

ihalede A.Ş tarafından ortaklık oranlarını gösteren güncel yönetim kurulu karar defterlerine yer verilmediği yönetim kurulu kararlarının geçmiş tarihli olduğu ve son ortaklık oranlarına yönelik güncel bilgi içeren yönetim kurulu kararlarının sunulmadığı dolayısıyla bu yönüyle güncel durumu gösteren ortaklar ve ortaklık oranlarına ilişkin pay defterlerinin dayanağı kararlar olmadığı, bu itibarla idarece başvuru sahibi iş ortaklığına ait teklifin değerlendirme dışı

bırakılması

ihalede A.Ş tarafından ortaklık oranlarını gösteren güncel yönetim kurulu karar defterlerine yer verilmediği

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Aday veya isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdüğünü ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler" başlıklı 38'inci maddesinde "(1) İhalelere katılacak aday veya istekliler tarafından,

a) Gerçek kişi olması halinde, elektronik ihaleler hariç, noter tasdikli imza beyannamesinin,

b) Tüzel kişi olması halinde, elektronik ihaleler hariç, başvuru ya da teklif mektubunu imzalayanın noter tasdikli imza beyannamesinin, teklif kapsamında sunulması zorunludur. Tüzel kişilerde; aday veya isteklilerin yönetimindeki görevliler ile ilgisine göre, ortaklar ve ortaklık oranlarına (halka arz edilen hisseler hariç)/üyelerine/kurucularına ilişkin bilgiler idarece EKAP'tan alınır. EKAP'a kayıtlı olmayan yabancı aday/istekliler tarafından ise, ilgili ülke mevzuatı dikkate alınarak, belirtilen hususlara ilişkin gerekli belgeler ihalede sunulur. 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,

Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği’nin “Gerçek ve tüzel kişilerin EKAP’a kaydı” başlıklı 7’nci maddesinde “... (5) EKAP’a kayıtlı olan; gerçek kişilerin kendileri ile vekil veya temsilcilerine; tüzel kişilerin kendileri, ilgisine göre, ortakları ve ortaklık oranları (halka arz edilen hisseler hariç)/üyeleri/kurucuları, teklif veya başvuru mektubu ya da sözleşme imzalamaya ve sözleşmenin yürütülmesi konusunda tüzel kişiliği temsile yetkili yönetimindeki görevliler ile vekil veya temsilcilerine ilişkin aşağıda yer alan bilgileri EKAP’a kaydetmeleri ve son başvuru veya ihale tarihinden ve sözleşme imzalamadan önce güncellemeleri zorunludur. Bu kişilerin;

a) Gerçek kişi olması halinde adı, soyadı ve T.C. kimlik numarası ile varsa işletme adı ve ticaret unvanı,

b) Tüzel kişi olması halinde ticaret unvanı, vergi kimlik numarası ile varsa işletme adı.

Tüzel kişilerde; yönetimdeki görevliler ile ilgisine göre, ortaklar ve ortaklık oranlarına (halka arz edilen hisseler hariç)/üyelere/kuruculara ilişkin kayıt kapsamında ticaret sicil verileri esas alınır. Ayrıca anonim şirketlerde (tek ortaklı şirketler hariç) ortaklar ve ortaklık oranlarının kaydı kapsamında, beyan edilen kişilere ilişkin pay defteri ile dayanağı yönetim kurulu karar defterinin ilgili kısımları; şirket niteliğinde olmayan tüzel kişilerde ise üyelerin veya kurucuların kaydı kapsamında Türkiye Ticaret Sicili Gazetelerinde yer almayan bilgileri içeren belgelerin ilgili kısımları da taranarak EKAP’a yüklenir. Yabancı aday/istekliler tarafından bu fıkra istenen bilgi ve belgelerin beyan edilmesi/yüklenmesi bakımından, ilgili ülke mevzuatındaki karşılıkları esas alınır.

(6) Bu madde kapsamında EKAP’a kaydedilen bilgilerin eksiksiz, doğru ve güncel olması gerekmektedir. EKAP’a kayıtlı gerçek

veya tüzel kişiler tarafından, beşinci fıkrada belirtilen bilgilerde değişiklik yapılmasının gerektiği hallerde bu değişikliklerin, en geç değişiklik tarihini izleyen 7 (yedi) gün içerisinde ancak her durumda son başvuru veya ihale tarihinden önce, son başvuru veya ihale tarihinden sonra gerçekleşen değişikliklerin sözleşme imzalanmadan önce güncellenerek EKAP'a kaydedilmesi zorunludur. ..." hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Gerçek veya tüzel kişilerin EKAP'a kayıt işlemleri" başlıklı 31'inci maddesinde "31.1 EKAP'a kayıt için EKAP üzerinden protokol düzenlenmesi ve ekinde istenilen belgelerle birlikte posta yolu ile ya da elden Kuruma ulaştırılması gerekmektedir. Düzenlenecek bu protokolde EKAP'ta yer alan iş ve işlemleri yürütecek platform sorumluları da belirtilecektir. Platform sorumluları ihale sürecinde yer alacak bütün kullanıcıları tanımlamaya ve bu kişilerin bilgilerinde değişiklik yapmaya yetkilidir. Platform sorumlularının ikisinin de aynı anda değişmesi durumunda değişikliğe ilişkin belgeler posta yolu ile ya da elden Kuruma ulaştırılacaktır. EKAP'a yeni eklenecek kullanıcıların tanımlanmaları, gerekli yetki ve rollerinin atanması işlemleri de platform sorumluları tarafından yapılacaktır. Protokol ve ekindeki bilgi ve belgelerin eksik olması durumunda yapılacak iş ve işlemlerin takibinden ilgililer sorumlu olup, Kuruma gönderilmiş protokollerin durumuna ilişkin bilgilere EKAP üzerinden erişilebilmektedir.

31.2 Kullanıcıların EKAP'ta belirlemiş oldukları şifreler gizli olup sadece kullanıcının kendisi tarafından değiştirilebilecektir. Kullanıcı, belirlemiş olduğu şifre ile yapmış olduğu iş ve işlemlerden sorumlu olduğu gibi, şifresinin gizliliğinden ve güvenliğinden de sorumlu olacaktır. Tanımlanmış olan şifrelere hiçbir şekilde erişim olmadığından, kullanıcıların şifrelerini unutması durumunda EKAP Etkileşim Merkezini arayarak şifrelerini sıfırlamaları gerekmektedir. Kullanıcılar şifre sıfırlama işleminden sonra

yeni şifrelerini belirleyebilecektir.

31.3 Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliğinin 7 nci maddesinde istenen bilgilerin EKAP üzerinde eksiksiz, doğru ve güncel tutulması gerekmektedir. EKAP'a kayıtlı gerçek veya tüzel kişiler tarafından anılan maddenin beşinci fıkrasında belirtilen bilgilerde değişiklik yapılmasının gerektiği hallerde bu değişikliklerin, en geç değişiklik tarihini izleyen 7 (yedi) gün içinde ancak her durumda son başvuru veya ihale tarihinden önce, son başvuru veya ihale tarihinden sonra gerçekleşen değişikliklerin sözleşme imzalanmadan önce güncellenerek EKAP'a kaydedilmesi zorunludur. Bilgilerin doğrudan EKAP'taki kayıtlardan temin edildiği hallerde, bu bilgilerin güncel olmadığının anlaşılması durumunda teklifler değerlendirme dışı bırakılır. Ayrıca ticaret siciline kayıtlı bilgiler ile EKAP'ta yer alan bilgiler arasında çelişki olması halinde, ticaret sicilineki bilgiler esas alınacaktır." açıklaması bulunmaktadır.

İhaleye ilişkin İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "İhale konusu işe/alıma ilişkin bilgiler

2.1. İhale konusu işin/alımın;

a) Adı: Kepsut Barajı

b) Türü: Yapım işleri

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

ç) Yatırım proje no'su (yapım işlerinde): 2021A01-156482 (– Kepsut)

d) Kodu: 2021A01-156482

e) Miktarı: Temelden 88,00 m yüksekliğinde ön yüzü beton kaplı

kaya dolgu baraj

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: DSİ 25. BÖLGE MÜDÜRLÜĞÜ – BALIKESİR” düzenlemesi,

İdari 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:

...

İsteklilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan belgeler ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlara ilişkin bilgileri e-teklifleri kapsamında beyan etmeleri gerekmektedir.

a) Teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren bilgiler;

...

2) Tüzel kişilerde; isteklilerin yönetimindeki görevliler ile, ilgisine göre, ortaklar ve ortaklık oranlarına (halka arz edilen hisseler hariç)/üyelerine/kurucularına ilişkin bilgiler idarece EKAP’tan alınır...” düzenlemesi yer almaktadır.

İhale işlem dosyası kapsamında gönderilen bilgi ve belgelerden, başvuruya konu ihalenin 25.05.2023 tarihinde Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü Barajlar ve HES Dairesi Başkanlığı tarafından açık ihale usulüyle gerçekleştirilen “Kepsut Barajı Yapım İşİ” ihalesi olduğu, ihalede 91 adet ihale dokümanı indirildiği ve 35 istekli tarafından teklif sunulduğu, 09.08.2023 tarihinde onaylanan ihale komisyonu kararı ile ihalenin BRJ İnşaat Sanayi ve Ticaret Anonim

Şirketi üzerinde bırakıldığı, başvuru sahibi Maksima Elektrik İnşaat Ticaret Anonim Şirketine yeterlik bilgileri tablosunda beyan ettiği ortaklarına ait EKAP'a yüklenen ve pay defterinin dayanağı olan yönetim kurulu karar defterinde yer alan bilgilerin güncel olmaması gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakıldığı görülmüştür.

Kuruma gönderilen belgeler çerçevesinde yapılan incelemede; başvuru sahibi Maksima Elektrik İnşaat Ticaret Anonim Şirketi tarafından Yeterlik Bilgileri Tablosu'nun sunulduğu, tablo üzerinde "Ortaklar/Üyeler/Kurucular ile Yöneticilere Ait Bilgiler" satırında şirket ortaklarının "Sami Güzel, 51,0000000000000000" ile "Selin Açık,49,0000000000000000" olarak belirtildiği, ayrıca Yönetim Kurulu Üyesi olarak Sami Güzel ile Hacı İbrahim Öztürk'ün beyan edildiği görülmüştür.

İdare tarafından Maksima Elektrik İnşaat Ticaret Anonim Şirketine yönelik olarak EKAP üzerinden ticaret sicil bilgileri sorgulamasının gerçekleştirildiği, söz konusu ticaret sicili bilgileri sorgulama sonucunda anılan isteklinin yöneticilerinin Sami Güzel (Sınırlı Yetkili (İç Yönergede Belirtilen Şekilde Yetkilendirilmiştir), Hacı İbrahim Öztürk (Yönetim Kurulu Üyesi-Münferiden temsile yetkili) olduğu bilgisine yer verildiği,

EKAP sistemi üzerinde yapılan sorgulamalarda, Maksima Elektrik İnşaat Ticaret Anonim Şirketi tarafından şirket ortağı Sami Güzel'e ve Selin Açık'a ait ortaklık oranını gösteren pay defterlerinin sunulduğu, söz konusu pay defterlerinden anılan ortaklara ait ortaklık oranlarının yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen oranlarla aynı olduğunun anlaşıldığı,

Her iki ortağa ait pay defterleri ekinde 07.10.2022 tarihli ve 10677 sayılı, 09.11.2022 tarihli ve 10700 sayılı, 10.11.2022 tarihli ve 1129 sayılı Ticaret Sicil Gazetelerine yer verildiği, söz konusu Ticaret Sicil Gazetelerinde şirketin sermaye artırım kararlarına, artan hisse adedi ve tutarlarına yer verildiği,

Sami Güzel'e ait pay defteri ekinde, 02.09.2016 tarihli ve 2016/01 sayılı "Hisse devri hk." konulu Yönetim kurulu kararının sunulduğu, söz konusu karar içeriğinde Selin Açık'ın 51 adet pay ve 51.000 pay tutarını Sami Güzel'e devrettiği ve devir sonucunda ortaklık oranlarının, hisse adedi ve tutarlarının Yasemin Açık (1, 1.000,00), Selin Açık (48, 48.000,00), Sami Güzel (51,51.000,00) şeklinde olduğu beyanlarına yer verildiği,

Selin Açık'a ait pay defteri ekinde, 25.07.2018 tarihli ve 2018/06 sayılı "Hisse devri hk." konulu Yönetim kurulu kararının sunulduğu, söz konusu karar içeriğinde Hacı İbrahim Öztürk'ün 49 adet pay ve 49.000 pay tutarını Selin Açık'a devrettiği ve devir sonucunda ortaklık oranlarının, hisse adedi ve tutarlarının, Selin Açık (49, 49.000,00), Sami Güzel (51,51.000,00) şeklinde olduğu beyanlarına yer verildiği tespit edilmiştir.

Maksima Elektrik İnşaat Ticaret Anonim Şirketi'ne tarafından Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda beyan edilen bilgiler ve EKAP sistemine yüklenen pay defterlerinden anılan şirket ortaklarına ait ortaklık oranlarının "Sami Güzel, 51,0000000000000000" ile "Selin Açık,49,0000000000000000", hisse adedi ve tutarlarının " Sami Güzel:2550,000..., 45.900.000,00TL" ve "Selin Açık, 2450,000..., 44.100.000,00 TL" şeklinde olduğu tespit edilmiştir.

20.06.2021 tarihli ve 31517 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan değişikliklerle aday veya isteklilerin yönetimindeki görevliler ile ortaklarına/üyelerine/kurucularına ilişkin bilgi ve belgelerin EKAP’a kaydı ile ilgili olarak; tüzel kişilerde yönetimdeki görevliler ile ilgisine göre ortaklar ve ortaklık oranlarına/üyelere/kuruculara ilişkin kayıt kapsamında Ticaret Sicil verilerinin esas alınacağıının hükme bağlandığı, ayrıca anonim şirketlerde ortaklar ve ortaklık oranlarının kaydı kapsamında, beyan edilen kişilere ilişkin pay defteri ile dayanağı yönetim kurulu karar defterinin ilgili kısımlarının, şirket niteliğinde olmayan tüzel kişilerde ise üyelerin veya kurucuların kaydı kapsamında Ticaret Sicil Gazeteleri’nde yer almayan bilgileri içeren belgelerin ilgili kısımlarının da taranarak EKAP’a yüklenmesinin öngörüldüğü anlaşılmıştır.

Ek olarak, Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği’nde EKAP’a kayıtlı olan; gerçek kişilerin kendileri ile vekil veya temsilcilerine; tüzel kişilerin kendileri, ilgisine göre, ortakları ve ortaklık oranları (halka arz edilen hisseler hariç)/üyeleri/kurucuları, teklif veya başvuru mektubu ya da sözleşme imzalamaya ve sözleşmenin yürütülmesi konusunda tüzel kişiliği temsile yetkili yönetimindeki görevliler ile vekil veya temsilcilerine ilişkin bilgileri EKAP’a kaydetmeleri ve son başvuru veya ihale tarihinden ve sözleşme imzalamadan önce güncellemelerinin zorunlu olduğu, bu kişilerin tüzel kişi olması halinde yönetimdeki görevliler ile ilgisine göre, ortaklar ve ortaklık oranlarına (halka arz edilen hisseler hariç)/üyelere/kuruculara ilişkin kayıt kapsamında ticaret sicil verilerinin esas alınacağı, ayrıca anonim şirketlerde (tek ortaklı şirketler hariç) ortaklar ve ortaklık oranlarının kaydı kapsamında, beyan edilen kişilere ilişkin pay defteri ile dayanağı yönetim kurulu karar defterinin ilgili kısımlarının taranarak EKAP’a yükleneceği, bu madde kapsamında

EKAP'a kaydedilen bilgilerin eksiksiz, doğru ve güncel olmasının gerekmekte olduğu, EKAP'a kayıtlı gerçek veya tüzel kişiler tarafından, beşinci fıkrada belirtilen bilgilerde değişiklik yapılmasının gerektiği hallerde bu değişikliklerin, en geç değişiklik tarihini izleyen 7 (yedi) gün içerisinde ancak her durumda son başvuru veya ihale tarihinden önce, son başvuru veya ihale tarihinden sonra gerçekleşen değişikliklerin sözleşme imzalanmadan önce güncellenerek EKAP'a kaydedilmesinin zorunlu olduğu hükmü yer almaktadır.

Kamu İhale Genel Tebliği'nde ise Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği'nin 7'nci maddesine göre EKAP'a kaydedilen bilgilerin doğrudan EKAP'taki kayıtlardan temin edildiği hallerde, bu bilgilerin güncel olmadığının anlaşılması durumunda tekliflerin değerlendirme dışı bırakılacağı açıklamasına yer verilmiştir.

Yapılan incelemede, başvuru sahibi Maksima Elektrik İnşaat Ticaret Anonim Şirketi tarafından EKAP'a yüklenilen pay defterlerinden, şirket ortaklarının ve ortaklık oranlarının "Sami Güzel, 51,0000000000000000" ile "Selin Açık,49,0000000000000000" şeklinde olduğu, söz konusu oranların yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen bilgileri teyit ettiği,

Ancak, Maksima Elektrik İnşaat Ticaret Anonim Şirketi tarafından ortaklık oranlarını gösteren güncel yönetim kurulu karar defterlerine yer verilmediği, 2016/01 ve 2018/06 sayılı yönetim kurulu kararlarının geçmiş tarihli olduğu ve son ortaklık oranlarına yönelik güncel bilgi içeren yönetim kurulu kararlarının sunulmadığı dolayısıyla bu yönüyle güncel durumu gösteren ortaklar ve ortaklık oranlarına ilişkin pay defterlerinin dayanağı kararlar olmadığı, bu itibarla idarece başvuru sahibi iş ortaklığına ait teklifin değerlendirme dışı

bırakılması işleminde mevzuata aykırılık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır

Toplantı No	: 2023/049
Gündem No	: 14
Karar Tarihi	: 04.10.2023
Karar No	: 2023/UY.II-1277