

ihalede sunulan iş denetleme/yönetme belgesinin standart forma uygun olduğu Yönetmeliğe uygun olarak düzenlendiği ayrıca itirazın şikâyete konu olan iş denetleme/yönetme belgesindeki işin İnşaat işi olduğu ve uygulanan yapı tekniğinin *olarak belirtildiği dolayısıyla söz konusu belgenin benzer iş tanımının AVIII grubu işler arasında yer aldığı ihale dokümanında benzer iş tanımının AIX grubu olarak belirlendiği AIX grubu işler arasında AVIII grubu işlerin

de yer aldığı bu itibarla belge tutarının tamamının değerlendirilmesi gerektiği hk

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhaleye katılımda yeterlik kuralları" başlıklı 10'uncu maddesinde "İhaleye katılacak isteklilerden, ekonomik ve malî yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenebilir:

...

b) Mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için;

...

2) İstekli tarafından kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak;

a) Son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işleriyle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

b) Son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işlerinde sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında denetlenen ya da yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

c) Devam eden yapım ve yapımla ilgili hizmet işlerinde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla, son onbeş yıl içinde gerçekleşme oranı toplam sözleşme bedelinin en az % 80'ine ulaşan ve kusursuz olarak gerçekleştirilen, denetlenen veya yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

d) Son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarına ilişkin deneyimi gösteren belgeler,

e) Devredilen işlerde sözleşme bedelinin en az % 80'inin tamamlanması şartıyla, son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işleri ve son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarıyla ilgili deneyimi gösteren belgeler.

...

Birinci fıkranın (b) bendinin (2) numaralı alt bendinde belirtilen belgelerden, yapım ve yapımla ilgili hizmet işlerinde, denetleme veya yönetme görevi nedeniyle alınanlarda gerçek kişinin mühendis veya mimar olma şartı aranır. İş bitirme, yönetim veya denetim suretiyle elde edilecek belgeler, belge sahibi kişi veya kuruluşların dışındaki istekliler tarafından kullanılamaz, belgeler devredilemez, kiraya verilemez ve satılamaz. Bu belge sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişilerin ihaleye girebilmesinde en az bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olması ve bu sürede bu Kanuna göre yapılacak ihalelere ilişkin sözleşmelerin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olması, bu şartların her ihalede aranması ve teminat süresi sonuna kadar muhafaza edilmesi zorunludur. Denetim ve yönetim faaliyetleri nedeniyle alınacak belgeler beşte bir oranında dikkate alınır. Ancak, yapımla ilgili hizmet işlerinden elde edilen belgeler yapım işlerinde kullanılamaz. Bir sözleşme kapsamında gerçekleştirilen iş dolayısıyla düzenlenecek iş deneyim belgelerinin toplam tutarına ve belge verilecek kişilere yönelik sınırlamalar getirmeye Kurum yetkilidir. Kanun kapsamındaki idarelere gerçekleştirilen işler için düzenlenen belgeler hariç yurt dışında gerçekleştirilen işler için düzenlenen belgelerden sadece iş bitirme belgeleri, belge sahipleri tarafından ve bunların bünyesinde buldukları şirketler topluluğu veya benzeri ortaklık ilişkisi içerisinde

kullanılabilir. Bu belgelerin, şirketler topluluğu veya benzeri ortaklık ilişkisi içerisinde kullanılmasına ilişkin usul ve esasları belirlemeye Kurum yetkilidir. Ortak girişim olarak ihaleye teklif verilmesi hâlinde yurt dışında gerçekleştirilen işlerden alınan iş bitirme belgesini kullanan belge sahibinin ortak girişimdeki hissesi oranında geçici ve kesin teminat vermesi zorunludur.” hükmü,

6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'nun “Anonim Şirket” başlıklı dördüncü kısmının “Şirketin tescili ve ilanı” başlıklı 354'üncü maddesinde “(1) Şirket esas sözleşmesinin tamamı, Gümrük ve Ticaret Bakanlığının izniyle kurulacak olan anonim şirketlerde izin alınmasını, diğer şirketlerde 335 inci maddenin birinci fıkrası uyarınca şirketin kuruluşunu izleyen otuz gün içinde şirketin merkezinin bulunduğu yer ticaret siciline tescil ve Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinde ilan olunur. Tescil ve ilan olunan esas sözleşmeye, aşağıda sayılanlar dışında, 36 ncı maddenin birinci fıkrası hükmü uygulanmaz. Bu hususlar şunlardır:

- a) Esas sözleşmenin tarihi.
- b) Şirketin ticaret unvanı ve merkezi.
- c) Şirketin, varsa süresi.
- d) Şirketin sermayesi, ödenmesinin şekil ve şartları ile payların itibarî değerleri, varsa imtiyazlar.
- e) Pay senetlerinin türleri, hamiline veya nama yazılı oldukları.
- f) Şirketin nasıl temsil olunacağı.
- g) Yönetim kurulu üyeleriyle şirketi temsile yetkili kimselerin ad ve soyadları, unvanları, yerleşme yerleri ve vatandaşlıkları.

...” hükmü,

Anılan Kanun’un yönetim kurulu üyelerinin sayısı ve niteliklerine ilişkin 359’uncu maddesinin ikinci fıkrasında ““Bir tüzel kişi yönetim kuruluna üye seçildiği takdirde, tüzel kişiyle birlikte, tüzel kişi adına, tüzel kişi tarafından belirlenen, sadece bir gerçek kişi tescil ve ilan olunur; ayrıca, tescil ve ilanın yapılmış olduğu, şirketin internet sitesinde hemen açıklanır. Tüzel kişi adına sadece, bu tescil edilmiş kişi toplantılara katılıp oy kullanabilir.” hükmü,

Söz konusu Kanun’un temsil yetkisinin kapsam ve sınırına ilişkin 371’inci maddesinin ikinci fıkrasında “Temsile yetkili olanların, üçüncü kişilerle, işletme konusu dışında yaptığı işlemler de şirketi bağlar; meğerki, üçüncü kişinin, işlemin işletme konusu dışında bulunduğunu bildiği veya durumun gereğinden, bilebilecek durumda bulunduğu ispat edilsin. Şirket esas sözleşmesinin ilan edilmiş olması, bu hususun ispatı açısından, tek başına yeterli delil değildir.” hükmü,

Bahsi geçen Kanun’un “Tescil ve ilan” başlıklı 373’üncü maddesinde “(1) Yönetim kurulu, temsile yetkili kişileri ve bunların temsil şekillerini gösterir kararının noterce onaylanmış suretini, tescil ve ilan edilmek üzere ticaret siciline verir.

(2) Temsil yetkisinin ticaret sicilinde tescilinden sonra, ilgili kişilerin seçimine veya atanmalarına ilişkin herhangi bir hukuki sakatlık, şirket tarafından üçüncü kişilere, ancak sakatlığın bunlar tarafından bilindiğinin ispat edilmesi şartıyla ileri sürülebilir.

(3) Kamu kurum ve kuruluşları tarafından, ticaret siciline tescil olunan temsile yetkili kişiler ile bunların temsil şekilleri hakkında ticaret sicili kayıtları esas alınır ve şirketten bu kayıtlara ilişkin ticaret sicili müdürlüklerince düzenlenen belgeler ile Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinde yayımlanan ilan dışında hiçbir belge istenemez.” hükmü,

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin “Tanımlar” başlıklı 3'üncü maddesinde “(1) Bu Yönetmeliğin uygulanmasında 4734 sayılı Kanunun 4 üncü maddesindeki tanımlar yanında;

...

b) Benzer iş: İhale konusu iş veya işin bölümleriyle nitelik ve büyüklük bakımından benzerlik gösteren, aynı veya benzer inşaat tekniği gerektiren, tesis, makine, teçhizat ve diğer ekipman ile mali güç, ihtisas ve organizasyon gerekleri itibariyle benzer özellikteki işleri,

...

d) İş deneyim belgesi: Adayın veya isteklinin ihale konusu iş veya benzer işlerdeki deneyimini gösteren; iş bitirme belgesi, iş durum belgesi, iş denetleme belgesi ve iş yönetme belgesini,

...

ifade eder.” hükmü,

Anılan Yönetmelik'in “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;

...

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,

...

işlerle ilgili deneyimlerini gösteren belgeler sunulur.

...

(4) Yapım işlerinde iş deneyiminde değerlendirilecek benzer işlerin belirlendiği tebliğde belirtilen esaslara uygun biçimde, hangi nitelikteki iş ya da işlerin benzer iş kabul edileceği idarece tespit edilir ve ihale veya ön yeterlik dokümanı ile ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilanda veya davet mektubunda belirtilir.

(5) İş deneyim belge tutarlarının;

a) Kanununun 19 uncu maddesi ile 21 inci maddesinin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ve yaklaşık maliyeti eşik değerin;

1) İki katına kadar olan ihalelerde, teklif edilen bedelin % 50'sinden az ve % 100'ünden fazla,

2) İki katı ile bu değerin üzerinde olan ihalelerde, teklif edilen bedelin % 50'sinden az ve % 80'inden fazla,

olmamak üzere idarece belirlenecek orandan az olmaması yeterlik kriteri olarak aranır.

...

olmamak üzere idarece belirlenecek tutardan az olmaması yeterlik kriteri olarak aranır.

...

(9) Tüzel kişi tarafından iş deneyimini göstermek üzere tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip ve Kanuna göre yapılacak ihalelere ilişkin sözleşmelerin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olan ortağına ait iş deneyim belgesinin sunulması halinde; ticaret sicili müdürlükleri veya meslek mensubu 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 şartların korunduğunu gösteren ortaklık tespit belgesinin sunulması zorunludur. Ticaret sicili müdürlükleri veya meslek mensubu tarafından düzenlenen ortaklık tespit belgesinin, düzenlendikten sonra iş deneyim belgesini kullanan tüzel kişinin temsilcisi ve iş deneyim belge sahibi tarafından imzalanması gerekmektedir.

...

(17) Bu Yönetmeliğin 43 üncü maddesinin sekizinci fıkrasına göre düzenlenenler hariç olmak üzere belge düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlarca düzenlenecek iş deneyim belgelerinde; belgeye konu işin esaslı unsuru ile belge tutarının iş grupları itibarıyla dağılımına yer verilir. Ancak, işin amacı ile işlevini gerçekleştirecek seviyede veya bir iş grubuna ilişkin aşama ve kısımları içerecek şekilde tamamlanmaması gibi hallerde esaslı unsur belirtilmez ve belgede buna ilişkin açıklamaya yer verilerek işin tamamlanan aşama ve kısımları belirtilir." hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "Değerlendirmeye ilişkin esaslar" başlıklı 48'inci maddesinde "(1) Aday ve isteklilerin ihale konusu iş veya benzer işlerle ilgili iş deneyimlerinin değerlendirilmesinde; tek sözleşmeye dayalı olarak alınmış iş deneyim belgeleri dikkate alınır. Birden fazla iş deneyimi

toplanarak değerlendirilemez.

(2) İhale konusu iş veya benzer iş kapsamında bulunmayan işlerin tutarları iş deneyiminde değerlendirmeye alınmaz. Ancak, iş deneyim belgesine konu işin esaslı unsurunun ihale konusu iş veya benzer işe uygun olması halinde iş deneyim belgesi tutarının tamamı değerlendirilir.

...

(5) İş deneyim belgelerinin değerlendirilmesinde;

...

c) İş denetleme ve iş yönetme belgelerinde,

1) Belgeye konu işin geçici kabul tarihinin ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son on beş yılda içinde olması kaydıyla, ilk sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında fiilen denetleme veya yönetme faaliyetinde bulunulmuş olması,

2) Gerçekleşme oranının toplam sözleşme bedelinin en az % 80'ine ulaştığı tarihin, ihalenin ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde olduğu ve ilk sözleşme bedelinin tamamlandığı işlerde; ilk sözleşme bedelinin en az % 80'i oranında fiilen denetleme veya yönetme faaliyetinde bulunulmuş olması,

şartı aranır ve geçici kabul tarihi veya gerçekleşme oranının toplam sözleşme bedelinin en az % 80'ine ulaştığı tarihin, ihale ilk ilan veya davet tarihi ile ihale veya son başvuru tarihi arasında olduğu işler de bu kapsamda değerlendirilir.

(6) İş deneyim belge tutarlarının değerlendirilmesinde;

a) İş bitirme ve iş durum belge tutarları tam olarak,

b) Denetim veya yönetim faaliyetleri nedeniyle alınan belge tutarları beşte bir oranında,

dikkate alınır." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in "İş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenmesi" başlıklı Ek 1'inci maddesinde "(1) İş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlar tarafından 31/8/2014 tarihinden sonra düzenlenecek olan iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenerek kayıt edilmesi zorunludur.

(2) İlanı veya duyurusu 31/8/2010 tarihinden sonra yapılan Kanun kapsamındaki ihalelere ilişkin olup EKAP'a kayıt edilmeden 1/9/2014 tarihine kadar düzenlenmiş bulunan iş deneyim belgelerinin asıllarının 1/7/2016 tarihine kadar belgeyi düzenleyen idareye teslim edilmesi ve EKAP üzerinden yeniden düzenlenerek kayıt edilmesi zorunludur. Bu durumda; EKAP üzerinden düzenlenen yeni belgeye, daha önce düzenlenen belgenin tarih ve sayısının da belirtildiği ve eski belgenin yerine verildiğine dair bir şerh düşülür ve eski belge dosyasında muhafaza edilir.

(3) Birinci ve ikinci fıkralar uyarınca EKAP üzerinden kayıt edilme zorunluluğu getirilen iş deneyim belgeleri EKAP üzerinden kayıt edilmedikleri müddetçe ilanı veya duyurusu 1/7/2016 tarihinden sonra yapılan ihalelerde iş deneyimini tevsik için kullanılamaz.

(4) İlanı veya duyurusu 1/9/2014 tarihinden sonra yapılan ihalelerde, aday veya istekliler tarafından sunulan ve üzerinde EKAP belge numarası bulunan iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden sorgulanması zorunludur." hükmü yer almaktadır.

Yapım İşlerinde Benzer İş Grupları Tebliği'nin Ek-1'de yer alan benzer iş grupları listesi;

(A) ALT YAPI İŞLERİ

<p>VIII. GRUP: BARAJLAR</p> <ol style="list-style-type: none">1. Dolgu barajlar2. Beton barajlar3. Kemer barajlar4. Göletler	<p>IX. GRUP: SU YAPILARI</p> <ol style="list-style-type: none">1. AVIII. Grup işler2. Sulama ve drenaj tesisleri3. Regülatörler, bentler, rezervuarlar4. Akarsu düzenleme işleri5. Nehir ıslahı işleri6. Taşkın koruma tesisleri7. Sel kapanları
---	--

şeklinde yer almaktadır.

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 bilginlerin e-teklifleri kapsamında beyan etmeleri gerekmektedir.:

...

ğ) Tüzel kişi tarafından iş deneyimini göstermek üzere kullanılan belgenin, tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip ve Kanuna göre yapılacak ihalelere ilişkin sözleşmelerin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olan ortağına ait olması halinde, ticaret ve sanayi odası/ticaret odası bünyesinde bulunan ticaret sicili müdürlükleri veya 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 şartların korunduğunu gösteren, standart forma uygun belge,

...

7.2.1. İş ortaklığının her bir ortağı tarafından 7.1. maddesinin (a) bendinde yer alan belgelere ilişkin bilgilerin ayrı ayrı beyan edilmesi zorunludur. İş ortaklığının tüzel kişi ortağı tarafından, iş deneyimini göstermek üzere kullanılan belgenin tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine ve Kanuna göre yapılacak ihalelere ilişkin sözleşmelerin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olan/en az % 51 hissesine sahip ortağına ait olması halinde, bu ortak ilgisine göre (ğ) ve (h) bendindeki belgeye ilişkin bilgileri de beyan etmek zorundadır. Kanun kapsamındaki idarelere taahhüt edilenler dışında yurt dışında gerçekleştirilen işlerden elde edilen iş deneyiminin şirketler topluluğu ilişkisi içinde kullanılması halinde, bu belgeyi kullanan ortağın 7.1 inci maddenin (i) bendindeki belgeyi de sunması zorunludur.

...

7.5. Mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşınması gereken kriterler:

7.5.1. İsteklinin, yurt içinde veya yurt dışında kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak;

a) İlk ilan tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan,

b) İlk ilan 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 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 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 tarihinden geriye doğru son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan,

işlere ilişkin deneyimini gösteren belgeleri sunması zorunludur. İstekli tarafından teklif edilen bedelin % 80'inden az olmamak üzere, ihale konusu iş veya benzer işlere ait tek sözleşmeye ilişkin iş deneyimini gösteren belgelerin sunulması gerekir.

İş ortaklığında, pilot ortağın istenen asgari iş deneyim tutarının en az % 80'ini, diğer ortakların her birinin ise, istenen asgari iş deneyim tutarının en az % 20'sini sağlaması zorunludur. Ancak ihaleye katılan iş ortaklığının ortakları tarafından ortaklık oranları ve yapısı aynı olmak kaydıyla daha önce kurulmuş olan iş ortaklığının gerçekleştirdiği bir işten elde ettiği iş deneyim belgesi sunulması halinde pilot ortak ve diğer ortakların her birinin birinci cümledeki oranlara göre asgari iş deneyim tutarını sağlaması koşulu aranmaz. Konsorsiyumda ise, her bir ortağın kendi kısmı için istenen asgari iş deneyim tutarını sağlaması zorunludur.

...

7.6. Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir:

- 11.06.2011 tarih ve 27961 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Yapım İşlerinde benzer iş grupları tebliği"nde yer alan A / IX grubu işler benzer iş olarak kabul edilecektir." düzenlemesi yer almaktadır.

İhale üzerinde bırakılan Arhat Enerji A.Ş. tarafından yeterlik bilgileri tablosunun "EKAP'ta Kayıtlı Olmayan İş Deneyim Belgesi" satırında iş denetleme/yönetme belgesinin beyan edildiği, ilgili beyanda işin adının ve tanımının "Dim, Baraj ve Hes İnşaatı, Önyüzü Beton kaplamalı Kaya-Dolgu Baraj Gövdesi-Derivasyon Tüneli-Enerji Tüneli-Enjeksiyon Galerisi-Enjeksiyona Ulaşım ve Drenaj Galerisi-Karayolu Tüneli-Dolusavak-Ulaşım Yolları-Temel Sondaj ve Enjeksiyon İşleri-İçme suyu İsale Hattı" olduğu, belgenin düzenlenme tarihinin "13.08.2010" olduğu, sözleşme tarihinin "21.02.1997" olduğu, kabul tarihinin "16.11.2009" olduğu, belge tutarının ise "7.904.653,46 TL" olduğu, ayrıca yeterlik bilgileri tablosunun "Ortaklık Tespit Belgesi" satırında belge sahibi ortağın kesintisiz ortaklık süresinin "35 ay" olarak, ortaklık oranının ise "%51" olarak beyan edildiği görülmüştür.

İdare tarafından EKAP üzerinden gönderilen 08.03.2021 tarihli ve "Beyan edilen bilgileri tevsik eden belgelerin sunulması ve/veya numune/demonstrasyon işlemlerine ilişkin ürün örneklerinin verilmesi/kurulumların yapılması/aşırı düşük teklif açıklamalarının sunulması" konulu yazıda ilgili istekliden EKAP'ta kayıtlı olmayan iş deneyim belgesi ile ortaklık tespit belgesinin 11.03.2021 tarihine kadar idareye sunulması istenilmiştir. İstekli tarafından da idareye ilgili belgelerin sunulduğu görülmüştür.

11.03.2021 tarihinde idareye sunulan iş deneyim belgesinin bir iş denetleme/yönetme belgesi olduğu, idarenin adının "Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü" olduğu, işin adının "Dim Barajı ve Hes İnşaatı" olduğu, uygulanan yapı tekniğinin "Önyüzlü Beton Kaplamalı Kaya Dolgu Baraj" olduğu, belgenin Ali İhsan Yıldırım'a ait olduğu, işin geçici kabul tarihinin 16.11.2009 olduğu, 1996 birim fiyatları ile gerçekleştirilen iş tutarının 7.972.948,97 TL olduğu, Ali İhsan Yıldırım tarafından görev

süresinde gerçekleştirilen toplam iş tutarının ise 7.904.653,46 TL olduğu, ayrıca belge üzerinde esaslı unsur belirlenmesi yapılmadığı görülmüştür.

Arhat Enerji A.Ş.'nin % 51 ortağı olan Ali İhsan Yıldırım'a ilişkin iş denetleme/yönetme belgesini kullanmış olması nedeniyle ilgili meslek mensubu tarafından düzenlenen ve belge düzenleme tarihi 14.05.2020 olan Standart Form-KİK031.1/Y Ortaklık Tespit Belgesi'nin sunulduğu, ortağın temsil ve yönetime ilişkin bilgilerinin yer aldığı Ticaret Sicil Gazetesi tarih ve sayısınının 03.05.2019 tarihli ve 9821 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi olarak belirtildiği, belge üzerinde "Başvuru sahibi tüzel kişiye ilişkin kayıtların incelenmesi sonucunda, yukarıda adı ve soyadı/ticaret unvanı bulunan kişinin bu belgenin düzenleme tarihinden önceki bir yıl boyunca Arhat Enerji A.Ş.'nin kesintisiz olarak yarıdan fazla hissesine sahip olduğu ve bu sürede 4734 sayılı Kamu İhale Kanununa göre yapılacak ihalelere ilişkin sözleşmelerin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olan ortağı olduğu tespit edilmiştir." beyanının bulunduğu, sunulan Ortaklık Tespit Belgesi'nde Arhat Enerji A.Ş.'nin kaşe ve imzası ile iş deneyim belgesi sahibinin imzasının yer aldığı tespit edilmiştir.

İş deneyim belgesi kullanılan ortak Ali İhsan Yıldırım'ın Ortaklık Tespit Belgesi'nin düzenlenme tarihi olan 14.05.2020 tarihinden önceki bir yıl boyunca kesintisiz olarak 4734 sayılı Kanun'a göre gerçekleştirilecek ihalelere ilişkin sözleşmenin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olup olmadığının tespiti amacıyla Arhat Enerji A.Ş.'ye ilişkin www.ticaret sicili.gov.tr internet adresi üzerinden yapılan incelemede aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir:

Arhat Enerji A.Ş. tarafından sunulan Ortaklık Tespit Belgesi'nde belirtilen 03.05.2019 tarihli ve 9821 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi incelendiğinde, söz konusu Gazete'de şirketin ticaret unvanının Daşçı Enerji Anonim Şirketi olarak yer aldığı, tescil edilen hususların "Yönetim Kurulu/Yetkililer, Yönetim İç Yönergesi" olduğunun görüldüğü, anılan Ticaret Sicil Gazetesi'nin "Yönetim Kurulu/Yetkililer" başlığında "134***** Kimlik Nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 01.04.2022 Tarihine Kadar Yönetim Kurulu Üyesi Olarak Seçilmiştir." ve "134***** Kimlik Nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 1 Yıl İçin Yönetim Kurulu Başkan Vekili Olarak Seçilmiştir." ifadeleri ile "134***** kimlik nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 01.04.2022 Tarihine Kadar (B Grubu İmza Yetkilisi) Temsile Yetkili Olarak Seçilmiştir." ifadelerine yer verildiği,

24.06.2019 tarihli ve 9854 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi incelendiğinde, söz konusu Gazete'de şirketin tescil edilen hususlarının "Yönetim Kurulu/Yetkililer, Unvan" olduğunun görüldüğü, anılan Ticaret Sicil Gazetesi'nin "Yönetim Kurulu/Yetkililer" başlığında "134***** Kimlik Nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 17.05.2022 Tarihine Kadar Yönetim Kurulu Üyesi Olarak Seçilmiştir." ve "134***** Kimlik Nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 1 Yıl İçin Yönetim Kurulu Başkan Vekili Olarak Seçilmiştir." ifadeleri ile "134***** Kimlik Nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 17.05.2020 Tarihine Kadar (B Grubu İmza Yetkilisi) Temsile Yetkili Olarak Seçilmiştir." ifadeleri ile "Şirketin Unvanı Arhat Enerji Anonim Şirkettir." ifadelerine yer verildiği,

18.05.2020 tarihli ve 10080 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi

incelendiğinde, söz konusu Gazete’de şirketin tescil edilen hususlarının “Yönetim Kurulu/Yetkililer” olduğunun görüldüğü, anılan Ticaret Sicil Gazetesi’nin “Yönetim Kurulu/Yetkililer” başlığında “134***** Kimlik Nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 08.05.2023 Tarihine Kadar Yönetim Kurulu Üyesi Olarak Seçilmiştir.” ve “134***** Kimlik Nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 1 Yıl İçin Yönetim Kurulu Başkan Vekili Olarak Seçilmiştir.” ifadeleri ile “329***** Kimlik Nolu Diyarbakır/Kayapınar Adresinde İkamet Eden Abdurrahim Balyen 08.05.2023 Tarihine Kadar Temsile Yetkili Olarak Seçilmiştir.” ifadelerine yer verildiği,

17.05.2021 tarihli ve 10329 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi incelendiğinde, söz konusu Gazete’de şirketin tescil edilen hususlarının “Yönetim Kurulu/Yetkililer” olduğunun görüldüğü, anılan Ticaret Sicil Gazetesi’nin “Yönetim Kurulu/Yetkililer” başlığında “Türkiye Uyruklu 134***** Kimlik Nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 1 Yıl İçin Yönetim Kurulu Başkan Vekili Olarak Seçilmiştir.” ifadeleri ile “Türkiye Uyruklu 34***** Kimlik Nolu Antalya/Muratpaşa Adresinde İkamet Eden Ali İhsan Yıldırım 04.05.2022 Tarihine Kadar Temsile Yetkili Olarak Seçilmiştir. Yetki Şekli: Sınırlı Yetkili (İç Yönergede Belirtilen Şekilde Yetkilendirilmiştir.) İç yönergenin Yayınlandığı TTSG Tarihi ve Sayısı: 3.5.2019-9821” ifadelerine yer verildiği görülmüştür.

Yapılan incelemede; ihale üzerinde bırakılan Arhat Enerji A.Ş. tarafından sunulan iş denetleme/yönetme belgesinin standart forma uygun olduğu ve Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin ilgili maddelerine uygun olarak düzenlendiği, ayrıca itirazın şikâyete konu olan iş denetleme/yönetme belgesindeki işin “Dim Barajı ve Hes İnşaatı” olduğu ve

uygulanan yapı tekniğinin “Önyüzlü Beton Kaplamalı Kaya Dolgu Baraj” olarak belirtildiği, dolayısıyla söz konusu belgenin benzer iş tanımının AVIII grubu işler arasında yer aldığı, ihale dokümanında benzer iş tanımının AIX grubu olarak belirlendiği, AIX grubu işler arasında AVIII grubu işlerin de yer aldığı, bu itibarla bahsi geçen iş denetleme/yönetme belgesinin benzer iş tanımına uygun olduğu ve belge tutarının tamamının değerlendirilmesi gerektiği sonucuna varılmıştır.

İhale üzerinde bırakılan Arhat Enerji A.Ş.nin teklif tutarının 78.721.000,00 TL olduğu, ihale dokümanında belirlenen asgari iş deneyim oranının %80 olduğu, istekli tarafından sağlanması gereken asgari iş deneyim tutarının 62.976.800,00 TL ($78.721.000,00 \times 0,80 = 62.976.800,00$) olduğu, iş denetleme/yönetme belgesinin sahibi olan Ali İhsan Yıldırım tarafından görev süresinde gerçekleştirilen toplam iş tutarının ise 7.904.653,46 TL olduğu, ihale ilan tarihine (10.04.2020) göre güncellenmiş belge tutarının ise 1.204.405.411,91 TL olduğu, iş denetleme ve yönetme belgelerinin beşte bir olarak değerlendirilmesi gerektiği ve esas alınması gereken belge tutarının da 240.881.082,40 ($1.204.405.411,91 / 5 = 240.881.082,40$) TL olduğu, istekli tarafından asgari iş deneyim tutarının sağlandığı, bu itibarla söz konusu belgenin benzer iş tanımına uygun olduğu sonucuna varılmıştır.

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin “İş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenmesi” başlıklı Ek 1'inci maddesinde iş deneyim belgesi düzenlemeye yetkili kurum ve kuruluşlar tarafından 31.08.2014 tarihinden sonra düzenlenecek olan iş deneyim belgelerinin EKAP üzerinden düzenlenmesinin zorunlu hale getirildiği, ayrıca ilgili maddede ilanı veya duyurusu 31.08.2010 tarihinden sonra yapılan Kanun kapsamındaki ihalelere ilişkin olup EKAP'a kayıt edilmeden

01.09.2014 tarihine kadar düzenlenmiş bulunan iş deneyim belgelerinin asıllarının 01.07.2016 tarihine kadar belgeyi düzenleyen idareye teslim edilmesi ve EKAP üzerinden yeniden düzenlenerek kayıt edilmesinin zorunlu hale getirildiği, dolayısıyla bahsi geçen iş deneyim belgesinin geçici kabul tarihinin 16.11.2009 olduğu ve belgenin 13.08.2010 tarihinde düzenlendiği, iş deneyim belgelerinin EKAP kayıt zorunluluğunun ilanı veya duyurusu 31.08.2010 tarihinden sonra yapılan Kanun kapsamındaki ihalelere ilişkin olduğu, dolayısıyla söz konusu belgenin bu kapsamda yer almadığı ve EKAP'a kayıt zorunluluğunun bulunmadığı görüldüğünden başvuru sahibinin bu hususa ilişkin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri bir arada değerlendirildiğinde, 6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'nun ilgili maddelerine göre, temsile yetkili kişiler ile bunların temsil şekilleri ile temsil ve yönetime ilişkin değişikliklerin tescil ve ilanının zorunlu olduğu, anonim şirketlerde temsil ve yetki durumuna ilişkin tescilin açıklayıcı değil kurucu nitelikte olduğu, 4734 sayılı Kanun'un 10'uncu maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinin (2) numaralı alt bendinde belirtilen iş bitirme, yönetim veya denetim suretiyle elde edilen belgelerin ihaleye katılımda iş deneyim belgesini tevsik etme amacıyla kullanılabilmesi, bu belge sahibi kişi veya kuruluşların kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişilerin ihaleye katılabilmesinde en az bir yıldır o tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olması ve anılan Kanun'a göre gerçekleştirilecek ihalelere ilişkin sözleşmenin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olması gerektiği, bu şartların her ihalede aranması ve teminat süresi sonuna kadar muhafaza edilmesinin zorunlu olduğu, belge sahibi ortağın temsil ve yönetime ilişkin süresinin tespitinde ticaret siciline tescil tarihinin dikkate alınacağı, ayrıca, İdari Şartname'nin yukarıda yer verilen

7'nci maddesine göre, isteklinin tüzel kişi ortağı tarafından iş deneyimini göstermek üzere kullanılan belgenin tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine ve Kanuna göre yapılacak ihalelere ilişkin sözleşmelerin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olan/en az % 51 hissesine sahip ortağına ait olması halinde, bu ortağın ilgisine göre (h) ve (ğ) bendindeki belgeleri (standart forma uygun belge) idareye sunması gerektiği anlaşılmaktadır.

Yukarıda yer verilen tespitler neticesinde Arhat Enerji. A.Ş.'nin başvuruya konu ihalede iş deneyimini tevsik etmek üzere sunduğu belgenin, anılan şirketin %51 hissesine sahip ortağı olan Ali İhsan Yıldırım'a ait olduğu, Ortaklık Tespit Belgesi'nde belirtilen 03.05.2019 tarihli ve 9821 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi'ne göre anılan şahsın 01.04.2022 tarihine kadar yönetim kurulu üyesi ve şirketi temsile yetkili olarak seçilen ortak olduğu görülmekle birlikte, Ortaklık Tespit Belgesi'nde belirtilen ticaret sicil gazetesi tarihinden sonra ve ihale tarihinden (18.05.2020) önceki bir tarihte yayımlanan 24.06.2019 tarihli ve 9854 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi'ne göre Ali İhsan Yıldırım'ın 17.05.2020 tarihine kadar temsile yetkili olarak seçildiğinin görüldüğü, dolayısıyla kendisine daha önce 01.04.2022 tarihine kadar verilen temsil yetkisinin sona erme tarihinin 17.05.2020 tarihi olarak değişikliğe uğramış olduğu, 18.05.2020 tarihli ve 10080 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi'nde ise şirketi temsil yetkisinin 08.08.2023 tarihine kadar Abdurrahim Balyen'e ait olduğu ve Ali İhsan Yıldırım'ın temsil yetkisi bulunduğuna ilişkin bir bilgi içermediği görülmektedir.

Açıklanan nedenlerle, ilan tarihinden sonra düzenlendiği anlaşılan Ortaklık Tespit Belgesi'nde "Başvuru sahibi tüzel kişiye ilişkin kayıtların incelenmesi sonucunda, yukarıda adı ve soyadı/ticaret unvanı bulunan kişinin bu belgenin düzenleme

tarihinden önceki bir yıl boyunca Arhat Enerji A.Ş.'nin kesintisiz olarak yarıdan fazla hissesine sahip olduğu ve bu sürede 4734 sayılı Kamu İhale Kanununa göre yapılacak ihalelere ilişkin sözleşmelerin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olan ortağı olduğu tespit edilmiştir." ibaresinin yer aldığı görülmekle birlikte, iş deneyim belgesi kullanılan ortak Ali İhsan Yıldırım'ın temsil yetkisinin 24.06.2019 tarihli ve 9854 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi bilgilerine göre 17.05.2020 tarihinde sona erdiği dikkate alındığında, anılan şahsın Ortaklık Tespit Belgesi'nin düzenleme tarihi olan 14.05.2020 tarihinden önceki bir yıl boyunca kesintisiz olarak şirketi temsile yetkisinin olduğu, ancak bu sürenin ihale tarihinden (18.05.2020) bir gün önce sonra erdiği ve Ali İhsan Yıldırım'ın sözleşmelerin yürütülmesi konusunda temsile ve yönetime yetkili olan ortağı olmadığı anlaşıldığından, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu ve dolayısıyla Arhat Enerji A.Ş.nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

Toplantı No	: 2022/008
Gündem No	: 20
Karar Tarihi	: 09.02.2022
Karar No	: 2022/UY.I-222