

ihale üzerinde bırakılan
istekliye ilişkin internet
adresi üzerinden yapılan
sorgulamada ilgili Ticaret
Sicili Gazetesinin amaç ve
konu başlıklı maddeleri
dikkate alındığında tüzel
kişiliğin kamu ve özel
kuruluşların her türlü
personel ihtiyacını
karşılama, personel temin
etmek ve konu ile ilgili
ihalelere girebileceği hk

Toplantı No	: 2022/001
Gündem No	: 21
Karar Tarihi	: 05.01.2022
Karar No	: 2022/UH.II-17

BAŞVURU SAHİBİ:
Kervan Hip Turizm Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Kadıköy Belediye Başkanlığı Kültür ve Sosyal İşler Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2021/644060 İhale Kayıt Numaralı "2022 Yılı İçin Kısmi Zamanlı Ders Saati Eğitim" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
Kadıköy Belediye Başkanlığı Kültür ve Sosyal İşler Müdürlüğü tarafından 19.11.2021 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "2022 Yılı İçin Kısmi Zamanlı Ders Saati Eğitim" ihalesine ilişkin olarak Kervan Hip Turizm Temizlik İnşaat İthalat İhracat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi'nin 08.12.2021 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 10.12.2021 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 17.12.2021 tarih ve 59312 sayılı Kurum kayıtlarına alınan 17.12.2021 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2021/2096 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak Karbir Temizlik Tekstil Turz. İnş. Gıda ve Tic. Ltd. Şti.nin belirlendiği, 6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'nun 125'inci maddesinde ticaret şirketlerinin bütün haklardan yararlanabileceği hüküm altına alındığı, ancak 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 gerektiği, ihale konusu alanda faaliyet gösterme şartının, Türk Ticaret Kanunu'nun 125'inci maddesinde belirtilen "kanunî istisna" niteliğinde olduğu, 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 iştigal ettikleri kabulünün bulunduğu, dolayısıyla da isteklilerin ihale konusu alanda faaliyet gösterdiğine ilişkin Ticaret Sicil Gazetelerini sunma zorunluluğunun bulunmadığı, bu itibarla anılan istekliler tarafından yeterli bilgileri tablosunda, faaliyet alanına ilişkin herhangi bir bilginin yer alması durumunda, ayrıca şirketlerin ve işletmelerin diğer Ticaret Sicil Gazeteleri üzerinde inceleme yapılması gerektiği, ihale üzerinde bırakılan isteklinin "https://www.ticaret sicil.gov.tr/" internet adresi üzerinden yapılan sorgulamada ilgili Ticaret Sicili Gazetelerinin amaç ve konu başlıklı maddeleri dikkate alındığında şirketin faaliyet alanında hiç bir şekilde söz konusu ihale konusu alanda faaliyetinin olmadığı ve hiç bir şekilde eğitim veya sosyal kültürel eğitim vb. alanda faaliyet göstermediğinin anlaşıldığı, dolayısıyla söz konusu isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması yönünde düzeltici işlem belirlenmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

A) Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

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

(2) Ticaret şirketleri, Türk Medeni Kanununun 48'inci maddesi çerçevesinde bütün haklardan yararlanabilir ve borçları üstlenebilirler. Bu husustaki kanunî istisnalar saklıdır." hükmü,

4734 sayılı Kanun'un "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

-
ifade eder." hükmü,

Anılan Kanun'un "İhaleye katılımda yeterlik kuralları" başlıklı 10'uncu maddesinde "İhaleye katılacak isteklilerden, ekonomik ve mali yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenebilir:

a)Ekonomik ve mali yeterliğin belirlenmesi için;

b) Mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için;

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." hükmü,

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

a) Adı: 2022 YILI İçin Kısmi Zamanlı Ders Saati Eğitim

b) Miktarı ve türü: 01/01/2022-31/12/2022 Tarihleri Arasında Kısmi Zamanlı Ders Saati Eğitim Hizmeti Alınması. 2022 Yılı Kısmi Zamanlı Ders Saati Eğitim Hizmeti Alınması (01.01.2022-31.12.2022 Tarihleri Arasında) Toplam 56.200 Saat Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

c) Yapılacağı yer: Kadıköy Belediyesi Kültür ve Sosyal İşler Müdürlüğü Çocuk Sanat Merkezi, Gençlik Sanat Merkezi, Örgün Eğitime DesteK Kursları..." düzenlemesi,

Teknik Şartname'nin "İşin Amaç ve Konusu" başlıklı 2'nci maddesinde "Kadıköy Belediye Başkanlığı tarafından Kadıköy'de ikamet eden ve/veya eğitim öğretim gören çocuk ve gençlerimizin bilgi ve anlayış, yaratıcılık, özgüven ve saygı, sosyal ve sanatsal becerilerinin pekiştirilmesi için sanat ve örgün eğitim içerikli eğitim kursları ile ilgili hizmetlerin planlı, programlı, etkin ve verimli yürütülmesini sağlamak amacıyla yüklenici firmadan talep edilecek olan ders saati eğitim hizmeti alınımının esasını belirlemektir." düzenlemesi yer almaktadır.

Şikâyet konu ihalenin Kısmi Zamanlı Ders Saati Eğitim hizmet alımı işi olduğu 19.11.2021 tarihinde gerçekleştirilen ihaleye 12 isteklinin katıldığı, 30.11.2021 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin Karbir Temizlik Tekstil Turizm İnşaat Gıda Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi üzerinde bırakıldığı anlaşılmıştır.

İhale üzerinde bırakılan istekliye ilişkin olarak "https://www.ticaret sicil.gov.tr/" internet adresi üzerinden yapılan sorgulamada 01.04.2015 tarihli ve 8791 sayılı Ticaret Sicili Gazetesinde tüzel kişiliğin amaç ve konusunun "31.Kamu ve özel kuruluşların her türlü personel ihtiyacını karşılamak, personel temin etmek ve konu ile ilgili ihalelere girmek." şeklinde ifade edildiği görülmüştür.

4734 sayılı Kanun'un 10. maddesinde, ihaleye katılacak isteklilerden, ekonomik ve mali yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak kanunda yer verilen bilgi ve belgelerin istenebileceği ve ihale konusu işin niteliğine göre bu bilgi veya belgelerden hangilerinin yeterlik değerlendirmesinde kullanılacağına, ihale dokümanında ve ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilân veya davet belgelerinde belirtileceği kurala bağlandığı, buna göre, idarelerin ihalelerde ihale dokümanında belirtilmek kaydıyla yeterliğe ilişkin bu bilgi veya belgelerden bazılarını isteyebilecekleri anlaşılmaktadır.

6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'nun 125'inci maddesinde ticaretle uğraşan gerçek kişi tacirlerin ve ticari şirketlerinin ana sözleşmelerinde yazılı olan iştigal konuları dışında faaliyette bulunmalarına engel bulunmadığı anlaşılmaktadır.

Bu çerçevede yapılan incelemede, ihale üzerinde bırakılan istekliye ilişkin olarak "https://www.ticaret sicil.gov.tr/" internet adresi üzerinden yapılan sorgulamada ilgili Ticaret Sicili Gazetesinin amaç ve konu başlıklı maddeleri dikkate alındığında tüzel kişiliğin kamu ve özel kuruluşların her türlü personel ihtiyacını karşılamak, personel temin etmek ve konu ile ilgili ihalelere girebileceği, ihale konusu alanda personel temin edebileceği anlaşıldığından, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

B) İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik'in 18'inci maddesi yönünden yapılan inceleme sonucunda herhangi bir aykırılık tespit edilmemiştir.

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.