

elektronik ortamda düzenlenen banka referans mektubuna ilişkin bilgilerin ise banka tarafından EKAP'a aktarılması 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:

a) Ekonomik ve malî yeterliğin belirlenmesi için;

1) Bankalardan temin edilecek isteklinin malî durumu ile ilgili belgeler..." hükmü,

Anılan Kanun'un "Geçici teminat" başlıklı 33'üncü maddesinde "İhalelerde, teklif edilen bedelin % 3'ünden az olmamak üzere, istekli tarafından verilecek tutarda geçici teminat alınır..." hükmü,

Söz konusu Kanun'un "Teminat mektupları" başlıklı 35'inci maddesinde "...32'nci maddeye göre belirlenen tekliflerin geçerlilik süresinden en az otuz gün fazla süreli olmak kaydıyla, geçici teminat mektuplarında süre belirtilir..." hükmü,

Anılan Kanun'un "Tekliflerin değerlendirilmesi" başlıklı

37'nci maddesinde "...Tekliflerin değerlendirilmesinde, öncelikle belgeleri eksik olduğu veya teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olmadığı 36'ncı maddeye göre ilk oturumda tespit edilen isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verilir..." hükmü,

İhale ilan tarihinde yürürlükte olan Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Bankalardan temin edilecek belgeler" başlıklı 34'üncü maddesinde "(1) Mali durumu göstermek üzere bankalardan temin edilecek yeterlik belgesi, banka referans mektubudur. Banka referans mektubu, Türkiye'de veya yurt dışında faaliyet gösteren bankalardan temin edilebilir. Banka referans mektubunun ilk ilan veya davet tarihinden sonra düzenlenmiş olması zorunludur.

(2) Banka referans mektubuna ilişkin yeterlik kriterleri aşağıdaki esaslara göre belirlenir:

a) Açık ihale usulüyle yapılan ihaleler ile Kanunun 21'inci maddesinin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelerde; isteklinin bankalar nezdindeki kullanılmamış nakdi veya gayrinakdi kredisi ya da üzerinde kısıtlama bulunmayan mevduatı, teklif edilen bedelin % 10'undan az olamaz..." hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "Teminatlar" başlıklı 56'ncı maddesinde "(1) İhalelerde, teklif edilen bedelin yüzde üçünden az olmamak üzere, istekli tarafından verilecek tutarda geçici teminat alınır.

...

(4) Teminat mektuplarının kapsam ve şeklinin, bu Yönetmelięin ekinde yer alan standart formlara uygun olması zorunludur. Standart formlara uygun olarak düzenlenmemiş teminat mektupları geçerli kabul edilmez. İstekli tarafından sunulacak

geçici teminatın Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliğinin 21'inci maddesinin ikinci fıkrasına uygun olarak alınması durumunda, mektuba kuruluş tarafından verilen ayırt edici numaranın sunulmayacak belgeler tablosunda belirtilmesi yeterlidir.

(5) Geçici teminat olarak sunulan teminat mektuplarında geçerlilik tarihi belirtilmelidir. Bu tarih, ihale dokümanında belirtilen teklif geçerlilik süresinin bitiminden itibaren otuz günden az olmamak üzere istekli tarafından belirlenir..." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in "Elektronik ihale" başlıklı 60/A maddesinde "... (5) e-teklifler EKAP üzerinden, yalnızca teklif mektubu ve ekleri doldurularak hazırlanır...

(6) Geçici teminat mektupları Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliğinin 21 inci maddesinin ikinci fıkrasına uygun olarak alınır ve mektuba ilişkin ayırt edici numara yeterlik bilgileri tablosunun ilgili bölümünde belirtilir...

(7) Banka referans mektuplarının Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliğinin 20 nci maddesinin birinci fıkrasına uygun olarak alınması halinde, mektuba ilişkin ayırt edici numara; anılan maddeye uygun olarak alınmaması halinde ise düzenlenen mektuba ilişkin bilgiler, yeterlik bilgileri tablosunun ilgili bölümünde belirtilir..." hükmü,

İhale ilan tarihinde yürürlükte olan Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği'nin "Mali durumu göstermek üzere bankalardan temin edilecek belgeler" başlıklı 20'nci maddesinde "(1) Banka referans mektubu Kurumla "EKAP Üzerinden Online Bilgi Alışverişine Yönelik İşbirliği Yapılmasına Dair Protokol" imzalamış olan bankalardan elektronik ortamda alınır... Elektronik ortamda düzenlenen banka referans mektubuna

ilişkin bilgiler, banka tarafından EKAP'a aktarılır. Elektronik ortamda düzenlenen banka referans mektubuna banka tarafından ayırt edici bir numara verilir ve bu numara istekli tarafından EKAP üzerinden e-teklif kapsamında gönderilir." hükmü,

Aynı Yönetmelik'in "Geçici teminatlar" başlıklı 21'inci maddesinde "...(2) Geçici teminat mektupları Kurumla "EKAP Üzerinden Online Bilgi Alışverişine Yönelik İşbirliği Yapılmasına Dair Protokol" imzalamış olan kuruluşlardan alınır... Geçici teminat mektupları, elektronik imza kullanılmak suretiyle elektronik veya ıslak imza kullanılmak suretiyle fiziki ortamda düzenlenebilir. Ancak düzenlenen geçici teminat mektubuna kuruluş tarafından ayırt edici bir numara verilerek mektuba ilişkin bilgilerin EKAP'a aktarılması ve verilen ayırt edici numaranın istekli tarafından e-teklif kapsamında EKAP üzerinden gönderilmesi gerekir..." hükmü,

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:

...

c) Bu şartnamede belirlenen geçici teminata ilişkin standart forma uygun geçici teminat mektubu veya geçici teminat mektupları dışındaki teminatların Saymanlık yada Muhasebe Müdürlüklerine yatırıldıklarını gösteren makbuzlar,

...

7.4.1 İsteklinin teklif ettiği bedelin % 10'undan az olmamak

üzere bankalar nezdindeki kullanılmamış nakdi veya gayrinakdi kredisini ya da üzerinde kısıtlama bulunmayan mevduatını gösteren banka referans mektubu sunması zorunludur. Banka referans mektubunun ilk ilan veya davet tarihinden sonra düzenlenmiş olması zorunludur...” düzenlemesi,

Anılan Şartname’nin “Geçici teminat” başlıklı 26’ncı maddesinde “26.1. İstekliler teklif ettikleri bedelin % 3’ünden az olmamak üzere kendi belirleyecekleri tutarda geçici teminat vereceklerdir...

...

26.3. Geçici teminat olarak kullanılan teminat mektuplarında geçerlilik tarihi belirtilmelidir. Bu tarih, 04.02.2022 tarihinden önce olmamak üzere istekli tarafından belirlenir...” düzenlemesi,

Aynı Şartname’nin “Teminat olarak kabul edilecek değerler” başlıklı 27’nci maddesinde “...27.4. Teminat mektubunun kapsam ve şeklinin, Kamu İhale Kurumu tarafından belirlenen esaslara ve standart formlara uygun olması gerekir. Bu esaslara ve standart formlara aykırı olarak düzenlenmiş teminat mektupları geçerli kabul edilmez...” düzenlemesi,

Bahse konu Şartname’nin “Geçici teminatın verilmesi” başlıklı 28’inci maddesinde “28.1. Geçici teminat mektubunu düzenleyen kuruluş tarafından mektuba verilen ayırt edici numara yeterlik bilgileri tablosunun ilgili bölümünde belirtilir...” düzenlemesi,

Söz konusu Şartname’nin “Tekliflerin değerlendirilmesi”

başlıklı 31'inci maddesinde "...31.2. Teklif değerlendirmesinde öncelikle ilk oturumda 30 uncu madde uyarınca e-teklifinin açılmadığı veya teklif mektubu ile geçici teminatının uygun olmadığı tespit edilen isteklilerin teklifleri değerlendirme dışı bırakılır..." düzenlemesi yer almaktadır.

İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından EKAP üzerinden kaydedilen yeterlik bilgileri tablosunun "Teminata İlişkin Bilgiler" kısmına ait "Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği'nin 21'inci Maddesinin İkinci Fıkrasına Uygun Olarak Alınan Geçici Teminat Mektubu" satırında geçici teminat mektubunun ayırt edici numarasının, söz konusu tablonun "Ekonomik ve Mali Yeterliğe İlişkin Bilgiler" kısmına ait "Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği'nin 20'inci Maddesinin Birinci Fıkrasına Uygun Olarak Alınan Banka Referans Mektubu" satırında ise banka referans mektubunun ayırt edici numarasının beyan edildiği görülmüştür.

EKAP üzerinden yapılan sorgulama neticesinde; ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen teminat mektubunu T.C. Ekonomi Bankası A.Ş.nin adı geçen istekli adına düzenlediği, ilgili teminat mektubunun geçerlilik tarihinin 10.02.2022, tutarının ise 2.580.000,00 TL olduğu; bahse konu tabloda beyan edilen banka referans mektubunun ise T.C. Ziraat Bankası'nın adı geçen istekli adına düzenlendiği, ilgili banka referans mektubunun düzenlenme tarihinin 02.08.2021 olduğu tespit edilmiştir.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden ve ihale dokümanında yer alan düzenlemelerden; e-teklif alınmak suretiyle yapılan inceleme konusu ihalede, isteklilerin ihaleye katılabilmeleri için teklif ettikleri bedelin % 3'ünden az olmamak üzere kendi belirleyecekleri tutarda geçici teminat vermeleri gerektiği,

geçici teminat mektuplarında 04.02.2022 tarihinden önceki bir tarih olmamak üzere tarih belirtilmesinin zorunluluğu olduğu, ayrıca istekliler tarafından, teklif ettikleri bedelin % 10'undan az olmamak üzere bankalar nezdindeki kullanılmamış nakdi veya gayrinakdi kredilerini ya da üzerinde kısıtlama bulunmayan mevduatlarını gösteren banka referans mektuplarına ilişkin bilgilerin/ayırt edici numaranın e-teklif kapsamında beyan edilmesi gerektiği, banka referans mektuplarının ilk ilan tarihinden sonra düzenlenmiş olmasının zorunlu olduğu, geçici teminat mektupları ile banka referans mektuplarının "EKAP Üzerinden Online Bilgi Alışverişine Yönelik İşbirliği Yapılmasına Dair Protokol" imzalamış olan banka ve kuruluşlardan alınacağı, mektuba ilişkin bilgilerin kuruluş tarafından, elektronik ortamda düzenlenen banka referans mektubuna ilişkin bilgilerin ise banka tarafından EKAP'a aktarılması gerektiği anlaşılmaktadır.

Tüm bu tespitler çerçevesinde ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından e-teklif kapsamında teminat mektubu olarak T.C. Ekonomi Bankası A.Ş. tarafından verilen e-geçici teminat mektubunun beyan edildiği, geçici kefalet senedi beyan edilmediği, anılan geçici teminat mektubun geçerlilik tarihinin, İdari Şartname'nin 26.3'üncü maddesine uygun olduğu, tutarının ise söz konusu istekli tarafından teklif edilen bedelin % 3'ünden az olmadığı, anılan istekli tarafından yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen banka referans mektubunun düzenlenme tarihinin (02.08.2021) ihale ilan tarihinden (12.07.2021) sonra olduğu, tutarının ise söz konusu istekli tarafından teklif edilen bedelin % 10'undan $(78.779.000,00 \times 0,10 = 7.877.900,00 \text{ TL})$ az olmadığı, Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliğinin 21'inci maddesinin ikinci fıkrasına uygun olarak alınan geçici teminat mektupları ile Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği'nin 20'inci Maddesinin Birinci Fıkrasına Uygun Olarak Alınan banka referans mektuplarının ayırt edici numaralarının yeterlik bilgileri

tablosunda beyan edilmesinin yeterli olduğu, anılan belgelerin idareye sunulmasına gerek olmadığı, söz konusu istekli tarafından yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen ayırt edici numaralar ile EKAP üzerinden yapılan sorgulama neticesinde elde edilen ayırt edici numaraların aynı olduğu, ayrıca geçici teminat mektubu ile banka referans mektubunun, “EKAP Üzerinden Online Bilgi Alışverişine Yönelik İşbirliği Yapılmasına Dair Protokol” uyarınca mevzuatta aranan koşulları sağlar şekilde elektronik olarak düzenlendiği, bu bağlamda söz konusu mektupların mevzuatta aranan tüm zorunlu unsurları ihtiva ettiğinin ve standart forma uygun şekilde düzenlendiğinin kabulünün gerektiği, dolayısıyla başvuru sahibinin iddiasında ileri sürülenin aksine bahse konu belgelerin standart forma aykırı olduğuna ilişkin bir sonuca varılamayacağı anlaşıldığından başvuru sahibinin anılan hususa yönelik iddiasının da yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Toplantı No	: 2021/047
Gündem No	: 86
Karar Tarihi	: 24.11.2021
Karar No	: 2021/UY.I-2136