

kısmî bölünmede bölünen şirketin infisah etmeyerek mevcudiyetini devam ettirdiği hallerde, bölünen şirket namına düzenlenen iş deneyim belgelerinin sadece bu şirket tarafından kullanılabileceği; bölünen şirketin infisah ettiği ve faaliyet alanını esas alan bölünmenin söz konusu olduğu durumlarda iş deneyim belgelerinin sadece ilgili olduğu faaliyetin devrolunduğu şirket tarafından kullanılabileceği, faaliyet alanını esas almayan bölünmenin söz konusu olduğu durumlarda ise bölünen

şirkete ait iş deneyim belgelerinin kullanımının sona ereceği

Toplantı No : 2016/012

Gündem No : 5

Karar Tarihi : 17.02.2016

Karar No : 2016/UH.III-520

şikayetçi:

İ S M Taşımacılık Temizlik Turizm İnşaat Bilgisayar Gıda
Sanayi Ve Ticaret Limited şirketi

İhaleyi Yapan Daire:

Bandırma Belediye Başkanlığı

Başvuru Tarih ve Sayısı:

07.12.2015 / 95011

Başvuruya Konu İhale:

2015/136119 İhale Kayıt Numaralı “Personel Destek” İhalesi

Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:

Karar:

TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER:

Başkan V. II. Başkan: Kazım ÖZKAN

Üyeler: Ali Kemal AKKOÇ, Ahmet ÖZBAKIR, Mehmet Zeki ADLI,

Hasan KOCAGÖZ, Hamdi GÜLEÇ, Dr.

BAŞVURU SAHİBİ:

İSM Taşımacılık Tem. Turizm İnş. Bilgisayar Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti.,

Osmangazi Mah. 580 Sokak No:12 D:1 Bayraklı/İZMİR

İHALEYİ YAPAN İDARE

Bandırma Belediye Başkanlığı,

17 Eylül Mah. Atatürk Cad. No: 88 Bandırma/BALIKESİR

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2015/136119 İhale Kayıt Numaralı "Personel Destek" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Bandırma Belediye Başkanlığı tarafından 11.11.2015 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Personel Destek" ihalesine ilişkin olarak İSM Taşımacılık Tem. Turizm İnş. Bilgisayar Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti.nin 23.11.2015 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 27.11.2015 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 07.12.2015 tarih ve 95011 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 07.12.2015 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2015/3209 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihale üzerinde kalan iş ortaklığının her iki ortağının da bölünme sonucu elde etmiş olduğu iş deneyim belgelerinin ihalede kullanılmasının mevzuata aykırı olduğu iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

İhale üzerinde bırakılan istekli Dukhan İnş. Plan Proje Müteahhitlik San. ve Tic. Ltd. Şti.,-NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından daha önce aynı iş deneyim belgesi ile teklif vermiş olduğu başka bir ihale için Kuruma itirazen şikayet başvurusunda bulunduğu ve yapılan inceleme sonucunda 23.12.2015 tarih ve 2015/UH.II-3471 sayılı Kurul Kararı alındığı, alınan karar dayanağının 12.11.2010 tarih ve 2010/DK.D-181 sayılı Kurul Kararı olduğu ve sunulan iş deneyim belgesinin uygun olduğu yönünde karar alındığı anlaşılmıştır. İncelenen ihale de ise 28.01.2016 tarih ve 2016/DK.D-10 sayılı Kurul Kararı esas alınarak karar verilmiştir.

Buna göre;

İnceleme konusu ihaleye ait İdari Şartname'nin "İhale konusu alıma ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde,

"a) Adı: Personel Destek

1. b) Miktarı ve türü:

01/01/2016 – 31/12/2016 Tarihleri Arasında 49 Adet Personel Destek Hizmet Alımı

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

1. c) Yapılacağı yer: Bandırma Belediyesi Hizmet Binası ve Tesisleri

ç) Bu bent boş bırakılmıştır.” düzenlemesi,

Aynı 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.

7.1.İsteklilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan belgeleri teklifleri kapsamında sunmaları gerekir:

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

2) 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 sirküleri,

7.5.1. İsteklinin teknolojik ürün deneyim belgesi ya da yurt içinde veya yurt dışında kamu veya özel sektörde bedel içeren tek bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak;

1. a) İlk ilan tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan hizmet alımlarıyla ilgili iş deneyimini gösteren belgeleri veya

1. b) Devredilen işlerde devir öncesindeki veya sonrasındaki dönemde ilk sözleşme bedelinin en az % 80'inin gerçekleştirilmesi şartıyla, ilk ilan veya davet tarihinden geriye doğru son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan hizmet işlerine ilişkin deneyimini gösteren belgeleri,

sunması zorunludur. İstekli tarafından teklif edilen bedelin % 50'den az olmamak üzere, ihale konusu iş veya benzer işlere ait tek sözleşmeye ilişkin iş deneyimini gösteren belgelerin veya teknolojik ürün deneyim belgesinin sunulması gerekir.

İş ortaklığında pilot ortağın, istenen iş deneyim tutarının en az % 70'ini, diğer ortakların her birinin, istenen iş deneyim tutarının en az % 10'unu sağlaması ve diğer ortak veya ortakların iş deneyim tutarı toplamının ise istenen iş deneyim tutarının % 30'undan az olmaması gerekir. Ancak, ihaleye katılan iş ortaklığının ortakları tarafından ortaklık oranları ve yapısı aynı olmak kaydıyla daha önce kurulmuş olan iş ortaklığının gerçekleştirdiği bir işten elde edilen iş deneyimini gösteren belgelerin sunulması halinde, pilot ortak ve diğer ortakların her birinin birinci cümledeki oranlara göre asgari iş deneyim tutarını sağlaması koşulu aranmaz. Konsorsiyumda ise her bir ortağın kendi kısmı için istenen iş deneyim tutarını sağlaması zorunludur.

İsteklinin teknolojik ürün deneyim belgesini sunması halinde, iş deneyimine ilişkin yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir. İş ortaklığında teknolojik ürün deneyim belgesini sunan ortağın kendisine ait iş deneyim tutarına ilişkin asgari yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir. Konsorsiyum

ortağının teknolojik ürün deneyim belgesini sunması halinde ise, belgeyi sunduğu kısım veya kısımlar için iş deneyimine ilişkin yeterlik kriterini sağladığı kabul edilir.

7.6. Benzer iş olarak kabul edilecek işler aşağıda belirtilmiştir:

Kamu veya Özel Sektöre gerçekleştirilen her türlü personel çalıştırılması işi benzer iş olarak kabul edilecektir.” düzenlemesi yer almaktadır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun “İhaleye katılımda yeterlik kuralları” başlıklı 10’uncu maddesinde “a) Ekonomik ve malî yeterliğin belirlenmesi için;

3) İsteklinin iş hacmini gösteren toplam cirosu veya ihale konusu iş ile ilgili taahhüdü altındaki ve bitirdiği iş miktarını gösteren belgeler.

1. b) Mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için;

2) İstekli tarafından kamu veya özel sektöre bedel içeren bir sözleşme kapsamında taahhüt edilen ihale konusu iş veya benzer işlere ilişkin olarak;

1. a) Son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işleriyle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

2. b) Son onbeş yıl içinde geçici kabulü yapılan yapım işleri ile kabul işlemleri tamamlanan yapımla ilgili hizmet işlerinde sözleşme bedelinin en az % 80’i oranında denetlenen ya da yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler,

3. c) Devam eden yapım ve yapımla ilgili hizmet işlerinde; ilk sözleşme bedelinin tamamlanması şartıyla, son onbeş yıl içinde gerçekleşme oranı toplam sözleşme bedelinin en az % 80’ine ulaşan ve kusursuz olarak

- gerçekleştirilen, denetlenen veya yönetilen işlerle ilgili deneyimi gösteren belgeler,
4. d) Son beş yıl içinde kabul işlemleri tamamlanan mal ve hizmet alımlarına ilişkin deneyimi gösteren belgeler,

İhale konusu işin niteliğine göre yukarıda belirtilen bilgi veya belgelerden hangilerinin yeterlik değerlendirmesinde kullanılacağı, ihale dokümanında ve ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilân veya davet belgelerinde belirtilir. Birinci fıkranın (b) bendinin (2) numaralı alt bendinde belirtilen belgelerden, yapım ve yapımla ilgili hizmet işlerinde, denetleme veya yönetim görevi nedeniyle alınanlarda gerçek kişinin mühendis veya mimar olma şartı aranır. İş bitirme, yönetim veya denetim suretiyle elde edilecek belgeler, belge sahibi kişi veya kuruluşların dışındaki istekliler tarafından kullanılamaz, belgeler devredilemez, kiraya verilemez ve satılamaz. Bu belge sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişiliklerin ihaleye girebilmesinde en az bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olmaları, her ihalede bu oranın aranması ve teminat süresince bu oranın muhafaza edilmesi zorunludur. Denetim ve yönetim faaliyetleri nedeniyle alınacak belgeler beşte bir oranında dikkate alınır. Ancak, yapımla ilgili hizmet işlerinden elde edilen belgeler yapım işlerinde kullanılamaz.” hükmü yer almaktadır.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin “İş deneyimini gösteren belgeler” başlıklı 39'uncu maddesinde, “6) İş deneyimini gösteren belgelerin istenildiği ihalelerde;

1. a) Tüzel kişi tarafından iş deneyimini göstermek üzere sunulan belgenin, tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait olması halinde, ticaret ve sanayi odası/ticaret odası bünyesinde bulunan ticaret sicil memurlukları veya yeminli mali müşavir ya da serbest muhasebeci mali müşavir tarafından ilk ilan veya davet tarihinden sonra düzenlenen ve düzenlendiği tarihten geriye doğru son bir yıldır kesintisiz olarak

bu şartın korunduğunu gösteren belgenin sunulması zorunludur.” hükmü,

Aynı Yönetmelik’in “Değerlendirmeye ilişkin esaslar” başlıklı 48’inci maddesinde “(3) İş deneyimini gösteren belgeler, belge sahibi gerçek veya tüzel kişiler dışındaki aday veya istekliler tarafından kullanılamaz, devredilemez, kiraya verilemez ve satılamaz. İş deneyimini gösteren belge sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişiliklerin katılacakları ihalelerde bu belgelerin tüzel kişilik adına kullanılabilmesi için belge sahibinin en az bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olması, her ihalede bu oranın aranması ve teminat süresince (kabule kadar) bu oranın muhafaza edilmesi zorunludur.” hükmü yer almaktadır.

Kamu İhale Genel Tebliği’nin “Ortaklık durum belgesi” başlıklı 11’inci maddesinde ise “11.1. İhaleye katılan tüzel kişinin, ilgili İhale Uygulama Yönetmeliğine göre ortağına ait iş deneyimini gösteren belgeyi sunması halinde, bu belgeyle birlikte ortaklık durum belgesinin de başvuru veya teklif kapsamında sunulması zorunludur.

11.2. Ortaklık durum belgesinin kimin tarafından düzenleneceği ve hangi durumlarda aday veya isteklilerce sunulmasının zorunlu olduğu hususlarına İhale Uygulama Yönetmeliklerinin “İş deneyimini gösteren belgeler” başlıklı maddesinde yer verilmiştir. Sunulacak belgenin İhale Uygulama Yönetmeliklerinin ekinde yer alan ilgili standart forma uygun şekilde ve ihalenin ilk ilan veya ihaleye davet tarihinden sonra YMM, SMMM ya da ticaret ve sanayi odası/ticaret odası bünyesinde bulunan ticaret sicil memurlukları tarafından düzenlenmiş olması zorunludur.” açıklaması yer almaktadır.

Şirket bölünmelerin yeterlik kriterlerine, yasaklılık durumuna

ve sözleşmenin devrine etkisine dair Kamu İhale Kurulu tarafından alınan 28.01.2016 tarih ve 2016/DK.D-10 sayılı Düzenleyici Kurul kararı ile “Şirket bölünmelerinin, bölünen şirketlerin iş deneyim belgeleri, ciro değerleri, bilançoları, haklarındaki yasaklama kararları ile bu şirketlerce verilmiş olan teklifler ve imzalanan kamu ihale sözleşmelerine etkisi, 12/11/2010 tarihli ve 2010/DK.D-181 sayılı Kurul kararı ile düzenlenmiştir. Ancak bu kararın, şirket bölünme müessesesini detaylı olarak düzenleyen 13/01/2011 tarihli ve 6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu’ndan önce alınmış olması sebebiyle, uygulamada konu ile ilgili bazı sorunlarla karşılaşıldığı görülmüştür. Bu durum, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun 53’üncü maddesinde belirtilen “uygulamayı yönlendirme” görevi çerçevesinde şirket bölünmeleri hususunda yeniden değerlendirme yapılmasını zorunlu kılmaktadır.

Yukarıda yer alan tespit ve değerlendirmeler çerçevesinde, 4734 sayılı Kanun kapsamında yapılan ihalelere ilişkin olarak;

1) Bölünen şirketin infisah etmeyerek mevcudiyetini devam ettirdiği hallerde, bölünen şirket namına düzenlenen iş deneyim belgelerinin sadece bu şirket tarafından kullanılabileceğine; bölünen şirketin infisah ettiği ve faaliyet alanını esas alan bölünmenin söz konusu olduğu durumlarda iş deneyim belgelerinin sadece ilgili olduğu faaliyetin devrolunduğu şirket tarafından kullanılabileceğine, faaliyet alanını esas almayan bölünmenin söz konusu olduğu durumlarda ise bölünen şirkete ait iş deneyim belgelerinin kullanımının sona ereceğine,

2) Bölünen şirketin infisah etmeyerek mevcudiyetini devam ettirdiği hallerde, bölünen şirkete ait cironun sadece bölünen şirket tarafından kullanılabileceğine; buna karşın bölünen şirketin infisah ettiği hallerde bölünen şirkete ait cironun, faaliyet alanını esas alan bir bölünme söz konusu ise faaliyet alanına göre ayrıştırılarak, faaliyet alanına göre bir bölünme

söz konusu değil ise bölünen malvarlığı değerlerinin büyüklükleri oranında bölünmek suretiyle, bölünme sonucu yeni kurulan veya bölünme ile malvarlığı devrolunan mevcut şirketlerce kullanılabileceğine,

3) Bölünen şirketin infisah etmeyerek mevcudiyetini devam ettirdiği hallerde, bilançoların sadece namına düzenlendiği şirket tarafından kullanılabileceğine; buna karşın bölünen şirketin infisah ettiği hallerde bölünen şirkete ait bilançoların bölünme sonucu yeni kurulan veya bölünme ile malvarlığı devrolunan mevcut şirketlerce bilançolarının olmadığı yıllar için kullanılabileceğine,

4) Bölünerek infisah etmeyen şirket hakkında yasaklama kararı bulunması halinde, mevcudiyetini devam ettiren şirket hakkındaki yasaklama kararının geçerliğini devam ettireceğine ve infisah etsin veya etmesin bölünen şirketin yasaklılık süresi boyunca bölünme sonucu yeni kurulan veya bölünme ile malvarlığı devrolunan mevcut şirketlerin ihalelere katılamayacağına,

5) Şirket bölünmelerinde ihale yetkilisinin izni ve ilk ihaledeki şartların aranarak sözleşmelerin kamu ihale mevzuatı çerçevesinde devrinin mümkün olacağına,

6) Hizmet alımı ihalelerinde eşit tekliflerin değerlendirmesinde şirket bölünmesinin etkisine ilişkin olarak;

1. a) Sözleşme tutarına yönelik değerlendirmede, ilan veya davet tarihinden geriye doğru son iki yıl içinde, bölünen şirket tarafından bölünme işleminden önce imzalanan sözleşmelerin ve bölünme sonucu yeni kurulan veya bölünme ile malvarlığı devrolunan isteklinin imzaladığı sözleşmelerin toplam tutarının dikkate alınması gerektiğine,
2. b) İsteklinin ticari merkezine ilişkin değerlendirmede, bölünen ve bölünme sonucu yeni kurulan veya bölünme ile

malvarlığı devrolunan isteklinin ilan veya davet tarihinden geriye doğru en az bir yıldır ihaleyi yapan idarenin bulunduğu ilin mülki idari sınırları içindeki ticaret ve/veya sanayi odasına kayıtlı bulunması durumunda, isteklinin bu değerlendirmeden puan alması gerektiğine,

3. c) İşçi ücretlerinin ödenmesine ilişkin değerlendirmede; bölünen veya bölünme sonucu yeni kurulan veya bölünme ile malvarlığı devrolunan isteklinin herhangi birisi hakkında ilan veya davet tarihinden geriye doğru son iki yıl içinde ihaleyi yapan idareye karşı yüklenimde bulunduğu hizmet alımı işlerinde, işçilerin ücretlerinin tam ve zamanında ödenmediğine ilişkin idarece tespit yapılmaması durumunda; isteklinin bu değerlendirmeden puan alması gerektiğine,

7) Kurulun 12.11.2010 tarih ve 2010/DK.D-181 sayılı kararının iptaline,"karar verilmiştir.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Tekliflerin eşit olması" başlıklı 63'üncü maddesinde; (1) Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin sadece fiyat esasına göre belirlendiği ihalelerde, birden fazla istekli tarafından teklif edilen fiyatın en düşük fiyat olması durumunda, ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi amacıyla aşağıda belirtilen fiyat dışı unsurlar esas alınarak değerlendirme yapılır. Bu çerçevede isteklilere;

1. a) İsteklinin ve tüzel kişiliğinin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait iş deneyim belgesi kullanılmış ise bu ortağının, ilan veya davet tarihinden geriye doğru son iki yıl içinde 4735 sayılı Kanun kapsamında sözleşme imzalamamış olması veya imzaladığı sözleşmelerin toplam bedelinin ihale konusu işin yaklaşık maliyetinden daha düşük olması durumunda 2 puan, yaklaşık maliyet tutarı ile yaklaşık maliyetin iki katı arasında olması durumunda 1 puan,
2. b) İsteklinin ticari merkezinin ilan veya davet

tarihinden geriye doğru en az bir yıldır ihaleyi yapan idarenin bulunduğu ilin mülki idari sınırları içindeki ticaret ve/veya sanayi odasına ya da ilgili meslek odasına kayıtlı bulunması durumunda 1 puan,

3. c) İstekli veya tüzel kişiliğinin yarısından fazla hissesine sahip ortağına ait iş deneyim belgesi kullanılmış ise bu ortağı hakkında, ilan veya davet tarihinden geriye doğru son iki yıl içinde ihaleyi yapan idareye karşı yüklenimde bulunduğu hizmet alımı işlerinde, işçilerin ücretlerinin tam ve zamanında ödenmediğine ilişkin idarece tespit yapılmamış olması durumunda 1 puan,

verilir. ..." hükmü yer almaktadır.

11.11.2015 tarihinde gerçekleşen ihaleye 7 isteklinin katıldığı, 5 isteklinin teklifi için Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Tekliflerin eşit olması" başlıklı 63'üncü maddesinin birinci fıkrasının (a) bendi uyarınca değerlendirme yapıldığı, 12.11.2015 tarihli ihale komisyon kararı ile ihalenin Dukhan İnş. Plan Proje Müteahhitlik San. ve Tic. Ltd. Şti.,-NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti. İş Ortaklığının üzerinde bırakıldığı, başvuru sahibi İSM Taşımacılık Tem. Turizm İnş. Bilgisayar Gıda San. ve Tic. Ltd. Şti.nin teklifinin ise ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlendiği anlaşılmıştır.

İhale üzerinde kalan İş Ortaklığının pilot ortağı (%99) Dukhan İnş. Plan Proje Müteahhitlik San. ve Tic. Ltd. Şti.nin, Asim Göl- Yosun Su Sağlık Tem. Turz. Nak. Kömür Teks. Gıda Yemek San. ve Tic. Ltd. Şti. adına Soma Elektrik Üretim A.Ş. tarafından düzenlenen 13.08.2015 tarih ve 1 sayılı iş deneyim belgesini sunduğu, özel ortak (%1) NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti.'nin Hazar Kömür Taah. Sağ. Tem. Gıda Hay. Turz. Nak. Elek. San. ve Tic. Ltd. Şti.-Sağlık Hiz. Turz. İnş. Malz. Tic. Med. Paz. San. ve Tic. Ltd. Şti. adına Celal Bayar

Üniversitesi Sağlık ve Kültür ve Spor Daire Başkanlığı tarafından düzenlenen 22.02.2011 tarih ve 391 sayılı iş deneyim belgesini sunduğu anlaşılmıştır.

Dukhan İnş. Plan Proje Müteahhitlik San. ve Tic. Ltd. Şti.ne ait 25 Şubat 2014 tarih ve 8515 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi örneğinde, Cengiz Han Temel'e ait beheri 200.000,00 TL değerinde 100 hisseye ayrılmış 20.000.000,00 TL olan şirket sermayesinin tek kişilik bir tüzel kişilik olduğunun anlaşıldığı,

Hisse devrine ilişkin 21 Ekim 2015 tarih ve 8930 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi örneğinde, Cengiz Han Temel'e ait 100 payın Mehmet Emin Alver'e devredildiği ve hisse devri neticesinde beheri 200.000,00 TL değerinde 100 hisseye ayrılmış 20.000.000,00 TL olan şirket sermayesinin 100 hisse karşılığı olan 20.000.000,00 TL'sinin Mehmet Emin Alver'e ait olduğu bilgisinin yer aldığı anlaşılmıştır.

Söz konusu belgeden, Cengiz Han Temel'in müdür olarak temsil yetkisinin sona ermesine, şirket müdürü olarak Mehmet Emin Alver'in tayin edilmesine ve 10 yıl süre ile münferit imzaları ile temsil ve ilzama yetkili olduğu ve tek kişilik şirket olduğu bilgisinin yer aldığı görülmüştür.

04 Kasım 2015 tarih ve 8939 sayılı 8930 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi örneğinde, Dukhan İnş. Plan Proje Müteahhitlik San. ve Tic. Ltd. Şti.nin bölünme işlemlerinin yer aldığı anlaşılmıştır.

Söz konusu belgelerden 04 Kasım 2015 tarih ve 8939 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi'nde, "Bölünme ana sözleşmesi: 0982034873700012 mersis numaralı Batman Ticaret Sicil Memurluğu'nun 7311 sicil numarasına tescili ve Diyarbakır Caddesi Yılmazlar Center Kat:3 No:302 Merkez/Batman adresinde Yosun Su Sağlık Temizlik Turizm Nakliyat Kömür Tekstil Gıda Yemek Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi (Aşağıda YOSUN veya Bölünen" olarak anılacaktır.)'nin K.V.K.'nun 19 ve 20'nci

maddeleri ile Türk Ticaret Kanununun ilgili hükümleri uyarınca kısmi bölünme yapılmak suretiyle bir kısım varlık ve haklarını 0313059362100014 mersis numaralı Balıkesir Ticaret Sicil Memurluğu'nun 17378 sicil numarasına tescili ve merkezi Dumlupınar Mahallesi Anafartalar Caddesi Sayar İşhanı No: 28A/5 10100 Karesi/Balıkesir adresinde bulunan Dukhan İnş. Plan Proje Müteahhitlik San. ve Tic. Ltd. Şti. (Sözleşmenin ilerleyen bölümlerinde "Devir Alan" olarak anılacaktır.) arasına aşağıda sınırları belirlenen çerçeve içerisinde bölünme sözleşmesi imzalanmıştır.

1.Bölünmenin Amacı ve Sonuçları

Şirketlerimiz genel kurulları K.V.K.'nun 19 ve 20'nci maddeleri ile Türk Ticaret Kanunu hükümleri uyarınca Yosun'un kısmi bölünme yapmasına karar vermiştir.

Kısmi bölünme ile Yosun'un farklı alanlarda ticari faaliyet göstermek üzere şirket ana sözleşmesinin amaç ve konu başlıklı 3. Maddesinin b fıkrasında yer alan faaliyet konularının sona erdirilerek, farklı alanlarda faaliyet gösterecek yeni şirketler oluşturulması amaçlanmıştır.

Kısmi bölünme sonucunda yosun, iş bu bölünme sözleşmesinin tescil tarihinden itibaren kamu ve özel sektörde vasıflı ve vasıfsız hizmet alımı taahhüt ve benzeri faaliyetlerine son verecek olup, Devir alan şirket ise bölünme sözleşmesinin tescil tarihinden itibaren kamu ve özel sektörde vasıflı ve vasıfsız hizmet alımı taahhüt ve benzeri faaliyetlerine daha etkin şekilde devam edecektir.

Bölünme sözleşmesi

Bölünen şirket ortağı 41908760252 T.C. kimlik numaralı Mehmet Emin ALVER'in devir alan şirkete sermaye artırımını yolu ile

ortak olarak katılması sureti ile Bölünen şirketin kendi bünyesinden bir kısım aktif ve pasif değerlerin kayıtlı değer üzerinden Kurumlar Vergisi Kanunu'nun 19 ve 20'nci maddeleri ve Türk Ticaret Kanunu hükümleri uyarınca ayrıca bölünen şirketin daha önce gerek kendi adına ve gerekse ortak girişim olarak üstlenip tamamlamış olduğu hizmet alımı işlerine ait bir kısım iş bitirme belgeleri kısmi bölünme suretiyle Devir Alan'a intikal ettirecektir." şeklinde yer aldığı görülmüştür.

Bu bölünme sonucunda 8 adet iş deneyim belgesi şirketi devir alana geçtiğine ilişkin bilgi 04 Kasım 2015 tarih ve 8939 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi'nde yer almaktadır. Teklif mektubu ekinde de bu iş deneyim belgelerinden Soma Elektrik Üretim A.Ş. tarafından düzenlenen 13.08.2015 tarih ve 1 sayılı iş deneyim belgesinin sunulduğu anlaşılmıştır.

Özel ortak NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti. tarafından teklif mektubu ekinde sunduğu ticaret sicil gazeteleri incelendiğinde;

16 Eylül 2015 tarih ve 8907 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi örneğinde eski ticaret unvanı Nefer Özel Güvenlik Koruma Eğitim Hizmetleri Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi, yeni ticaret unvanı NSD Personel ve Kurumsal Hizmetler Limited Şirketi bilgisinin yer aldığı görülmüştür.

NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti.ne ait 23 Eylül 2015 tarih ve 8912 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi örneğinde, Nuri Sertan Demir'e ait beheri 1.000,00 TL değerinde 99 hisse, Mehmet Emin Alver'e ait beheri 1.000,00 TL değerinde 1 hisse olup şirketin toplam sermayesinin 100.000,00 TL olduğu görülmüştür.

Söz konusu belgelerden 23 Eylül 2015 tarih ve 8912 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi'nde, "Bölünme ana sözleşmesi: 0460037756900018 mersis numaralı Batman Ticaret Sicil Memurluğu'nun 7309 sicil numarasına tescili ve Diyarbakır

Caddesi Yılmazlar Center Kat:3 No:302 Merkez/Batman adresinde Hazar Kömür Taah. Sağ. Tem. Gıda Hay. Turz. Nak. Elekt. San. ve Tic. Şti. (Aşağıda “Hazar” veya Bölünen” olarak anılacaktır.)’nin K.V.K.’nun 19 ve 20’nci maddeleri ile Türk Ticaret Kanununun ilgili hükümleri uyarınca kısmi bölünme yapılmak suretiyle bir kısım varlık ve haklarını 0313059362100014 mersis numaralı Balıkesir Ticaret Sicil Memurluğu’nun 17378 sicil numarasına tescili ve merkezi Dumlupınar Mahallesi Anafartalar Caddesi Sayar İşhanı No: 28A/4 10100 Altıeylül/Balıkesir adresinde bulunan NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti. (Sözleşmenin ilerleyen bölümlerinde “Devir Alan” olarak anılacaktır.) arasına aşağıda sınırları belirlenen çerçeve içerisinde bölünme sözleşmesi imzalanmıştır.

1.Bölünmenin Amacı ve Sonuçları

Şirketlerimiz genel kurulları K.V.K.’nun 19 ve 20’nci maddeleri ile Türk Ticaret Kanunu hükümleri uyarınca Yosun’un kısmi bölünme yapmasına karar vermiştir.

Kısmi bölünme ile Yosun’un farklı alanlarda ticari faaliyet göstermek üzere şirket ana sözleşmesinin amaç ve konu başlıklı 3. Maddesinin b fıkrasında yer alan faaliyet konularının sona erdirilerek, farklı alanlarda faaliyet gösterecek yeni şirketler oluşturulması amaçlanmıştır.

Kısmi bölünme sonucunda yosun, iş bu bölünme sözleşmesinin tescil tarihinden itibaren kamu ve özel sektörde vasıflı ve vasıfsız hizmet alımı taahhüt ve benzeri faaliyetlerine son verecek olup, Devir alan şirket ise bölünme sözleşmesinin tescil tarihinden itibaren kamu ve özel sektörde vasıflı ve vasıfsız hizmet alımı taahhüt ve benzeri faaliyetlerine daha etkin şekilde devam edecektir.

Bölünme sözleşmesi

Bölünen şirket ortakları 10442483736 T.C. kimlik numaralı Nuri Sertan Demirçilek ve 41908760252 T.C. kimlik numaralı Mehmet Emin ALVER'in devir alan şirkete sermaye artırımını yolu ile ortak olarak katılması sureti ile Bölünen şirketin kendi bünyesinden bir kısım aktif ve pasif değerlerin kayıtlı değer üzerinden Kurumlar Vergisi Kanunu'nun 19 ve 20'nci maddeleri ve Türk Ticaret Kanunu hükümleri uyarınca ayrıca bölünen şirketin daha önce gerek kendi adına ve gerekse ortak girişim olarak üstlenip tamamlamış olduğu hizmet alımı işlerine ait bir kısım iş bitirme belgeleri kısmi bölünme suretiyle Devir Alan'a intikal ettirecektir. şeklinde yer aldığı görülmüştür.

Bu bölünme sonucunda 6 adet iş deneyim belgesi şirketi devir alana geçtiğine ilişkin bilgi 23 Eylül 2015 tarih ve 8912 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi'nde yer almaktadır. Teklif mektubu ekinde de bu devir alınan iş deneyim belgelerinden Celal Bayar Üniversitesi Sağlık ve Kültür ve Spor Daire Başkanlığı tarafından düzenlenen 22.02.2011 tarih ve 391 sayılı iş deneyim belgesini sunduğu anlaşılmıştır.

Söz konusu düzenleyici Kurul Kararında kısmî bölünmede bölünen şirketin infisah etmeyerek mevcudiyetini devam ettirdiği hallerde, bölünen şirket namına düzenlenen iş deneyim belgelerinin sadece bu şirket tarafından kullanılabileceği; bölünen şirketin infisah ettiği ve faaliyet alanını esas alan bölünmenin söz konusu olduğu durumlarda iş deneyim belgelerinin sadece ilgili olduğu faaliyetin devrolunduğu şirket tarafından kullanılabileceği, faaliyet alanını esas almayan bölünmenin söz konusu olduğu durumlarda ise bölünen şirkete ait iş deneyim belgelerinin kullanımının sona ereceği aşikardır.

Şikayete konu ihalede iş deneyim belgelerini devreden şirketlerin infisah etmeyerek mevcudiyetini devam ettirdiği göz önüne alındığında iş ortaklığının iş deneyim belgelerini 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında gerçekleştirilen ihalelerde iş deneyim belgesi olarak kullanamayacakları anlaşıldığından başvuru sahibi isteklinin iddiasının yerinde

olduğu anlaşılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemle giderilebilecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, Dukhan İnş. Plan Proje Mütcaahhitlik San. ve Tic. Ltd. Şti.,-NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti. İş Ortaklığı'nın teklifinin değcrlendirme dışı bırakılması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiğı 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 (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oyçokluğu ile karar verildi.

KARŞI OY

Başvuru sahibinin itirazın şikayet dilekçesinde yer alan iddialarının incelenmesi neticesinde, Kurul çoğunluğunca, Dukahan İnş. Plan Proje Mütcaahhitlik San. Tic. Ltd. Şti.-NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti. İş Ortaklığının teklifinin değcrlendirme dışı bırakılması yönünde "düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Başvuru sahibinin itirazın şikayet başvuru dilekçesinde belirttiğı iddiası kapsamında yapılan incelemeye göre;

Kurulca, başvuru sahibinin iddiasına ilişkin olarak ihale üzerinde bırakılan iş ortaklığının, 2010/DK.D-181 sayılı Kamu

İhale Kurulu Kararı uyarınca, pilot ortağı Dukahan İnş. Plan Proje Müteahhitlik San. Tic. Ltd. Şti.nin ticari hayatına devam eden bölünen Şirket Asim G l-Yosun Su Sağlık Tem. Turz. Nak. Kömür Teks. Gıda Yemem San. ve Tic Ltd. Şti.'ne ait iş bitirme belgesinin, özel ortak NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti.nin ticari hayatına devam eden bölünen Şirket Hazar Kömür Taah. Sağ. Tem. Gıda Hay. Turz. Nak. Elek. San. ve Tic. Ltd. Şti.-Salık Hiz. Turz. İnş. Malz. Tic. Med. Paz. San. ve Tic. Tld. Şti.'ne ait iş bitirme belgesinin, ihale üzerinde bırakılan iş ortaklığı tarafından kullanılmasının mümkün olmadığı, bu nedenle ihale üzerinde bırakılan Dukahan İnş. Plan Proje Müteahhitlik San. Tic. Ltd. Şti.-NSD Personel ve Kurumsal Hiz. Ltd. Şti. İŞ Ortaklığının iş bitirme belgesi yönüyle değerlendirme dışı bırakılması gerektiğine karar verilmiştir.

2010/DK.D-181 sayılı Kamu İhale Kurulu Kararı 12.11.2010 tarihinde, 2016/DK.D-10 sayılı Kamu İhale Kararı 28.01.2016 tarihinde alınmıŐtır. Başvuruya konu ihalenin ilanı ise 13.10.2015 tarihinde yapılmıŐtır. 2010/DK.D-181 sayılı Kamu İhale Kurulu Kararı ihale ilanın yapıldığı tarihten önce alındığından ve 2016/DK.D-10 sayılı kararın alındığı 28.01.2016 tarihine kadar geçerliliğini koruduğundan, ilan tarihi de bu iki kararın kabul edildiği tarih aralığında olduğundan, idarenin ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklifini 2010/DK.D-181 sayılı Kamu İhale Kurulu Kararını dikkate alarak değerlendirmesinde mevzuata aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, başvuru sahibinin iddiası kapsamında yapılan inceleme sonucunda, yukarıda yapılan açıklamalar doğrultusunda, başvuruya konu ihalenin ilanı 13.10.2015 tarihinde yapıldığından ve ilan tarihinden sonra alınan 28.01.2016 tarih ve 2016/DK.D-10 sayılı Kamu İhale Kararı başvuruya konu ihalede uygulanamayacağından "itirazen Şikayet başvurusunun reddine" karar verilmesi gerektiği yönündeki düŐüncem ile Kurul çoğunluğunca verilen karara katılmıyorum.

Dr. Mehmet AKSOY

Kurul Üyesi