

# **ihaleye teklif veren isteklinin faaliyet konusunun (NACE) yolcu/personel taşımacılığı hizmetinin bulunmadığı hk**

Toplantı No : 2020/003

Gündem No : 38

Karar Tarihi : 23.01.2020

Karar No : 2020/UH.I-156

**BAŞVURU SAHİBİ:**

Nizip Akgün Pet. Nak. Gıd. ve Hay. San. Tic. Ltd. Şti.,

**İHALEYİ YAPAN İDARE:**

Tarım İşletmeleri Genel Müdürlüğü (TİGEM),

**BAŞVURUYA KONU İHALE:**

2019/483222 İhale Kayıt Numaralı "Servis Aracı Kiralama Hizmet Alımı İşi" İhalesi

**KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**

Tarım İşletmeleri Genel Müdürlüğü (TİGEM) tarafından 14.11.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Servis Aracı Kiralama Hizmet Alımı İşi" ihalesine ilişkin olarak Nizip Akgün Pet. Nak. Gıd. ve Hay. San. Tic. Ltd. Şti.nin 30.12.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin bila tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 08.01.2020 tarih ve 1194 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 08.01.2020 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/57 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

## KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihale üzerinde bırakılan Çelikbay Oto. Gıd. Tar. Nak. Or. Ür. İnş. Giy. Teks. Elek. İlet. Pet. Tem. Turz. San. ve Tic. Ltd. Şti. – Çankaya Biliş. Tem. Turz. San. ve Tic. Ltd. Şti. – İbrahim Taş İş Ortaklığının özel ortağı İbrahim Taş'ın ihale konusu alanda faaliyet göstermediği iddialarına yer verilmiştir.

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 Medenî Kanununun 48 inci maddesi çerçevesinde bütün haklardan yararlanabilir ve borçları üstlenebilirler. Bu husustaki kanuni 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..." hükmü, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Aday veya isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdüğünü ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler" başlıklı 38'inci maddesinde "İhalelere katılacak aday veya istekliler tarafından,

a) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesinin,

b) 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 sirkülerinin,  
teklif kapsamında sunulması zorunludur. Ayrıca 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,

İdari Şartname'nin “İhale konusu işe/alıma ilişkin bilgiler” başlıklı 2'nci maddesinde “2.1. İhale konusu işin/alımın;

a) Adı: Servis Aracı Kiralama İşi

...

e) Miktarı: 44 adet en az 27+1 kişilik ve 7 adet en az 16+1 kişilik olmak üzere toplam 51 adet şoförlü personel servis araçları...” düzenlemesi,

Teknik Şartname'nin “Konu ve Tanım” başlıklı 1'inci maddesinde “1.1.Bu Teknik Şartname, Tarım İşletmeleri Genel Müdürlüğüne bağlı Ceylanpınar Tarım İşletmesi Müdürlüğü hizmetlerinde, 3 yıl süre ile çalıştırılacak; 44 adet en az 27+1 kişilik ve 7 adet en az 16+1 kişilik olmak üzere toplam 51 adet şoförlü personel servis araçlarının kiralanmasına ait teknik şartnamedir...” düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin “Genel Hükümler” başlıklı 2'nci maddesinde “...2.17.Kiralanacak araçlar İdare yetkililerinin gösterdiği güzergâhlarda gidilmesi gerekli her yere gidecektir. Bu güzergâhlarda; personel, yük ve yemek taşıma, posta ve kargo götürme getirme vs. işleri yapılacaktır.

...

2.21.Söz konusu iş ile ilgili olarak görevlendirilen araçlar; yemek, posta, kargo ve taşınabilir ufak parçaları iş yerine götürüp getirmekle sorumlu olacaktır...” düzenlemesi yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden; ticari şirketlerin,

ana sözleşmelerinde yer almayan faaliyet konuları dışında da bütün haklardan yararlanıp, borçları üstlenebilmeleri bakımından 6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu açısından herhangi bir engelin bulunmadığı, ancak anılan Kanun'a göre özel kanun niteliğini taşıyan 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Tanımlar" başlıklı 4'üncü maddesinde istekli olabilecek gerçek veya tüzel kişilerin "İhale konusu alanda faaliyet gösteren ve ihale veya ön yeterlik dokümanı satın almış gerçek veya tüzel kişiyi ya da bunların oluşturdukları ortak girişim" olarak tanımlandığı, dolayısıyla başvuruya konu uyuşmazlığın değerlendirilmesinde, 6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'ndaki genel düzenleme yerine özel kanun niteliği taşıyan 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'ndaki düzenlemenin esas alınması gerektiği; bu kapsamda, istekli olabilecek sıfatını kazanmak için dahi ihale konusu alanda faaliyet gösterilmesinin zorunlu olduğu hususu dikkate alındığında isteklilerin de öncelikle bu şartı sağlamalarının gerektiği anlaşılmaktadır.

İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen bilgileri tevsik etmek amacıyla özel ortak İbrahim Taş'a ilişkin olarak sunulan ve Ceylanpınar Şoförler Otomobilciler Kamyoncular Minibüsçüler Kamyonetçiler ve Otobüsçüler Esnaf Odası tarafından düzenlenmiş 11.11.2019 tarihli Oda Kayıt Belgesinde (Mesleki Faaliyet Belgesi), anılan isteklinin faaliyet konusunun (NACE) "Karayolu ile şehir içi yük taşımacılığı (gıda, sıvı, kuru yük vb.) (gaz ve petrol ürünleri hariç)" olarak belirtildiği, isteklinin faaliyet alanında "yolcu/personel taşımacılığı" hizmetinin bulunmadığı görülse de, ihale konusu işin yalnızca personel taşıma işine ilişkin olmadığı, bahse konu ihalenin personel, yük ve yemek taşıma, posta ve kargo götürme getirme vs. işlerini yerine getirmek üzere 51 adet aracın kiralanmasına ilişkin olarak düzenlendiği, dolayısıyla söz konusu isteklinin ihale konusu alanda faaliyet gösterdiği anlaşıldığından başvuru sahibinin iddiasının 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.