

İdari Şartnamede bir yeterlik kriteri olarak belirlenen ve teklif dosyasında sunulması zorunlu olan Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge standart formunun başvuru sahibi tarafından sunulmadığı bu nedenle teklif dosyasında belge eksikliği olduğu sunulması zorunlu olan belgelerin sunulmaması halinde bu hususun bilgi eksikliği kapsamında değerlendirilemeyeceği hk 1

Toplantı No : 2021/011

Gündem No : 42

Karar Tarihi : 17.03.2021

Karar No : 2021/UH.I-620

BAŞVURU SAHİBİ:

Sanal Bilgisayar Dayanlı Tüketim Malları Turizm Pazarlama
San. ve Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Mersin Büyükşehir Belediyesi Fen İşleri Daire Başkanlığı,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2021/41179 İhale Kayıt Numaralı “Mersin Büyükşehir Belediyesi
Sorumluluğunda Bulunan Hizmet Binaları ve Tesislerindeki
Jeneratörlerin Periyodik Bakım ve Onarım İşİ” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Mersin Büyükşehir Belediyesi Fen İşleri Daire Başkanlığı
tarafından 12.02.2021 tarihinde açık ihale usulü ile
gerçekleştirilen “Mersin Büyükşehir Belediyesi Sorumluluğunda
Bulunan Hizmet Binaları ve Tesislerindeki Jeneratörlerin
Periyodik Bakım ve Onarım İşİ”ne ilişkin olarak Sanal
Bilgisayar Dayanlı Tüketim Malları Turizm Pazarlama San. ve
Tic. Ltd. Şti.nin 19.02.2021 tarihinde yaptığı şikâyet
başvurusunun, idarenin 24.02.2021 tarihli yazısı ile reddi
üzerine, başvuru sahibince 04.03.2021 tarihli ve 11398 sayı
ile Kurum kayıtlarına alınan 03.03.2021 tarihli dilekçe ile
itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2021/420 sayılı itirazen şikâyet
dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme
raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, İdari Şartname’nin
7.1.b.2’nci maddesinde belirtilen “Tüzel Kişilerde Ortaklık
Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu

Gösterir Belge” standart formunun sunulmadığı gerekçesi ile tekliflerinin değerlendirme dışı bırakıldığı, ancak teklif dosyası kapsamında Ticaret Sicil Gazetesi ile imza sirkülerinin sunulduğu, bu belgelerde şirketin tek ortaklı olduğu ve ortağın görev bilgilerinin yer aldığı, sunulan belgelerde ihale sonucu açısından teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bilgi eksikliklerinin bulunması hâlinde bu eksikliklerin tamamlanması gerektiği, nitekim Danıştay Onüçüncü Dairesinin E:2019/1240, K:2019/1883 sayılı kararının da bu yönde olduğu, bu çerçevede tekliflerinin değerlendirilme dışı bırakılmaması ve bilgi eksikliği kapsamında istenilen bilgilerin tamamlanması gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun “Tekliflerin alınması ve açılması” başlıklı 36’ncı maddesinde “... Zarflar isteklilerle birlikte hazır bulunanlar önünde alınıp sırasına göre açılır.

İsteklilerin belgelerinin eksik olup olmadığı ve teklif mektubu ile geçici teminatlarının usulüne uygun olup olmadığı kontrol edilir. Belgeleri eksik veya teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olmayan istekliler tutanakla tespit edilir. İstekliler ile teklif fiyatları ve yaklaşık maliyet tutarı açıklanır. Bu işlemlere ilişkin hazırlanan tutanak ihale komisyonunca imzalanır. Bu aşamada; hiçbir teklifin reddine veya kabulüne karar verilmez, teklifi oluşturan belgeler düzeltilemez ve tamamlanamaz. Teklifler ihale komisyonunca hemen değerlendirilmek üzere oturum kapatılır.” hükmü,

Aynı Kanun’un “Tekliflerin değerlendirilmesi” başlıklı 37’nci maddesinin ikinci fıkrasında “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. Ancak, teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmaması kaydıyla, belgelerde bilgi eksikliği bulunması halinde idarece belirlenen sũrede isteklilerden bu eksik bilgilerin tamamlanması yazılı olarak istenir. Belirlenen sũrede bilgileri tamamlamayan istekliler değerlendirme dışı bırakılır ve geçici teminatları gelir kaydedilir. Bu ilk değerlendirme ve işlemler sonucunda belgeleri eksiksiz ve teklif mektubu ile geçici teminatı usulũne uygun olan isteklilerin tekliflerinin ayrıntılı değerlendirilmesine geçilir...” hũkmũ,

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin “Aday veya isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdũęũ ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler” başlıklı 38’inci maddesinin birinci fıkrasında “(1) İhalelere katılacak aday veya istekliler tarafından,

1. a) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesinin,
1. b) Tũzel kişi olması halinde, bu Yönetmelik ekinde yer alan Tũzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge ile tũzel kişiliğin noter tasdikli imza sirkũlerinin, teklif kapsamında sunulması zorunludur...” hũkmũ,

Kamu İhale Genel Tebliği’nin “İdarelerce belgelerdeki eksik bilgilerin tamamlatılması” başlıklı 16.6’ncı maddesinde “16.6.1 İhale dokũmanında başvuru veya teklif zarfı içinde sunulması istenilen belgeler ve bu belgelere ilgili mevzuat gereğince eklenmesi zorunlu olan eklerinden herhangi birinin, aday veya isteklilerce sunulmaması halinde, bu eksik belgeler ve ekleri idarelerce tamamlatılmayacaktır. Ancak,

1. a) Geçici teminat ve teklif mektuplarının Kanunen taşıması zorunlu hususlar hariç olmak üzere, sunulan belgelerde ihale sonucu açısından teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bilgi eksikliklerinin

bulunması halinde, bu tür bilgi eksikliklerinin giderilmesine ilişkin belgeler,

1. b) Aday ve isteklilerce sunulan ve başka kurum, kuruluş ve kişilerce düzenlenen belgelerde, belgenin taşınması zorunlu asli unsurlar dışında, belgenin içeriğine ilişkin tereddüt yaratacak nitelikte olan ve belgeyi düzenleyen kurum, kuruluş veya kişilerden kaynaklanan bilgi eksikliklerinin giderilmesine ilişkin belgeler,

İdarelerce tamamlatılacaktır. Bu çerçevede, bilgi eksikliklerinin giderilmesine ilişkin belgeler, idarece ilgili kurum veya kuruluştan re'sen istenebilir..." açıklaması,

İdari Şartname'nin "İhale dokümanının kapsamı" başlıklı 5'inci maddesinde "5.1. İhale dokümanı aşağıdaki belgelerden oluşmaktadır:

1. a) İdari Şartname.
1. b) Teknik Şartname.
1. c) Sözleşme Tasarısı.

ç) Hizmet İşleri Genel Şartnamesi (İhale dokümanı kapsamında verilmemiştir.)

1. d) Standart formlar:

...Standart Form-KİK030.0/H: Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge..." 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:

...

1. b) Teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren imza

beyannamesi veya imza sirküleri;

1) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesi,

2) Tüzel kişi olması halinde, bu Şartname ekinde yer alan Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge ile tüzel kişiliğin noter tasdikli imza sirküleri..." düzenlemesi bulunmaktadır.

KİK030.0/H numaralı "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge" standart formunun dipnot bölümünde "Not1: Bu belge, Yönetmeliğin 38 nci maddesi uyarınca tüzel kişi aday veya istekliler tarafından teklif kapsamında sunulacak; aday veya isteklinin ortak girişim olması halinde, her bir ortak tarafından ayrı ayrı düzenlenecektir.

Not2: Yukarıda beyan edilen bilgilerin doğruluğunun elektronik ortamda teyit edilebilmesini teminen ilgili Ticaret Sicil Gazetelerinin tarih ve sayısı belirtilecektir. Anılan bilgilerin elektronik ortamda teyit edilememesi halinde bu hususları gösteren Ticaret Sicil Gazeteleri, bu hususların Ticaret Sicil Gazetesinde bulunmaması halinde ise ilgili belgeler bu belgeye ek yapılacaktır. Ayrıca, anonim şirketler tarafından, her halükarda yukarıda beyan edilen bilgileri gösteren pay defteri de bu belgeye ek yapılacaktır..." açıklaması yer almaktadır.

Başvuru sahibi Sanal Bilgisayar Dayanlı Tüketim Malları Turizm Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından teklif dosyası kapsamında sunulan belgeler incelendiğinde; Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'ne uygun olarak İdari Şartname'nin 7.1.2.b maddesinde yeterlik kriteri olarak belirlenen ve teklif dosyası kapsamında sunulması zorunlu olan "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge"nin sunulmadığı,

bununla birlikte oda kayıt sicil suretinin ve Ticaret Sicil Gazetesi'nin teklif dosyası kapsamında yer aldığı görülmüştür. Diğer taraftan, ihale dokümanı ekinde KİK030.0/H numaralı "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge" standart formuna yer verildiği anlaşılmıştır.

İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7'nci maddesinde, Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin ilgili maddesine uygun olarak Şartname ekinde yer alan "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge"nin bir yeterlik kriteri olarak belirlendiği ve bu belgenin istekliler tarafından teklif kapsamında sunulmasının zorunlu olduğu ve söz konusu standart forma ihale dokümanında yer verildiği, bu itibarla ihaleye katılan isteklilerin yeterlik kriteri olarak anılan belgeyi teklifleri kapsamında sunmaları gerektiği anlaşılmıştır.

KİK030.0/H numaralı "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge" standart formunun dipnotlarında, söz konusu belgede beyan edilen bilgilerin doğruluğunun elektronik ortamda teyit edilebilmesini teminen ilgili Ticaret Sicil Gazetelerinin tarih ve sayısının belirtileceği, anılan bilgilerin elektronik ortamda teyit edilememesi halinde bu hususları gösteren Ticaret Sicil Gazetelerinin, bu hususların Ticaret Sicil Gazetesinde bulunmaması halinde ise ilgili belgelerin bu belgeye ek yapılacağı açıklanmış olup, ihaleye katılacak isteklilerin söz konusu belgede yer verilen bilgilerin teklif dosyası kapsamında sunulan diğer belgelerde bulunup bulunmadığına bakılmaksızın "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge"nin teklif dosyasında sunulmasının zorunlu olduğu açıklanmıştır.

İlgili mevzuat hüküm ve açıklamaları çerçevesinde, ihale dosyası kapsamında sunulan belgelerde ihale sonucu açısından teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bilgi eksikliklerinin bulunması hâlinde bu eksikliklerin idarelerce tamamlatılabileceği, ancak teklif dosyasında sunulması zorunlu olan belgelerin sunulmaması halinde, bu hususun bilgi eksikliği kapsamında değerlendirilemeyeceği anlaşılmaktadır.

Bu çerçevede yapılan değerlendirmede, İdari Şartname'de bir yeterlik kriteri olarak belirlenen ve teklif dosyasında sunulması zorunlu olan KİK030.0/H numaralı "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge" standart formunun başvuru sahibi tarafından sunulmadığı, bu nedenle teklif dosyasında belge eksikliği olduğu, sunulması zorunlu olan belgelerin sunulmaması halinde bu hususun bilgi eksikliği kapsamında değerlendirilemeyeceği anlaşıldığından, anılan istekliye ait teklifin idarece bu gerekçe ile değerlendirme dışı bırakılması işleminin yerinde olduğu ve başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

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,

Oyçokluğu ile karar verildi.

KARŞI OY

İnceleme konusu ihalede;

Başvuru sahibinin itirazın şikâyet dilekçesinde yer alan iddiasının incelenmesi neticesinde, Kurul çoğunluğunca “itirazın şikâyet başvurusunun reddine,” karar verilmiştir.

Anılan kararda, İdari Şartname’de bir yeterlik kriteri olarak belirlenen ve teklif dosyasında sunulması zorunlu olan KİK030.0/H numaralı “Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge” standart formunun başvuru sahibi tarafından sunulmadığı, bu nedenle teklif dosyasında belge eksikliği olduğu, sunulması zorunlu olan belgelerin sunulmaması halinde bu hususun bilgi eksikliği kapsamında değerlendirilemeyeceği anlaşıldığından, anılan istekliye ait teklifin idarece bu gerekçe ile değerlendirme dışı bırakılması işleminin yerinde olduğu ifade edilmektedir.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin “Aday veya isteklinin mesleki faaliyetini sürdürdüğünü ve teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren belgeler” başlıklı 38’inci maddesinde “(1) İhalelere katılacak aday veya istekliler tarafından,

1. a) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesinin,
3. b) Tüzel kişi olması halinde, (Değişik ibare: 30/09/2020-31260 R.G/3. md., yürürlük: 20/10/2020) bu Yönetmelik ekinde yer alan Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge 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 bulunmaktadır.

İdari 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:

1. a) Mülga: RG: 25/1/2017-29959

1. b) Teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren imza beyannamesi veya imza sirküleri;

1) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza beyannamesi,

2) Tüzel kişi olması halinde, bu Şartname ekinde yer alan Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge ile tüzel kişiliğin noter tasdikli imza sirküleri.

...

7.7. Belgelerin sunuluş şekli:

...

7.7.1.1 İhaleye katılım ve yeterlik kriterlerine ilişkin sunulan belgelerin veya bu belgelerde yer alan bilgilerin, EKAP üzerinden veya kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden temin edilebilmesi veya bu bilgilerin teyidinin yapılabilmesi durumunda, bu belgeler için belgelerin sunuluş şekline ilişkin şartlar aranmaz.” düzenlemesi yer almaktadır

Uyuşmazlık konusu ihalede, başvuru sahibi istekli Sanal Bilgisayar Dayanıklı Tüketim Malları Turizm Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından teklif dosyası kapsamında, imza

sirküleri, oda kayıt sicil suretinin ve Ticaret Sicil Gazetesi'nin yer aldığı ve şirketin tek ortaklı olduğu anlaşılmıştır.

EKAP veya diğer kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden sorgulanarak temin veya teyit edilebilenler için sorgulama sonucunda elde edilen bilgiler esas alınarak değerlendirme yapılacağı mevzuatın açık hükmüdür.

Bu itibarla, başvuru sahibi istekli tarafından teklif dosyası kapsamında, oda kayıt sicil suretinin ve Ticaret Sicil Gazetesi'nin yer aldığı göz önüne alındığında, söz konusu bilgilerin teyidinin, EKAP ve diğer kamu kurum ve kuruluşlarının internet sayfasından sorgulanarak kolayca yapılabilecek bilgiler olduğu ve "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge" standart formunun sunulmamış olmasının teklifin esasına etkili bir husus olmadığı değerlendirildiğinden, idarece gerçekleştirilen işlemin yerinde olmadığı ve başvuru sahibinin bu konudaki iddiasının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle, uyuşmazlık konusu ihalede, "düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmesi gerektiği yönündeki düşüncemle, Kurul çoğunluğunca verilen "itirazın şikayet başvurusunun reddine "" niteliğindeki karara katılmıyorum.