

**iş ortaklığının kurulma  
amacının hak ve  
sorumluluklarıyla işin tümünü  
birlikte gerçekleştirmek  
olduğu ve iş ortaklığı  
beyannamesinde belirtildiği  
üzere iş ortaklığı tarafından  
sunulan teklifin “müşterek  
teklif” niteliği taşıdığı  
anlaşılmaktadır. Dolayısıyla  
ortaklardan birinin  
teklifinin değerlendirme dışı  
bırakılması işleminin  
müşterek teklifi geçersiz  
hale getireceği ve kamu ihale  
mevzuatı hükümleri gereğince  
özel ortağın pilot ortak  
olmadan sözleşme imzalamaya**

# yönelik bir hakkının bulunmaması

Toplantı No : 2019/050

Gündem No : 41

Karar Tarihi : 06.11.2019

Karar No : 2019/UY.I-1468

BAŞVURU SAHİBİ:

Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş. – Turkey Yapı İnş. Nakl. Hafr. Gıda Tur. Ener. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

DSİ 3. Bölge Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2019/249692 İhale Kayıt Numaralı “Bilecik-Bayırköy Göleti İkmali ve Sulaması” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

DSİ 3. Bölge Müdürlüğü tarafından 25.06.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “Bilecik-Bayırköy Göleti İkmali ve Sulaması” ihalesine ilişkin olarak Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş. – Turkey Yapı İnş. Nakl. Hafr. Gıda Tur. Ener. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığının 20.09.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 26.09.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 07.10.2019 tarih ve 42234 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 07.10.2019 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/1232 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

## KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, İş Ortaklığını oluşturan tüzel kişilerin ortaklarının ihale süreci devam ederken vefat etmesi hususunun mevzuatta yer almadığı, pilot ortak Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş.nin %51 hissesine sahip olan Mustafa Altundal vefat etse dahi özel ortak Turkay Yapı İnş. Nakl. Hafr. Gıda Tur. Ener. San. ve Tic. A.Ş.nin uğradığı hak kaybının anayasa ve hukuka aykırı olduğu, söz konusu özel ortağın tüm yeterlik şartlarını tek başına sağladığı, 4735 sayılı Kanun'un 18'inci maddesi gereğince pilot ortağın yetkilisi ve ortağı olan kişinin ölümü durumunda, bu durumun oluşunu izleyen 30 gün içinde özel ortağın teklifi ve idarenin uygun görmesi halinde teminat dahil o iş için pilot ortağın yüklenmiş olduğu sorumlulukların üstlenilmesi kaydıyla sözleşme yenilenecek işe devam edilebileceği, ayrıca Tebliğ'in 42.4'üncü maddesinde ihale sürecinde ölüm olayının tüzel kişilik başlığı altında değerlendirildiği, ortak girişim hususunda düzenleme yapılmadığı iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

DSİ 3. Bölge Müdürlüğü tarafından 25.06.2019 tarihinde yapılan "Bilecik-Bayırköy Göleti İkmali ve Sulaması" işine ilişkin ihaleye 5 isteklinin katıldığı, 01.07.2019 onay tarihli ihale komisyonu kararında Özkan Müh. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti.nin teklifinin sınır değer altında olması sebebiyle İdari Şartname'nin 33.2'nci maddesinde yer alan düzenlemeye istinaden teklifinin açıklama istenmeksizin reddine karar verildiği, ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak başvuru sahibi Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş. – Turkay Yapı İnş. Nakl. Hafr. Gıda Tur. Ener. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığının, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak ise Sarıyıldız Müh. İnş. Taah. Tur. Gıda San. ve Tic. A.Ş. – Mert Ramiz Acar İş Ortaklığının belirlendiği

görülmüştür.

Ancak Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş. – Turkey Yapı İnş. Nakl. Hafr. Gıda Tur. Ener. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı tarafından 23.08.2019 tarihli yazı ile idareye pilot ortak Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş.nin %51 hissesine sahip şirket ortağı Mustafa ALTUNDAL'ın 24.07.2019 tarihinde vefat ettiğinin bildirildiği, bunun üzerine idarece 10.09.2019 tarihli ikinci ihale komisyonu kararının alındığı, söz konusu kararda Kamu İhale Genel Tebliği'nin 42.4'üncü maddesinde yer alan açıklamaya istinaden Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş. – Turkey Yapı İnş. Nakl. Hafr. Gıda Tur. Ener. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verildiği, ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak Sarıyıldız Müh. İnş. Taah. Tur. Gıda San. ve Tic. A.Ş. – Mert Ramiz Acar İş Ortaklığının, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak ise Özşa Yapı San. Tic. A.Ş.nin belirlendiği anlaşılmıştır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tanımlar" başlıklı 4'üncü maddesinde "Bu Kanunun uygulanmasında;

...

Ortak girişim: İhaleye katılmak üzere birden fazla gerçek veya tüzel kişinin aralarında yaptıkları anlaşma ile oluşturulan iş ortaklığı veya konsorsiyumları,

...

Teklif: Bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde isteklinin idareye sunduğu fiyat teklifi ile değerlendirmeye esas belge ve/veya bilgileri,

...

İfade eder." hükmü,

Anılan Kanun'un "İhaleye katılımı 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 kişiliklerin ihaleye girebilmesinde en az bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olmaları, her ihalede bu oranın aranması ve teminat süresince bu oranın muhafaza edilmesi zorunludur..." hükmü,

Aynı Kanun'un "Ortak girişimler" başlıklı 14'üncü maddesinde "Ortak girişimler birden fazla gerçek veya tüzel kişi tarafından iş ortaklığı veya konsorsiyum olarak iki türlü oluşturulabilir. İş ortaklığı üyeleri, hak ve sorumluluklarıyla işin tümünü birlikte yapmak üzere, konsorsiyum üyeleri ise, hak ve sorumluluklarını ayırarak işin kendi uzmanlık alanlarıyla ilgili kısımlarını yapmak üzere ortaklık yaparlar. İş ortaklığı her türlü ihaleye teklif verebilir. Ancak idareler, işin farklı uzmanlıklar gerektirmesi durumunda, ihaleye konsorsiyumların teklif verip veremeyeceğini ihale dokümanında belirtirler. İhale aşamasında ortak girişimden kendi aralarında bir iş ortaklığı veya konsorsiyum yaptıklarına dair anlaşma istenir. İş ortaklığı anlaşmalarında pilot ortak, konsorsiyum anlaşmalarında ise koordinatör ortak belirtilir. İhalenin iş ortaklığı veya konsorsiyum üzerinde kalması halinde, sözleşme imzalanmadan önce noter tasdikli iş ortaklığı veya konsorsiyum sözleşmesinin verilmesi gerekir. İş ortaklığı anlaşma ve sözleşmesinde, iş ortaklığını oluşturan gerçek veya tüzel kişilerin taahhüdün yerine getirilmesinde müştereken ve müteselsilen sorumlu oldukları, konsorsiyum anlaşma ve

sözleşmesinde ise, konsorsiyumu oluşturan gerçek veya tüzel kişilerin, işin hangi kısmını taahhüt ettikleri ve taahhüdün yerine getirilmesinde koordinatör ortak aracılığıyla aralarındaki koordinasyonu sağlayacakları belirtilir.” hükmü,

Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin “İş ortaklığı” başlıklı 32'nci maddesinde “(1) Birden fazla gerçek veya tüzel kişi iş ortaklığı oluşturmak suretiyle her türlü ihaleye katılabilir.

(2) İş ortaklığını oluşturanlar, hak ve sorumluluklarıyla işin tümünü birlikte yapmak üzere ortaklık yapar.

(3) İş ortaklığı başvuru veya teklifiyle birlikte pilot ortağın da belirlendiği İş Ortaklığı Beyannamesini vermek zorundadır.

(4) İş ortaklığında en çok hisseye sahip ortak, pilot ortak olarak gösterilmek zorundadır. Ancak bütün ortakların hisse oranlarının eşit olduğu veya diğer ortaklara göre daha fazla hisse oranına sahip ve hisseleri birbirine eşit olan ortakların bulunduğu iş ortaklığında ise bu ortaklardan biri pilot ortak olarak belirlenir. Ortakların hisse oranları İş Ortaklığı Beyannamesinde gösterilir.

(5) İş ortaklıklarının ihaleye katılabilmek için sunacakları belgelerin belirlenmesinde ve yeterlik kriterlerine ilişkin değerlendirmede, bu Yönetmeliğin İkinci Kısımında yer alan düzenlemeler esas alınır.

(6) İhalenin iş ortaklığı üzerinde kalması halinde iş ortaklığı tarafından, sözleşmenin imzalanmasından önce noter onaylı ortaklık sözleşmesinin idareye verilmesi zorunludur. Bu sözleşmede ortakların hisse oranları ve pilot ortak ile diğer ortakların işin yerine getirilmesinde müştereken ve müteselsilen sorumlu olduğu açıkça belirtilir.” hükmü,

Anılan Yönetmelik'in “Aday veya isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdüğünü ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren

belgeler” başlıklı 38’inci maddesinde “...(3) İş ortaklığında, iş ortaklığı beyannamesinin ve iş ortaklığını oluşturan gerçek veya tüzel kişilerin her biri tarafından, ilgisine göre birinci fıkranın (a) ve (b) bentlerindeki belgelerin ayrı ayrı verilmesi zorunludur.” hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği’nin “İş deneyim belgelerine ilişkin diğer hususlar” başlıklı 42’nci maddesinde “...42.4. Tüzel kişilik tarafından iş deneyim belgesi kullanılan ortağının teminat süresinin bitiminden önce ortaklıktan hastalık ve benzeri nedenlerle ayrılması durumunda sözleşmenin feshedilmesi, ancak kesin teminatın gelir kaydedilmemesi ve gerek tüzel kişilik gerekse iş deneyim belgesine sahip ortak hakkında yasaklama kararı verilmemesi gerekmektedir. Tüzel kişilik tarafından iş deneyim belgesi kullanılan ortağının ihale süreci devam ederken ölmesi veya iflası durumunda bu tüzel kişiliğin teklifi değerlendirme dışı bırakılacak, ancak geçici teminat gelir kaydedilmeyecek ve gerek tüzel kişilik gerekse ortak hakkında yasaklama işlemi uygulanmayacaktır.

Tüzel kişilik tarafından iş deneyim belgesi kullanılan ortağının sözleşmenin yürütülmesi aşamasında ve teminat süresinin bitiminden önce ölmesi veya iflası durumunda, tüzel kişiliğin kendisine ait yeterlik koşulunu sağlayan iş deneyim belgesi sunması koşuluyla işi yürütebilmesi mümkün olup, bunun aksi durumlarda işin tasfiye edilmesi gerekmektedir.” açıklaması,

İdari Şartname’nin “İhale konusu işe ilişkin bilgiler” başlıklı 2’nci maddesinde “2.1. İhale konusu işin

a) Adı: Bilecik-Bayırköy Göleti İkmali ve Sulaması

b) Yatırım proje no’su/kodu: 1977 A 010320

c) Miktarı (fiziki) ve türü:

167 ha sulama amaçlı gölet ve sulama inşaatı için gövde dolgu imalatları, regülatör, sulama hattı vb. imalatların yapılması



Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

ç) Yapılacağı yer: Bilecik ili Merkez ilçesi Bayırköy beldesi” düzenlemesi,

Anılan 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:

...

f) İsteklinin ortak girişim olması halinde, bu Şartname ekinde yer alan standart forma uygun iş ortaklığı beyannamesi,

...

h) Tüzel kişi tarafından iş deneyimi göstermek 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 belge.

ı) Tüzel kişi tarafından iş deneyimini göstermek üzere, en az beş yıldır % 51 veya daha fazla hissesine sahip mimar veya mühendis ortağının mezuniyet belgesinin sunulması durumunda; 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 beş yıldır kesintisiz olarak bu şartın korunduğunu gösteren belge

...

7.2. İhaleye iş ortaklığı olarak teklif verilmesi halinde;

7.2.1. İş ortaklığının her bir ortağı tarafından 7.1. maddesinin (a) ve (b) bentlerinde yer alan belgelerin ayrı ayrı sunulması zorunludur. İş ortaklığının tüzel kişi ortağı tarafından, iş deneyimini göstermek üzere sunulan belgenin tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine/en az % 51 hissesine sahip ortağına ait olması halinde bu ortak (h) ve (ı) bendindeki belgeyi de sunmak zorundadır...” düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin “İş ortaklığı” başlıklı 16'ncı maddesinde “16.1. Birden fazla gerçek veya tüzel kişi, iş ortaklığı oluşturmak suretiyle ihaleye teklif verebilir.

16.2. İş ortaklığında en çok hisseye sahip ortak, pilot ortak olarak gösterilmek zorundadır. Ancak bütün ortakların hisse oranlarının eşit olduğu veya diğer ortaklara göre daha fazla hisse oranına sahip ve hisseleri birbirine eşit olan ortakların bulunduğu iş ortaklıklarında ise, bu ortaklardan biri pilot ortak olarak belirlenir.

16.3. İş ortaklığı oluşturmak suretiyle ihaleye teklif verecek istekliler, iş ortaklığı yaptıklarına dair pilot ortağın da belirtildiği, ekte örneği bulunan iş ortaklığı beyannamesini teklifleriyle beraber sunacaklardır.

16.4. İhalenin iş ortaklığı üzerinde kalması halinde, iş ortaklığı tarafından, sözleşme imzalanmadan önce noter onaylı ortaklık sözleşmesinin İdareye verilmesi zorunludur.

16.5. İş ortaklığı sözleşmesinde, ortakların hisse oranları, pilot ortak ile diğer ortakların işin yerine getirilmesinde müştereken ve müteselsilen sorumlu oldukları belirtilecektir.” düzenlemesi,

“Teklif mektubunun şekli ve içeriği” başlıklı 23'üncü maddesinde “...23.3. İş ortaklığı olarak teklif veren isteklilerin teklif mektuplarının, ortakların tamamı tarafından veya yetki verdikleri kişiler tarafından imzalanması gerekir...” düzenlemesi bulunmaktadır.

Başvuru sahibi tarafından teklif dosyası kapsamında sunulan İş Ortaklığı Beyannamesinde "Bölge Müdürlüğü-3.Bölge Eskişehir DİĞER ÖZEL BÜTÇELİ KURULUŞLAR DEVLET SU İŞLERİ GENEL MÜDÜRLÜĞÜ" tarafından ihaleye çıkartılmış bulunan Bilecik-Bayırköy Göleti İkmali ve Sulaması işine müşterek teklif vermek ve söz konusu iş uhdemize ihale olunduğu takdirde sözleşme akdedilerek işin ifası ve bitirilmesi amacı ile, özel bir ortaklık kurmuş bulunuyoruz. İhalenin üzerimizde kalması halinde ortaklık sözleşmesi, sözleşme imzalanmadan önce noterliğe tasdik ettirilerek idareye verilecektir. İş ortaklığımızın pilot ortağı, işin bitimine kadar MEK GRUP İNŞ. NAKL. MADEN. SAN. VE TİC. A.Ş. dır.

Pilot ortağın iş ortaklığımızı her konuda temsile tam yetkili olduğunu, vermiş olduğumuz müşterek teklif neticesinde, iş üzerimizde kaldığı takdirde sözleşmenin bütün ortaklarca müştereken imza edileceğini ve akdedilecek sözleşme ile ilgili diğer bütün hususlarda pilot olarak göstermiş olduğumuz ortağımızın, ortaklığımız nam ve hesabına hareket etmeye tam yetkili olacağını, her birimizin akdolunacak sözleşmenin konusuna ve kapsamına girecek işlerin ve taahhütlerin ve sözleşmeden doğup da ortaklığımıza yönelecek yükümlülüklerin yerine getirilmesinden müştereken ve müteselsilen sorumlu olacağımızı ve iş sonuna kadar kurduğumuz özel ortaklıktan ayrılmayacağımızı; aksi takdirde sözleşmenin feshi, teminatın gelir kaydı hususlarında Bölge Müdürlüğü-3.Bölge Eskişehir DİĞER ÖZEL BÜTÇELİ KURULUŞLAR DEVLET SU İŞLERİ GENEL MÜDÜRLÜĞÜ yetkili olacağını, sözleşme konusu işin tamamlanmasından önce pilot ortak dışındaki ortaklardan herhangi birinin ölümü, iflası, ağır hastalığı, tutukluluğu veya özgürlüğü kısıtlayıcı bir cezaya mahkum olması veya dağılması gibi durumlarda pilot ortak ve iş ortaklığının geri kalan diğer ortaklarının teminat da dahil işin bütün yükümlülüklerini ve sorumluluklarını üzerine alacağını ve işi bitireceğini, beyan, kabul ve taahhüt ederiz." ifadelerine yer verilerek söz konusu belgenin pilot ortak Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş. ve özel ortak Turkey Yapı İnş. Nakl. Hafr. Gıda Tur. Ener. San. ve

Tic. A.Ş. tarafından imzalandığı görülmüştür.

Yukarıda yer verilen mevzuat düzenlemelerinde iş bitirme, yönetim veya denetim suretiyle elde edilecek belgelerin, belge sahibi kişi veya kuruluşların dışındaki istekliler tarafından kullanılamayacağı, devredilemeyeceği, kiraya verilemeyeceği ve satılamayacağı, bu belge sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişiliklerin ihaleye girebilmesinde en az bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olmaları, her ihalede bu oranın aranması ve teminat süresince bu oranın muhafaza edilmesinin zorunlu olduğu hükme bağlanmıştır.

İş ortaklığı üyelerinin, hak ve sorumluluklarıyla işin tümünü birlikte yapmak üzere ortaklık yaptıkları, iş ortaklığını oluşturan gerçek veya tüzel kişilerin taahhüdün yerine getirilmesinde müştereken ve müteselsilen sorumlu oldukları, iş ortaklığı oluşturmak suretiyle ihaleye teklif verecek isteklilerin, iş ortaklığı yaptıklarına dair pilot ortağın da belirtildiği iş ortaklığı beyannamesini teklifleriyle beraber sunacakları, bunun yanında ihalenin iş ortaklığı üzerinde kalması halinde, sözleşme imzalanmadan önce idareye noter tasdikli iş ortaklığı sözleşmesini sunmakla yükümlü oldukları düzenlenmiştir.

Kamu İhale Genel Tebliği'nin 42'nci maddesinde yer alan açıklamaya göre ise,

– Tüzel kişilik tarafından iş deneyim belgesi kullanılan ortağının ihale süreci devam ederken ölmesi durumunda bu tüzel kişiliğin teklifinin değerlendirme dışı bırakılacağı, ancak geçici teminatının gelir kaydedilmeyeceği ve gerek tüzel kişilik gerekse ortak hakkında yasaklama işleminin uygulanmayacağı,

– Tüzel kişilik tarafından iş deneyim belgesi kullanılan ortağının sözleşmenin yürütülmesi aşamasında ve teminat süresinin bitiminden önce ölmesi durumunda ise, tüzel

kişiliğın kendisine ait yeterlik koşulunu sağlayan iş deneyim belgesi sunması koşuluyla işi yürütebilmesinin mümkün olacağı, aksi durumlarda işin tasfiye edilmesi gerektiği hükme bağlanmıştır.

İdare tarafından gönderilen ihale işlem dosyasının incelenmesi neticesinde, Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş. – Tur kay Yapı İnş. Nakl. Hafr. Gıda Tur. Ener. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığının pilot ortağı olan Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş.nin iş deneyimini tevsik etmek amacıyla sunmuş olduğu iş yönetme belgeleri incelendiğinde, sunulan belgelerin Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş.nin %51 hisse oranına sahip olan Mustafa Altundal'a ait olduğu, iş deneyim belgelerinin ekinde Mustafa Altundal'ın 24.06.2019 tarihinden önceki 1 yıl boyunca Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş.nin kesintisiz olarak %51 hissesine sahip ortağı olduğunu gösterir ortaklık durum belgesinin sunulduğu görülmüştür.

İhalenin 25.06.2019 tarihinde gerçekleştirildiği, İş Ortaklığı tarafından 23.08.2019 tarihli yazı ile başvuru sahibi İş Ortaklığının pilot ortağı olan Mek Grup İnş. Nakl. Maden. San. ve Tic. A.Ş.nin %51 hissesine sahip şirket ortağı Mustafa Altundal'ın 24.07.2019 tarihinde vefat ettiğinin idareye bildirildiği ve henüz ihaleye ilişkin sözleşmenin imzalanmadığı belirlenmiştir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinden iş ortaklığının kurulma amacının hak ve sorumluluklarıyla işin tümünü birlikte gerçekleştirmek olduğu ve iş ortaklığı beyannamesinde belirtildiği üzere iş ortaklığı tarafından sunulan teklifin "müşterek teklif" niteliği taşıdığı anlaşılmaktadır. Dolayısıyla ortaklardan birinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması işleminin müşterek teklifi geçersiz hale getireceği ve kamu ihale mevzuatı hükümleri gereğince özel ortağın pilot ortak olmadan sözleşme imzalamaya yönelik bir hakkının bulunmadığı göz önüne alındığında başvuru sahibinin iddialarının yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

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 itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.