

Elektronik İhale Yönetmeliğinin Mali durumu göstermek üzere bankalardan temin edilecek belgelerde banka referans mektuplarına ilişkin bilgilerin Kurumla EKAP Üzerinden Online Bilgi Alışverişine Yönelik İşbirliği Yapılmasına Dair Protokol imzalamış olan bankalar tarafından elektronik ortamda alınması

Elektronik İhale Yönetmeliğinin Mali durumu göstermek üzere bankalardan temin edilecek belgelerde banka referans mektuplarına ilişkin bilgilerin Kurumla EKAP Üzerinden Online Bilgi Alışverişine Yönelik İşbirliği Yapılmasına Dair Protokol imzalamış olan bankalar tarafından elektronik ortamda alınması

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.

...

(3) İş ortaklığında, ortaklardan biri, birkaçı veya tamamı tarafından ortaklık oranına bakılmaksızın bu yeterlik kriteri sağlanabilir. Konsorsiyumda ise bu belgelerin her bir ortak tarafından, kendi kısmı için belirlenen yeterlik kriterini sağlayacak şekilde sunulması gerekir..." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in "Belgelerin sunuluş şekli" başlıklı 31'inci maddesinde "...(8) Aday veya istekliler tarafından, yedinci fıkradaki koşulları taşıyan katılım ve yeterlik kriterlerine ilişkin belgeler ile Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliğinin 21 inci maddesinin ikinci fıkrasına uygun olarak alınan geçici teminat mektubu, sunulmayacak belgeler tablosunda gerekli bilgilere yer verilmesi şartıyla başvuru veya teklif zarfında sunulmaz. Bu durumda, katılım ve yeterlik kriterleri ile geçici teminat mektubuna ilişkin değerlendirme, sunulmayacak belgeler tablosunda yer verilen bilgiler kullanılmak suretiyle EKAP veya kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden ulaşılan bilgi ve belgeler esas alınarak yapılır. Sunulmayacak belgeler tablosunun kısmi teklife açık ihalelerde her bir kısım için, ortak girişimlerin katıldığı ihalelerde ise her bir ortak tarafından ayrı ayrı doldurulması gerekmektedir..." hükmü,

"Teminatlar" başlıklı 56'ncı maddesinde "(1) İhalelerde,

teklif edilen bedelin yüzde üçünden az olmamak üzere, istekli tarafından verilecek tutarda geçici teminat alınır.

...

(4) İstekli veya yüklenici tarafından, teminat olarak banka teminat mektubu verilmesi halinde, bu teminat mektuplarının kapsam ve şeklinin, bu Yönetmeliğin ekinde yer alan standart formlara uygun olması zorunludur. Standart formlara uygun olarak düzenlenmemiş teminat mektupları geçerli kabul edilmez.

...

(7) İsteklinin ortak girişim olması halinde toplam teminat miktarı, ortaklık oranına veya işin uzmanlık gerektiren kısımlarına verilen teklif tutarlarına bakılmaksızın ortaklardan biri veya birkaçı tarafından karşılanabilir.

...

(9) Gerek görüldüğünde teminat mektuplarının ilgili bankanın genel müdürlüğünden veya şubesinden teyidi idarelerce yapılabilir. Yapılan teyitlerde, bankanın en az iki yetkilisinin imzasının bulunması gerekir..." hükmü bulunmaktadır.

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

...

ç) 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. Ekonomik ve mali yeterliğe ilişkin belgeler ve bu belgelerin taşınması gereken kriterler:

7.4.1. İsteklinin teklif ettiği bedelin % 10'undan az olmamak üzere bankalar nezdindeki kullanılmamış nakdi veya gayrinakdi kredisi ya da üzerinde kısıtlama bulunmayan mevduatını gösteren banka referans mektubu sunması zorunludur. Banka referans mektubunun ilk ilan tarihinden sonra düzenlenmiş olması zorunludur.

Yukarıdaki kriter, mevduat ve kredi tutarları toplanmak ya da birden fazla banka referans mektubu sunulmak suretiyle de sağlanabilir." 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. Teklif edilen bedelin % 3'ünden az oranda geçici teminat veren isteklinin teklifi değerlendirme dışı bırakılır.

26.2. İsteklinin ortak girişim olması halinde, toplam geçici teminat miktarı ortaklık oranına veya işin uzmanlık gerektiren kısımlarına verilen tekliflere bakılmaksızın ortaklardan biri veya birkaçı tarafından karşılanabilir. Ancak ortaklardan herhangi biri tarafından Kanun kapsamındaki idarelere taahhüt edilenler dışında yurt dışında gerçekleştirilen işler için düzenlenen iş bitirme belgesinin kullanılması durumunda, belgeyi kullanan ortak tarafından ilgisine göre iş ortaklıklarındaki hissesi oranında veya konsorsiyumlarda işin uzmanlık gerektiren kısımlarına verilen teklif tutarının toplam teklif tutarına karşılık gelen oranda geçici teminat verilmesi zorunludur.

26.3. Geçici teminat olarak sunulan teminat mektuplarında

geçerlilik tarihi belirtilmelidir. Bu tarih, 02.03.2022 tarihinden önce olmamak üzere istekli tarafından belirlenir.

26.4. Kabul edilebilir bir geçici teminat ile birlikte verilmeyen teklifler, İdare tarafından istenilen katılma şartlarının sağlanamadığı gerekçesi ile değerlendirme dışı bırakılacaktır.” düzenlemesi bulunmaktadır.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinde, geçici teminat tutarının istekliler tarafından teklif edilen bedelin yüzde üçünden az olmaması gerektiği, teminat olarak banka teminat mektubu verilmesi halinde, bu teminat mektuplarının kapsam ve şeklinin, bu Yönetmelik’in ekinde yer alan standart formlara uygun olmasının zorunlu olduğu, standart formlara uygun olarak düzenlenmemiş teminat mektuplarının geçerli kabul edilmeyeceği, geçici teminat mektuplarında ihale dokümanında belirtilen teklif geçerlilik süresinin bitiminden itibaren otuz günden az olmamak üzere istekli tarafından belirlenen geçerlilik tarihinin belirtilmesi gerektiği düzenlenmiştir. İdari Şartname’nin “Geçici teminat” başlıklı 26’ncı maddesinde ise geçerlilik tarihinin 02.03.2022 tarihinden önce olmamak üzere istekli tarafından belirleneceği belirtilmiştir.

İhale üzerinde bırakılan ELH İnş. Tic. A.Ş.- Eylül İnş. Tur. Nak. Taah. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından sunulan geçici teminat mektubunun incelenmesi neticesinde isteklinin pilot ortağı ELH İnş. Tic. A.Ş. tarafından 27.07.2021 tarihli Türkiye Halkbankası A.Ş. Diyarbakır Organize Sanayi Şubesi’nce düzenlenen 04.03.2022 tarihine kadar geçerli 1.650.000,00 TL tutarında geçici teminat mektubunun sunulduğu buna göre geçerlilik tarihi itibarıyla yeterli olduğu ve miktarının teklif bedelinin %3’ünü karşıladığı ayrıca söz konusu geçici teminat mektubunda iki adet banka yetkilisinin imzasının bulunduğu, işin adının doğru yazıldığı ve belgenin standart

forma uygun olarak düzenlendiği anlaşılmıştır.

Ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi Orka Altyapı Anonim şirketi tarafından sunulan sunulmayacak belgeler tablosunun geçici teminat mektubuna ilişkin kısmında geçici teminat mektubu ayırt edici numarasının “G0064-04398-00093439” olduğu bilgisine yer verildiği görölmüştür. EKAP üzerinden yapılan sorgulama neticesinde, anılan isteklinin geçici teminat mektubunun geçerlilik tarihi itibarıyla yeterli olduğu ve 1.800.000,00 TL tutarındaki miktarının teklif bedelinin %3’ünü karşıladığı, diğer taraftan Kurumla EKAP Üzerinden Online Bilgi Alışverişine Yönelik İşbirliği Yapılmasına Dair Protokol” imzalamış olan bankalar tarafından elektronik ortamda alınması ve “Geçici teminatlar” başlıklı 21’inci maddesinde geçici teminat mektuplarına ilişkin bilgilerin, 06.12.2012 tarihli ve 6362 sayılı Sermaye Piyasası Kanunu’na göre merkezi takas kuruluşu olarak faaliyet gösteren kuruluşlar dâhil yetkilendirilmiş merkezi bir kuruluş tarafından EKAP’a aktarılması durumunda da düzenlenen mektupların standart forma uygun olarak alındığının kabul edildiği, bu bakımdan söz konusu geçici teminat mektubunun standart forma uygun olarak hazırlandığının kabulü gerektiği anlaşılmıştır.

Diğer taraftan, yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinde, isteklilerin bankalar nezdindeki kullanılmamış nakdi veya gayrinakdi kredisini ya da üzerinde kısıtlama bulunmayan mevduatını gösteren banka referans mektubunun bankalardan temin edilmesi gereken bir yeterlik belgesi olduğu ve ilan tarihinden sonra düzenlemesi gerektiği belirtilmiş olup İdari Şartname’nin ilgili maddesinde ise banka referans mektubunun içerdıği tutarın teklif bedelinin %10’undan az olmaması gerektiği düzenlenmiştir.

İhale üzerinde bırakılan ELH İnş. Tic. A.Ş.- Eylül İnş. Tur. Nak. Taah. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından teklif dosyası kapsamında sunulan banka referans mektubu incelendiğinde, bahse konu banka referans mektubunun Türkiye Halkbankası A.Ş. tarafından anılan istekli adına 27.07.2021 tarihinde ihale dokümanı ekinde yer alan standart forma uygun olarak düzenlendiği ve söz konusu isteklinin nakdi ve gayri nakdi kredisinin teklif bedelinin %10'undan az olmadığı tespit edilmiştir.

Ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi Orka Altyapı Anonim Şirketi tarafından teklif dosyası kapsamında sunulan elektronik banka referans mektubu bilgileri incelendiğinde, bahse konu banka referans mektubunun Türkiye İş Bankası A.Ş. tarafından anılan istekli adına 03.08.2021 tarihinde düzenlendiği ve söz konusu isteklinin nakdi ve gayri nakdi kredisinin teklif bedelinin %10'undan az olmadığı, banka referans mektubunun ayırt edici numarasının "R0064-04398-00093443" olduğu bilgisine yer verildiği, EKAP üzerinden yapılan sorgulama neticesinde söz konusu bilgilerin uyumlu olduğunun görüldüğü, diğer taraftan Elektronik İhale Yönetmeliği'nin "Mali durumu göstermek üzere bankalardan temin edilecek belgeler" başlıklı 20'nci maddesinde banka referans mektuplarına ilişkin bilgilerin, Kurumla EKAP Üzerinden Online Bilgi Alışverişine Yönelik İşbirliği Yapılmasına Dair Protokol" imzalamış olan bankalar tarafından elektronik ortamda alınması durumunda düzenlenen mektupların standart forma uygun olarak alındığının kabul edildiği, bu bakımdan söz konusu banka referans mektubunun standart forma uygun olarak hazırlandığının kabul edilmesi gerektiği anlaşılmıştır.

Yapılan incelemede başvuru sahibinin, anılan istekliler

tarafından sunulan geçici teminat mektubunun ve banka referans mektubunun uygun olmadığı yönündeki iddiasının yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Toplantı No	: 2021/052
Gündem No	: 69
Karar Tarihi	: 29.12.2021
Karar No	: 2021/UY.II-2402