

İhale üzerinde bırakılan istekli iş ortaklığında özel ortak olarak bulunan şahıs tarafından sunulan yeterlik bilgileri tablosunda da gerçek kişi olduğundan ilgili satırlarda ismi olan şahıs ismine ve TC kimlik numarasının otomatik olarak EKAP üzerinden doldurulduğu, kendisi tüzel kişi olmadığından EKAP üzerinden yeniden sorgulama yapılmasına gerek bulunmadığı MERSİS sistemine kayıtlı ortaklar ve yönetimdeki kişilerin sorgusunun mevzuata gereği tüzel kişiler ile

**sınırlandırıldığı hususu göz
önüne alındığında pilot ortak
tarafından da Yönetmelik ve
İdari Şartnamede istenilen
kriterlerin sağlandığının
tespiti**

Toplantı No	: 2022/054
Gündem No	: 54
Karar Tarihi	: 23.11.2022
Karar No	: 2022/UY.I-1475

BAŞVURU SAHİBİ:
Osmaniye Etik Yapı Mühendislik Lojistik San. ve Tic. Ltd. Şti. – Kemal Arıcan İş Ortaklığı,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Osmaniye İl Özel İdaresi,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2022/695067 İhale Kayıt Numaralı “Osmaniye Merkez Atatürk Ortaokulu 32 Derslikli Okul Binası İkmal Yapım İşi” İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Osmaniye İl Özel İdaresi tarafından 02.08.2022 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “Osmaniye Merkez Atatürk Ortaokulu 32 Derslikli Okul Binası İkmal Yapım İşi” ihalesine ilişkin olarak Osmaniye Etik Yapı Mühendislik Lojistik San. ve Tic. Ltd. Şti. – Kemal Arıcan İş Ortaklığı’nın 28.09.2022 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 29.09.2022 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 10.10.2022 tarih ve 54599 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 10.10.2022 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2022/1121 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, Hasdeniz Yapı İnş. Taah. San. ve Tic. A.Ş.-Cumali Ünver İş Ortaklığının ilk komisyon kararı ile değerlendirme dışı bırakıldığı ancak itirazen şikâyet başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulu tarafından verilen 14.09.2022 tarih ve 2022/UY.I-1091 sayılı karar ile ihalenin üzerinde bırakıldığı, anılan isteklinin MERSİS kaydının bulunmadığı tespiti ve mevzuat gereğince teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

A) Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

- Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin 38’inci maddesinde “1) İhalelere katılacak aday veya istektiler tarafından,
a) Gerçek kişi olması halinde, elektronik ihaleler hariç, noter tasdikli imza beyannamesinin,
b) Tüzel kişi olması halinde, elektronik ihaleler hariç, başvuru ya da teklif mektubunu imzalayanın noter tasdikli imza beyannamesinin,

teklif kapsamında sunulması zorunludur. Tüzel kişilerde; aday veya istektilerin yönetimindeki görevliler ile ilgisine göre, ortaklar ve ortaklık oranlarına (halka arz edilen hisseler hariç)/üyelerine/kurucularına ilişkin bilgiler idarece EKAP’tan alınır. EKAP’a kayıtlı olmayan yabancı aday/istektiler tarafından ise, ilgili ülke mevzuatı dikkate alınarak, belirtilen hususlara ilişkin gerekli belgeler ihalede sunulur. Aday veya istektilerin 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 2.1’inci maddesinde “İhale konusu işin/alının;
a) Adı: Osmaniye Merkez Atatürk Ortaokulu 32 Derslikli Okul Binası İkmal Yapım İşi” düzenlemesi,

Anılan Şartname’nin 7’nci maddesinde “7.1. İstektilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan belgeler ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlara ilişkin bilgileri e-teklifleri kapsamında beyan etmeleri gerekmektedir.
a) Teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren bilgiler;
1) (Mülga: 20/06/2021-31517 R.G./5.md.; yürürlük: 19/08/2021)
2) Tüzel kişilerde; istektilerin yönetimindeki görevliler ile, ilgisine göre, ortaklar ve ortaklık oranlarına (halka arz edilen hisseler hariç)/üyelerine/kurucularına ilişkin bilgiler idarece EKAP’tan alınır.” düzenlemesi yer almaktadır.

09.08.2022 tarihli ihale komisyonu kararı incelendiğinde, şikâyet konusu ihaleye 5 isteklinin elektronik tekliflerini sunduğu, idare tarafından yapılan inceleme ve değerlendirme neticesinde istektilerden Hasdeniz Yapı İnşaat Taahhüt Sanayi Ve Ticaret Anonim Şirketi – Cumali Ünver İş Ortaklığı’nın teklifinin ihale komisyonu tarafından değerlendirme dışı bırakıldığı, söz konusu ihale komisyonu kararı içeriğinde yer alan “Değerlendirme dışı bırakılma gerekçeleri” başlıklı kısmında “Yeterlik bilgileri tablosunda yer alan mesleki ve teknik yeterliğe ilişkin bilgiler kısmına ilişkin bilgi/belge/beyanlar çerçevesinde sunulan iş deneyim belgesi farklı unvana ait olması nedeni ile unvan değişikliğine ait bilgi ve belge beyanı sunulmaması gereğiyle; iş deneyim belgesine ilişkin şartların sağlanmadığı anlaşılmıştır.” ifadesinin yer aldığı, anılan isteklinin teklifinin iş deneyim belgesinde yer alan unvan ile pilot ortak olan Hasdeniz Yapı İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi’nin unvanının uyumsuzluğu ve idare tarafından talep edilmesine rağmen unvan değişikliğine ilişkin bir belgenin sunulmaması gerekçeleri ile teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak ise Osmaniye Etik Yapı Mühendislik Lojistik Sanayi Ve Ticaret Limited Şirketi – Kemal Arıcan İş Ortaklığı’nın belirlendiği anlaşılmış olup anılan komisyon kararının 09.08.2022 tarihinde ihale yetkilisince onaylandığı da tespit edilmiştir.

Söz konusu karar üzerine Hasdeniz Yapı İnşaat Taahhüt Sanayi Ve Ticaret Anonim Şirketi – Cumali Ünver İş Ortaklığı tarafından 22.08.2022 tarihinde itirazen şikâyet başvurusunda bulunulduğu, yapılan inceleme neticesinde Kurul tarafından 14.09.2022 tarihli ve 2022/UY.I-1091 sayılı Kurul kararının alındığı, söz konusu karar içerisinde “Anılan durumun başvuru sahibinin şikâyet başvurusu sonrasında açıklığa kavuşturulması yolunda idarenin iki yolunun bulunduğu, “www.ticaretsgicil.gov.tr” internet adresi üzerinden pilot ortak olan Hasdeniz Yapı İnş. Taah. San. ve Tic. A.Ş. ye ilişkin araştırma yaparak ticaret unvanının belgenin EKAP üzerinden düzenlenme tarihinden sonra değiştirildiği teyidinin yapılabileceği veya 4734 sayılı Kanun’un 37’nci maddesinde yer alan bilgi eksikliği kapsamında istektilye yeterli süre vererek unvan değişikliğine ilişkin gerekli belgelerin talep edilebileceği, ancak idare tarafından iki yolunda tercih edilmeyerek şikâyet başvurusu öncesinde bu belirsizlik ile teklifin geçerli bulunup sonraki aşamada detaylı bir yazı yazmadan hazırlanan teyit edilemeyen belgelerin sunulması konulu yazı sonrasında teklifin değerlendirme dışı bırakılması işlemi mevzuata uygun bulunmamıştır.

Yapılan inceleme sonucunda, yeterlik bilgileri tablosunda belirtilen iş bitirme belgesinin Yönetmelik’in 47.12’nci maddesi gereğince başvuru sahibi iş ortaklığında pilot ortak olarak bulunan Hasdeniz Yapı İnş. Taah. San. ve Tic. A.Ş. tarafından kullanılabileceği, anılan isteklinin ihalede en düşük teklif fiyatını sunduğu ve unvan değişikliğine ilişkin Ticaret Sicili Gazetesi’ne elektronik teklif içerisinde yer alan bilgiler ile idare tarafından ulaşılabileceği anlaşıldığından başvuru sahibinin teklifinin değerlendirilmeye alınması gerektiği sonucuna ulaşılmıştır” gerekçesi ile “Kanun’un 54’üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine” karar verildiği anlaşılmıştır. Söz konusu Kurul kararının gereklerini yerine getirmek adına idare tarafından 22.09.2022 tarihinde ikinci bir karar alındığı, anılan Kurul kararı gerekçe gösterilerek Hasdeniz Yapı İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi – Cumali Ünver İş Ortaklığının teklifinin değerlendirilmeye alınarak ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlendiği anlaşılmıştır.

Başvuru sahibi tarafından 22.09.2022 tarihli ikinci ihale komisyonu kararına ilişkin olarak 28.09.2022 ve 30.09.2022 tarihli dilekçeler ile şikâyet başvurusunda bulunulduğu, 28.09.2022 tarihli dilekçe içerisinde Kurul’un anılan kararının hatalı olduğu ve uygulanmaması gerektiğinden bahsedildiği, 30.09.2022 tarihli dilekçesinde ise bu hususlara ek olarak Hasdeniz Yapı İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi – Cumali Ünver İş Ortaklığı’nın MERSİS kayıtlarının bulunmadığı ve tekliflerinin bu gerekçe ile değerlendirme dışı bırakılması gerektiği iddialarına yer verildiği, benzer iddia ile de 10.10.2022 tarihinde itirazen şikâyet başvurusunda bulunduğu anlaşılmıştır. 09.08.2022 tarihli birinci ihale komisyonu kararında değerlendirme dışı bırakılma gerekçesinin iş deneyim belgesinde farklı unvan yer alması ve bu duruma ilişkin gerekli evrakların sunulmaması şeklinde belirtildiği ve Hasdeniz Yapı İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi – Cumali Ünver İş Ortaklığı’na ait 22.08.2022 tarihli itirazen şikâyet dilekçesinde idarenin bu işleminin mevzuata uygun olmadığı iddiaları yer aldığından 14.09.2022 tarihli ve 2022/UY.I-1091 sayılı Kurul kararında şikâyet konusu ihalede şikâyet konusu iş bitirme belgesinin kullanılıp kullanılamayacağı yönünde inceleme ve değerlendirme yapıldığı, diğer yeterlik kriterlerine ilişkin bir değerlendirme yapılmadığı, başvuru sahibinin mevcut dilekçesinde yeni bir iddia olan Hasdeniz Yapı İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi – Cumali Ünver İş Ortaklığı’na ait MERSİS kaydı bulunmadığı yönündeki iddiasının esasının incelenmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

İhale üzerinde bırakılan Hasdeniz Yapı İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi – Cumali Ünver İş Ortaklığı tarafından sunulan yeterlik bilgileri tablosu incelendiğinde, pilot ortak olan Hasdeniz Yapı İnşaat Taahhüt Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi tarafından sunulan tablonun ilgili kısmında şirketin yönetim kurul üyesi ve başkanı olarak Hasan Denizhan’ın belirtildiği, anılan bilgilerin EKAP uygulaması üzerinden teklifin oluşturulması sırasında MERSİS sistemi üzerinden alındığı, isteklinin bu kısmı elle doldurmadığı ve MERSİS üzerinden otomatik olarak geldiği, anılan durumun tüzel kişiliğin MERSİS sistemine kayıtlı olduğu şeklinde ele alınması gerektiği, internet üzerinden yapılan teyitte de tüzel kişiliğin MERSİS’e kayıtlı olduğunun görüldüğü anlaşılmıştır.

İhale üzerinde bırakılan istekli iş ortaklığında özel ortak olarak bulunan Cumali Ünver tarafından sunulan yeterlik bilgileri tablosunda da, gerçek kişi olduğundan ilgili satırlarda ismi olan Cumali Ünver ismine ve TC kimlik numarasının otomatik olarak EKAP üzerinden doldurulduğu, kendisi tüzel kişi olduğundan EKAP üzerinden yeniden sorgulama yapılmasına gerek bulunmadığı, MERSİS sistemine kayıtlı ortaklar ve yönetimdeki kişilerin sorgusunu mevzuata gereği tüzel kişiler ile sınırlandırıldığı hususu göz önüne alındığında pilot ortak tarafından da Yönetmelik’in 38 ve İdari Şartname’nin 7.1.(a) maddesinde istenilen kriterlerin sağlandığı anlaşılmıştır.

Başvuru sahibinin, ihale üzerinde bırakılan isteklinin MERSİS kaydı bulunmadığına yönelik iddiası gerekçesinde yapılan inceleme neticesinde, yukarıda yer alan gerekçeler doğrultusunda iddianın yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

B) İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmelik’in 18’inci maddesi yönünden yapılan inceleme sonucunda herhangi bir aykırılık tespit edilmemiştir.

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 itirazen şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.