

ihale teklifi kapsamında sunmuş olduğu Oda Kayıt Sicil Sureti ve Faaliyet Belgesinde ve Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinin internet sitesi üzerinden yapılan sorgulamada ulaşılan Ticaret Sicil Gazeteleri incelendiğinde anılan isteklinin ihale konusu alanda faaliyet gösterdiğinin tespiti hk

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 Kanununun 48 inci maddesi çerçevesinde bütün haklardan yararlanabilir ve borçları üstlenebilirler. Bu husustaki kanuni istisnalar saklıdır." hükmü bulunmaktadır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tanımlar" başlıklı 4'üncü maddesinde "İstekli olabilecek: İhale konusu alanda faaliyet gösteren ve ihale veya ön yeterlik dokümanı satın almış gerçek veya tüzel kişiyi ya da bunların oluşturdukları ortak girişimi..." hükmü yer almaktadır.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'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, 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 sirkülerinin,

teklif kapsamında sunulması zorunludur. Ayrıca aday veya isteklilerin ihale tarihi itibarıyla mesleki faaliyetlerini mevzuatı gereği 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 yer almaktadır.

Başvuruya konu ihaleye ait İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde 2.1. İhale konusu hizmetin;

a) Adı: 01/07/2021-30/06/2022 TARİHLERİ ARASI 4 ADET SÜRÜCÜLÜ HİZMET ARACI KİRALAMA İŞİ

b) Miktarı ve türü:

01/07/2021-30/06/2022 Tarihleri Arası 4 Adet Sürücülü Hizmet Aracı Kiralama İşi

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

c) Yapılacağı yer: Gaziantep Çalışma ve İş Kurumu İl Müdürlüğü

ç) Bu bent boş bırakılmıştır.” düzenlemesi bulunmaktadır.

İhale işlem dosyası incelendiğinde, başvuru sahibi Ahmet Yurtlu tarafından teklifi kapsamında 08.03.2016 tarihli ve 9027 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi ile Van Ticaret ve Sanayi Odasınınca başvuru sahibi Ahmet Yurtlu adına düzenlenmiş Oda Kayıt Sicil Sureti ve Faaliyet Belgesi'nin sunulduğu görülmüştür. Anılan istekliye ait Oda Kayıt Sicil Sureti ve Faaliyet Belgesi'nde iştiğal konusunun “Öğrenci Taşıma İş konuları, Şehirlerarası Karayolu Yolcu Taşımacılığı” olarak belirtildiği tespit edilmiştir.

Faaliyet alanınının tespit edilebilmesi amacıyla, başvuru sahibi Ahmet Yurtlu'nun teklifi kapsamında sunmuş olduğu Ticaret Sicil Gazetesi'nde yer alan ticaret sicil numarası ve Van Ticaret Sicil Müdürlüğü bilgilerinin kullanılmasıyla Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinin internet sitesi (www.ticaretsicil.gov.tr) üzerinden yapılan sorgulamada ulaşılan 26.04.2000 tarihli ve 5032 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi incelendiğinde Ahmet Yurtlu'nun iştiğal nev'inin “Öğrenci taşıma iş konuları” olarak belirtildiği, 13.02.2013 tarihli ve 8257 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi'nde ise “...faaliyet konularına “Şehirler arası kara yolu taşımacılığı” eklendiğinin ve ticari ikametgâhını yukarıdaki şekilde değiştirdiğini tarafımıza tevdi ederek keyfiyetin tescilini istemektedir. Keyfiyetin 6102 sayılı Türk Ticaret Kanununun Hükümlerine uygun olarak 05.02.2013 tarihinde tescil edildiği ilan olunur.” açıklamalarına yer verildiği görülmüştür.

Başvuru sahibi istekli tarafından teklifi kapsamında sunmuş olduğu Van Yüzüncü Yıl Üniversitesi tarafından düzenlenen iş bitirme belgesinin ise “Personel Taşımacılığı ve Binek Araç Kiralama Hizmeti Alımı” işine ait olduğu tespit edilmiştir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinden ticaret şirketlerinin, ana sözleşmelerinde yer almayan faaliyet konuları dışında da bütün haklardan yararlanıp, borçları üstlenebilmeleri bakımından Türk Ticaret Kanunu açısından herhangi bir engelin kalmadığı anlaşılmaktadır.

Öte yandan, 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 kişiyi ya da bunların oluşturdukları ortak girişim” olarak tanımlanmıştır. Anılan mevzuat hükmü gereğince, istekli olabilecek sıfatını kazanmak için ihale konusu alanda faaliyet gösterilmesi gerektiği hususu dikkate alındığında, ihaleye teklif vererek istekli sıfatını kazanan kişi ya da kuruluşların öncelikle bu şartı sağlamaları gerekmektedir. Dolayısıyla başvuruya konu uyuşmazlığın kamunun ihaleyle hizmet alımı sürecinde ortaya çıkması nedeniyle, Türk Ticaret Kanunu’ndaki genel düzenleme yerine özel kanun niteliği taşıyan 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’ndaki düzenlemenin esas alınması ve istekli olabilecekler için geçerli olan ihale konusu alanda faaliyet gösterilmesi şartının isteklilerce de öncelikle sağlanması gerekmektedir.

Başvuruya konu ihalenin “01/07/2021-30/06/2022 Tarihleri Arası 4 Adet Sürücülü Hizmet Aracı Kiralama İşİ” ihalesi olduğu

anlaşılmaktadır. Yapılan incelemede, başvuru sahibi Ahmet Yurtlu'nun teklifi kapsamında sunmuş olduğu Oda Kayıt Sicil Sureti ve Faaliyet Belgesi'nde ve Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinin internet sitesi üzerinden yapılan sorgulamada ulaşılan Ticaret Sicil Gazeteleri incelendiğinde anılan isteklinin ihale konusu alanda faaliyet gösterdiği anlaşıldığından başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

Toplantı No	: 2021/036
Gündem No	: 51
Karar Tarihi	: 02.09.2021
Karar No	: 2021/UH.I-1649