

ihaleye katılan şirketin sermayesinin her biri * TL değerinde * paya ayrılmış *TL olarak belirtildiği görülmüş olup, sermaye artışı durumunun ortaklık bilgilerinin değiştiğini göstermeyeceği bu kapsamda idarenin araştırma yetkisi dahilinde gerekli olan bilgi ve belgeleri (pay defteri, ortaklar genel kurulu kararı vb.) başvuru sahibinden istemek suretiyle bu bilgi ve belgeler ışığında inceleme yaparak işlem tesis etmesi gerektiğine dair karar

ihaleye katılan şirketin sermayesinin her biri * TL değerinde * paya ayrılmış *TL olarak belirtildiği görülmüş olup, sermaye artışı durumunun ortaklık bilgilerinin değiştiğini göstermeyeceği bu kapsamda idarenin araştırma yetkisi dahilinde gerekli olan bilgi ve belgeleri (pay defteri, ortaklar genel kurulu kararı vb.) başvuru sahibinden istemek suretiyle bu bilgi ve belgeler ışığında inceleme yaparak işlem tesis etmesi gerektiğine dair karar

Toplantı No	: 2020/055
Gündem No	: 38
Karar Tarihi	: 08.12.2020
Karar No	: 2020/UM.I-2020

BAŞVURU SAHİBİ:
Arkoç Metal İletişim Vana Pk Döküm İnş. San. ve Tic. A.Ş.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
İstanbul Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2020/488897 İhale Kayıt Numaralı "Basınç Yönetimi Mekanik Ekipman Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

İstanbul Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından 23.10.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Basınç Yönetimi Mekanik Ekipman Alımı" ihalesine ilişkin olarak Arkoç Metal İletişim Vana Pk Döküm İnş. San. ve Tic. A.Ş. nin 09.11.2020 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 16.11.2020 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 23.11.2020 tarih ve 52352 sayılı Kurum kayıtlarına alınan 23.11.2020 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/1821 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, idarece şirketlerinin sunduğu Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda ticaret sicil bilgileri kısmında belirtilen ortaklar ve sermaye dağılımının yazılı olduğu bilgilerin tevsiki amacıyla beyan edilen Ticaret Sicil gazeteleri'nden bu bilgilerin teyidinin yapılamaması nedeniyle elektronik eksiltmeye davet edilmedikleri, ancak bu durumun hukuka uygun olmadığı, zira mevzuatta sermaye dağılımına ilişkin bir beyandan bahsedilmediği, kendileri tarafından sunulan Ticaret Sicil Gazetesi'nde ortaklar ve ortaklık oranlarının teyit edilebilir nitelikte olduğu, sermaye dağılımına ilişkin beyanın bilgi eksikliği kapsamında kendilerinden istenebilecek olduğu, belgelerin internet üzerinden sorgulamasının yapılmadığı iddia edilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhaleye katılmaya yeterlik kuralları" başlıklı 10'uncu maddesinde "İhaleye katılacak istektilerden, ekonomik ve mali yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenir:

- Mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için;
- İsteklinin, mevzuatı gereği ilgili odaya kayıtlı olarak faaliyette bulunduğunu ve teklif vermeye yasal olarak yetkili olduğunu kanıtlayan belgeler,

İhale konusu işin niteliğine göre yukarıda belirtilen bilgi veya belgelerden hangilerinin yeterlik değerlendirilmesinde kullanılacağı, ihale dokümanında ve ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilân veya davet belgelerinde belirtilir.

Bu madde kapsamında istenen belgelerin hangilerinin taahhütname olarak sunulabileceği Kurum tarafından belirlenir. Gerçekçe aykırı hususlar içeren taahhütname sunulması veya ihale üzerinde kalan istekli tarafından taahhüt altına alınan durumu tevsik eden belgelerin sözleşme imzalanmadan önce verilmesi halinde bu durumda olanlar ihale dışı bırakılarak geçici teminatları gelir kaydedilir." hükmü,

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tekliflerin değerlendirilmesi" başlıklı 37'nci maddesinin son fıkrasında "Tekliflerin değerlendirilmesinde, öncelikle belgeleri eksik olduğu veya teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olmadığı 36 ncı maddede göre ilk oturumda tespit edilen istektilerin tekliflerinin değerlendirilmesinde dışı bırakılmaması karar verilir. Ancak, teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmaması kaydıyla, belgelerde bilgi eksikliği bulunması halinde idarece belirlenen sürede istektilerden bu eksik bilgilerin tamamlanması yazılı olarak istenir. Belirlenen sürede bilgileri tamamlamayan istektiler değerlendirme dışı bırakılır ve geçici teminatları gelir kaydedilir." hükmü yer almaktadır.

Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Aday ve isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdüğünü ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler" başlıklı 36'nci maddesinde "İhalelere katılacak aday veya istektiler tarafından sunulmalıdır.

- Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesinin,
- 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, teklif kapsamında sunulması zorunludur. Ayrıca aday veya istektilerin 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 sunulması gerekmektedir.
- (2) Vekaleten ihaleye katılma halinde; vekil adına düzenlenmiş, ihaleye katılmaya ilişkin noter onaylı vekaletname ile vekilin noter tasdikli imza beyannamesinin sunulması zorunludur.

.. " hükmü,

Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği'nin "Gerçek ve Tüzel Kişilerin Eksp Kaydı" başlıklı 7'nci maddesinde "... (5) EKAP'a kayıtlı olan; gerçek kişilerin kendileri ile vekil veya temsilcileri; tüzel kişilerin kendileri, ortakları ve ortaklık oranları (halka arz edilen hisseler hariç), yönetimindeki görevliler ile vekil veya temsilcileri için aşağıda yer alan bilgileri güncelleyip son başvuru veya ihale tarihinden önce EKAP'a kaydedilmelidir. Bu kişiler;

- Gerçek kişi olması halinde ad, soyadı ve T.C. kimlik numarası ile varsa işletme adı ve ticaret unvanı,
- Tüzel kişi olması halinde ticaret unvanı, vergi kimlik numarası ile varsa işletme adı.

(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 (yeddi) 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,

İhale tarihi itibarıyla yürürlükte bulunan Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Tüzel kişilerin teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler" başlıklı 10/A maddesinin birinci fıkrasında "İhaleye katılabilmek için başvuru veya teklif dosyasında sunulması gereken, tüzel kişi aday ve istektilerin teklif vermeye yetkili olduğu hususunda son durumu gösterir belgelere ilişkin mevzuatta geçen "tüzel kişi ortakları" ifadesinden, bu ortakların ilgisine göre ad, soyadı/ticaret unvanı, T.C. kimlik numarası/vergi kimlik numarası ile ortaklık oranları; "tüzel kişilerin yönetimindeki görevliler" ifadesinden ise, teklif veya başvuru mektubu ya da (Değişik ibare: 30/09/2020-31260 R.G./5. md.) sözleşme imzalamaya ve sözleşmenin yürütülmesi konusunda yetkili olanlar da dahil olmak üzere; tüzel kişiliği temsil ve yönetime yetkili kimlik ad, soyadı/ticaret unvanı, T.C. kimlik numarası/vergi kimlik numarası anlaşılır. Ancak, bu bilgileri göstermek üzere teklif ekinde sunulan belgelerde T.C. kimlik numarası/vergi kimlik numarası ile beyan edilen T.C. kimlik numaralarının teyit edilmesinde durumdanda teklif bu gerekeği ile değerlendirilmez dışı bırakılmaz." açıklaması,

Yine anılan Tebliğin "Gerçek veya tüzel kişilerin EKAP'a kayıt işlemleri" başlıklı 31'inci maddesinde "...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 (yeddi) 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." açıklaması yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde "7.1. İsteklinin ihaleye katılabilmesi için aşağıda sayılan belgeleri teklifleri kapsamında sunmaları gerekir:

- Mevzuatı gereği kayıtlı olduğu ticaret ve/veya sanayi odası veya ilgili meslek odası belgesi;
- 1) Gerçek kişi olması halinde, kayıtlı olduğu ticaret ve/veya sanayi odasından, ya da ilgili meslek odasından, ilk ilan veya ihale tarihinin içinde bulunduğu yılda alınmış, odaya kayıtlı olduğunu gösterir belge,
- 2) Tüzel kişi olması halinde, ilgili mevzuatı gereği kayıtlı bulunduğu ticaret ve/veya sanayi odasından, ilk ilan veya ihale tarihinin içinde bulunduğu yılda alınmış, tüzel kişiliğin odaya kayıtlı olduğunu gösterir belge,
- a) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesi,
- 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,
- c) Bu Şartname ekinde yer alan standart forma uygun teklif mektubu,
- c) Bu Şartnamede belirlenen geçici teminatla ilişkin standart forma uygun geçici teminat mektubu veya geçici teminat mektupları dışındaki teminatların Saymanlık ya da Muhasebe Müdürlüklerine yatırıldığını gösteren makbuzlar,
- d) Bu Şartnamenin 7.4. ve 7.5. maddelerinde belirtilen, şekli ve içeriği Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinde düzenlenen yeterlik belgeleri,
- e) Vekaleten ihaleye katılma halinde, vekil adına düzenlenmiş, ihaleye katılmaya ilişkin noter onaylı vekaletname ile vekilin noter tasdikli imza beyannamesi,
- f) İsteklinin ortak girişim olması halinde, bu Şartname ekinde yer alan standart forma uygun iş ortaklığı beyannamesi
- g) Alt yüklenici çalıştırılmasına izin verilmesi halinde, alt yüklenici kullanılacak olan isteklinin alt yüklenicilere yaptırmayı düşündüğü işlerin listesi,
- ğ) Tüzel kişi tarafından iş deneyiminin gerekleri üzere sunulan belgenin, tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait olması halinde, ticaret ve sanayi odası/ticaret odası bünyesinde bulunan ticaret sicil memurlukları veya serbest muhasebeci, 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 şartın korunduğunu gösteren, standart forma uygun belge,
- h) İsteklinin ortak girişim olması halinde, bu Şartname ekinde yer alan standart forma uygun iş ortaklığı beyannamesi." düzenlenmesine,

Yine anılan Şartname'nin 22'nci maddesinde "22.2. Yeterlik Bilgileri Tablosunda ihaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlar teknik şartnameye ve açıklamalar standart formunda ise açıklama istenen teknik özellikler için ayrı satırlar açılmış olup, istekliye ait hangi belgeler esas alınarak ihaleye katılmı sağlanmış ise o belgelere ilişkin tarih, sayı, yemiyne numarası gibi bilgiler ile istenen kriterlere ve açıklamalara ilişkin belgelere yer alan gerekli bilgiler eksiksiz olarak açık ve anlaşılır bir şekilde belirlenmesi suretiyle ekli standart formlara uygun şekilde doldurulacaktır. Yabancı istekli tarafından ihaleye teklif verilmesi halinde bu şartnamede istenilen belgelere veya isteklinin kendi ülkesindeki mevzuatı uyarınca düzenlenmiş olan denği belgelere ilişkin bilgilerin beyan edilmesi gerekir" düzenlenmesi yer vermiştir.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinde ve başvuruya konu ihaleye ait İdari Şartname düzenlemelerinde hareketle, tüzel kişilerin ihaleye katılabilmesi için, 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 Gazetesi'nde bulunmaması halinde ise, bu bilgilerin tümünü göstermek üzere ilgili Ticaret Sicil Gazeteleri veya bu hususları gösteren belgeler ile tüzel kişiliğin noter tasdikli imza sirkülerinin istektilere teklif dosyalarına kapsamında sunulması gerektiği ve ayrıca Kamu İhale Genel Tebliği'nin 10/A maddesinden de ihaleye katılabilmek için başvuru veya teklif dosyasında sunulması gereken, tüzel kişi aday ve istektilerin teklif vermeye yetkili olduğu hususunda son durumu gösterir belgelere ilişkin mevzuatta geçen "tüzel kişi ortakları" ifadesinden, bu ortakların ilgisine göre ad, soyadı/ticaret unvanı, T.C. kimlik numarası/vergi kimlik numarası ile ortaklık oranları; "tüzel kişilerin yönetimindeki görevliler" ifadesinden ise, teklif veya başvuru mektubu ya da sözleşmeyi imzalayanlar da dahil olmak üzere tüzel kişilikteki yönetim, temsil ve ilzama yetkili kişilerin anlaşıldığı anlaşılmalıdır.

İdarece alınan ihale komisyonu kararından, 23.10.2020 tarihinde yapılan ihaleye 5 isteklinin katıldığı, bir isteklinin beyan ettiği imza beyannamesi, sanayi sicil belgesi ve kapasite raporunun teyit edilmesinde ve söz konusu belgelerin idarenin talebi üzerine de süresi içerisinde tamamlanması gereğiyle, başvuru sahibinin isteklinin teklifinin de Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda Ticaret Sicil Gazetesi'nde yazılı olan ortaklar ve sermaye dağılımının yazılı olduğu bilgilerin tevsiki için beyan edilen ticaret sicil gazetelerinin bu bilgilerin teyidinin yapılamaması gereğiyle değerlendirilme dışı bırakıldığı ve ihalenin ekonomik açıdan en avantajlı birinci teklifini veren Tis Dıyar Su Teknolojileri San. ve Tic. A.Ş üzerinde bırakıldığı, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak ise Ata Su Kontrol Sisi Yapı Matz. İnş. ve Tic. Ltd. Şti.nin belirlendiği anlaşılmalıdır.

Başvuru sahibi tarafından sunulan Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda "Ticaret Sicilli Bilgileri" sütununda ortaklara ait bilgileri olarak Sait Alper Arıkoğlu'nun 50, Ali Ergun Arıkoğlu'nun 49,75, Hilal Arıkoğlu'nun 0,25, yine aynı sütunun yöneticilere ait bilgileri kısmında Ali Ergun Arıkoğlu'nun yönetim kurulu başkanı ve Sait Alper Arıkoğlu'nun ise yönetim kurulu başkanı ve vekili olduğunun belirtildiği, ayrıca bu bilgilerle yönelik olarak 05.09.2019 tarihli ve 9902 sayılı ve 13.12.2012 tarihli ve 8214 sayılı İKİ Ticaret Sicil Gazetesi'nin beyan edildiği görülmüştür.

Başvuru sahibi olan Arkoç Metal İletişim Vana Pk Döküm İnş. San. ve Tic. A.Ş tarafından beyan edilen 05.09.2019 tarihli ve 9902 sayılı ve 13.12.2012 tarihli ve 8214 sayılı İKİ Ticaret Sicil Gazetesi'nin idarece www.ticaret Sicil.gov.tr adresi üzerinden sorgulanmış ihale işlem dosyası üzerine konulmuş, söz konusu iki gazete incelendiğinde, 13.12.2012 tarihli Ticaret Sicil Gazetesi'nde ortaklar Sait Alper Arıkoğlu, Ali Ergun Arıkoğlu ve Hilal Arıkoğlu olarak teklif edildiği ve bu ortaklara ait T.C. kimlik numaraları, hisse adetleri ve hisse tutarlarına yer verildiği, "Yönetim Kurulu Yetkilileri ve Sermaye Artırımı" konulu 05.09.2019 tarihli Ticaret Sicil Gazetesi'nden ise sermaye artırımının yapıldığından anlaşıldığı, buna göre şirketin sermayesinin her bir 500,00 TL değerinde 8000 paya ayrılması 4.000.000,00 TL olarak belirtildiği görülmüş olup, sermaye artışı durumunun ortaklık bilgilerinin değiştiğini göstermeyeceği bu kapsamda idarenin araştırma yetkisi dahilinde gerekli olan bilgi ve belgeleri (pay defteri, ortaklar genel kurulu kararı vb.) başvuru sahibinden istemek suretiyle bu bilgi ve belgeler ışığında inceleme yaparak işleme tesis etmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda belirtilen mevzuatı aykırılıkların düzeltici işleme giderilebilecek nitelikte olduğu tespit edildiğinden, Arkoç Metal İletişim Vana Pk Döküm İnş. San. ve Tic. A.Ş. den son durumu gösterir ortaklık bilgilerine ilişkin ek bilgi ve belgeler istenilerek inceleme yapılması ve bu aşamadan sonraki ihale işlemlerinin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir.

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 (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.

