edilen imza sirkülerine EKAP üzerinden ulaşımın sağlanmadığı teyit edilmiştir.

6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'nun 125'inci maddesinde ticaret şirketlerinin bütün haklardan yararlanabileceği hüküm altına alınmışsa da Türk Ticaret Kanunu'na göre özel kanun niteliğini taşıyan 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tanımlar" başlıklı 4'üncü maddesine göre istekli olabilecek kişilerin ihale konusu alanda faaliyet göstermesi gerekmektedir. Bu bakımdan, ihale konusu alanda faaliyet gösterme şartı, Türk Ticaret Kanunu'nun 125'inci maddesinde belirtilen "kanuni istisna" niteliğindedir. Bu bağlamda, başvuruya konu uyuşmazlık kapsamında Türk Ticaret Kanunu'ndaki söz konusu genel düzenleme yerine, özel kanun niteliği taşıyan Kamu İhale Kanunu'ndaki düzenlemenin esas alınması ve istekli olabilecekler için geçerli olan "ihale konusu alanda faaliyet gösterilmesi" şartının istekliler tarafından da öncelikle sağlanması gerekmektedir.

4734 sayılı Kanun ve ikincil mevzuat hükümlerinde isteklilerin ihale konusu alanda faaliyet gösterdiğinin tevsikine ilişkin

bir belge istenilmediği, zira kural olarak isteklilerin ihale konusu iş ile iştiğal ettikleri kabulünün bulunduğu, isteklilerin ihale konusu alanda faaliyet gösterdiğine ilişkin Ticaret Sicil Gazetelerini sunma zorunlulukları bulunmamakla birlikte, www.ticaret sicil.gov.tr adresi üzerinden yapılan sorgulama ile şirketin faaliyet alanına ilişkin inceleme yapılabilmektedir. Başvuruya konu ihalede yukarıda yapılan tespitlerde de görüldüğu üzere Van Aş Yemek Güvenlik Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi Ticaret Ltd. Şti.nin ihale konusu iş alanında faaliyet gösterdiği belirlendiğinden, anılan isteklinin teklifinin bu gerekçe ile değerlendirme dışı bırakılması uygun bulunmamıştır.

Yukarıda yer alan mevzuat hükümleri ve ihale dokümanında yapılan düzenlemeler uyarınca yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen bilgi ve belgeleri doğrulayan belgeleri sunmayan isteklilerin teklifleri değerlendirme dışı bırakılarak geçici teminatları gelir kaydedilmesi gerekmektedir.

Van Aş Yemek Güvenlik Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi Ticaret Ltd. Şti.nin yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen ve bilgileri verilen imza sirkülerinin daha sonraki aşamada idareye sunulan imza sirküleri ile aynı olmadığı, ayrı iki imza sirkülerinin farklı Noterlerce onaylandığı ve yevmiye numaralarının farklı olduğu belirlenmiştir.

Yapılan tespitler neticesinde anılan isteklinin yeterlik bilgileri tablosunda beyan ettiği ve bilgilerini verdiği imza sirküleri ile idarenin talebi üzerine sunduğu imza sirkülerinin birbirinden farklı olması ve beyan edilen imza sirkülerine EKAP üzerinden ulaşılmaması gerekçesiyle teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasında mevzuata aykırılık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.