

İdari Sartnamenin "ihaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı maddesi uyarınca teklif dosyası kapsamında sunulması istenilen Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belgenin ve aynı doğrultuda Yönetmeliğin ekinde yer alan "Ortaklık Bilgileri ve Yönetimdeki Görevliler" adlı standart formun ihale dokümanında yer alması karşısında ortaklık bilgilerine ve yönetimdeki

görevlilere ilişkin son durumu gösterir belgenin teklif dosyası ekinde sunulmamasının belge eksikliği olarak değerlendirilmesi gerektiği ve bu eksikliğin sonradan tamamlanmasının mümkün olmadığı sonucuna ulaşıldığından dava konusu işlemlerde hukuka aykırılık görülmediği davacı şirketin teklif dosyası kapsamında "Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belgenin" sunulmadığından bahisle teklifinin

değerlendirme dışı bırakılmasına ve ihalenin iptaline yönelik karara yapılan itirazın şikayet başvurusunun reddine dair dava konusu Kurul kararının iptali yolundaki İdare Mahkemesi kararında hukukî isabet bulunmamaktadır ifadelerine yer verilerek kararın bozulmasına hükmedilmiştir (Danıştay kararlı)

Toplantı No	: 2021/044
Gündem No	: 45
Karar Tarihi	: 27.10.2021
Karar No	: 2021/MK-413

BAŞVURU SAHİBİ:
İkh Hafriyat İnş.Nak.San.Ve Tic.Ltd.Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Alanya Belediyesi Fen İşleri Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/602185 İhale Kayıt Numaralı "Belediyemiz Merkez Şantiyelerinde Kullüz14-15 Ton Taşıma Kapasiteli Damperli Kamyon Kir" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Alanya Belediye Başkanlığı Fen İşleri Müdürlüğü tarafından yapılan 2020/602185 ihale kayıt numaralı "Belediyemiz Merkez Şantiyelerinde Kullüz 14-15 Ton Taşıma Kapasiteli Damperli Kamyon Kiralama" ihalesine ilişkin olarak İkh Hafriyat İnş. Nak. San. ve Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 17.03.2021 tarihli ve 2021/UH.II-603 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı İkh Hafriyat İnş. Nak. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada Ankara 13. İdare Mahkemesi'nin 27.04.2021 tarih ve E:2021/621, K:2021/765 sayılı kararında "...davacı tarafından teklif dosyasında "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge" başlıklı Standart Form – KIK030.0/H belgesi ile sunulmayacak belgeler tablosunun sunulmadığı, tüzel kişiliğe ait ticaret sicil gazetesi bilgilerinin ve imza sirkülerinin sunulduğu anlaşılmıştır. Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerine göre; ihale dokümanında başvuru aşamasında sunulması istenilen belgeler ve bu belgelere ilgili mevzuat gereğince eklenmesi zorunlu olan eklerinden herhangi birinin, aday veya isteklilerce sunulmaması halinde, eksik belgelerin ve eklerinin idarelerce tamamlanmaması esas olmakla birlikte, sunulan belgelerde ihale sonucu açısından teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bilgi eksikliklerinin bulunması halinde bu eksikliklerin idarelerce tamamlanması gerektiği açıktır.

Bu durumda, davacı şirketin ihaleye ilişkin teklif başvurularında son Ticaret Sicil Gazetelerine yer verdiği, imza sirküsünün dayanağı Ticaret Sicil Gazetesinde yer alan bilgilerin tüzel kişiliğin son durumunu gösterdiği görülmekle, "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge" başlıklı Standart Form-KIK030.0/H belgesinin yer almamasının, ihale sonucu açısından teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bir bilgi eksikliği olduğu sonucuna varılmakla bu eksikliğin tamamlanabileceği değerlendirildiğinden, davacı şirketin itirazın şikâyet başvurusunun reddine yönelik dava konusu Kamu İhale Kurulu kararında hukuka uyarlık bulunmadığı sonuç ve kanaatine varılmıştır..." gerekçesiyle "dava konusu işlemin iptaline" karar verilmiştir.

Söz konusu Mahkeme kararının yerine getirilmesini teminen alınan 09.06.2021 tarihli ve 2021/MK-239 sayılı Kurul kararı ile "...1- Kamu İhale Kurulunun 17.03.2021 tarihli ve 2021/UH.II-603 sayılı kararının iptaline, 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince başvuru sahibinin "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge" başlıklı Standart Form-KIK030.0/H belgesinin idarece bilgi eksikliği kapsamında tamamlanması hususunun düzeltici işlem olarak belirlenmesine..." karar verilmiştir.

Ankara 13. İdare Mahkemesi'nin anılan kararına karşı Kurum tarafından temyiz yoluna başvurulmuş olup, yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesinin 15.09.2021 tarih ve E:2021/2988, K:2021/2875 sayılı kararı ile "...İdari Sarnamenin "ihaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7.1. maddesinin (b) bendinin 2 numaralı alt bendi uyarınca teklif dosyası kapsamında sunulması istenilen Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belgenin ve aynı doğrultuda Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin ekinde yer alan "Ortaklık Bilgileri ve Yönetimdeki Görevliler" adlı standart formun ihale dokümanında yer alması karşısında ortaklık bilgilerine ve yönetimdeki görevlilere ilişkin son durumu gösterir belgenin teklif dosyası ekinde sunulmamasının belge eksikliği olarak değerlendirilmesi gerektiği ve bu eksikliğin sonradan tamamlanmasının mümkün olmadığı sonucuna ulaşıldığından dava konusu işlemde hukuka aykırılık görülmemiştir. Bu itibarla, davacı şirketin teklif dosyası kapsamında "Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belgenin" sunulmadığından bahisle teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ve ihalenin iptaline yönelik karara yapılan itirazın şikâyet başvurusunun reddine dair dava konusu Kurul kararının iptali yolundaki İdare Mahkemesi kararında hukukî isabet bulunmamaktadır..." ifadelerine yer verilerek "...mahkeme kararının bozulmasına, davanın reddine..." karar verilmiştir.

Anayasa'nın 138'inci maddesinin dördüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükme bağlanmıştır.

Ayrıca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz gün geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

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,

1- Kamu İhale Kurulunun 09.06.2021 tarihli ve 2021/MK-239 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Kamu İhale Kurulunun 17.03.2021 tarihli ve 2021/UH.II-603 sayılı kararının hukuken geçerliliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.