

davacı şirketçe ihalede ortaklık bilgilerini tevsik eden pay defterinin sunulmadığı anlaşılmalı birlikte yeterlik bilgileri tablolarında ortaklık bilgilerine yer verildiği yer verilen ortaklık bilgilerinde bir değişiklik olmadığı pay defteri eksikliğinin tek başına teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bilgi eksikliği niteliğinde olduğu anlaşıldığı bu iddia yönünden düzeltici işlem belirlenmesi yönünde alınan dava konusu kurul kararında hukuka

# uyarlık bulunmadığı hk 1

<b>Toplantı No</b>	: 2021/029
<b>Gündem No</b>	: 95
<b>Karar Tarihi</b>	: 29.07.2021
<b>Karar No</b>	: 2021/MK-306

**BASVURU SAHİBİ:**

Ruyol İnşaat Temizlik Taahhüt Sanayi Ticaret Limited Şirketi

**İHALEYİ YAPAN İDARE:**

Karayolları Genel Müdürlüğü 2. Bölge Müdürlüğü

**BASVURUYA KONU İHALE:**

2020/601238 İhale Kayıt Numaralı "İzmir – Aydın Otoyolu Ve Bağlantı Yollarında Büyük Üstyapı İyileştirme Ve Üstyapı Teşkili İşi" İhalesi

**KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**

**KARAR:**

Karayolları Genel Müdürlüğü 2. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2020/601238 ihale kayıt numaralı "İzmir – Aydın Otoyolu ve Bağlantı Yollarında Büyük Üstyapı İyileştirme ve Üstyapı Teşkilî İşi" ihalesine ilişkin olarak, Ruyol İnşaat Temizlik Taahhüt Sanayi Ticaret Limited Şirketi itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 14.04.2021 tarihli ve 2021/UY.I-824 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Öztaşlar İnşaat Taah. ve Pet. Ürü. San. Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 8. İdare Mahkemesinin 12.07.2021 tarihli E:2021/1065, K:2021/1234 sayılı kararında "Uyuşmazlığın (1) numaralı iddia yönünden incelenmesinden; Tüzel kişiliğin ortakları, üyeleri veya kurucularına ilişkin bilgilerin, son durumu gösterir Ticaret Sicil Gazetesi ya da hususları gösteren belgeler ile tevsik edilmesi gerektiği, Ali Öztaş'ın %16, Faruk Öztaş'ın %16, Nevzat Öztaş'ın %36, Naci Öztaş'ın %16, Yusuf Öztaş'ın %16 oranında ihale üzerine bırakılan davacı şirketin ortağı olduğunun beyan edildiği, 13/06/2018, 24/03/2011 ve 08/04/1996 tarihli Ticaret Sicil Gazetelerinin beyan edildiği, pay defterine ilişkin olarak beyanda bulunulmadığı anlaşılmaktadır.

E-ihale sisteminden kaynaklı olarak pay defterinin sunulmadığının davacı şirketçe kabul edildiğinden, pay defterinin sunulup sunulmadığı hususunda ihtilaf bulunmamaktadır. 24/03/2011 tarihli Ticaret Sicil Gazetesinin incelenmesinden, Ali Öztaş'ın %16, Faruk Öztaş'ın %16, Nevzat Öztaş'ın %36, Naci Öztaş'ın %16, Yusuf Öztaş'ın %16 oranında ihale üzerine bırakılan davacı şirketin ortağı olduğu, 13/06/2018 tarihli Ticaret Sicil Gazetesinin incelenmesinden de Ali Öztaş ile Faruk Öztaş'ın 04/06/2021 tarihine kadar davacı şirkete temsile yetkili oldukları anlaşılmaktadır.

Ayrıca, davacı şirketlerin oluşturduğu iş ortaklığı tarafından itirazın şikâyet başvuru dilekçesinde, pilot ortağın ortaklık bilgilerine ilişkin olarak yeterlik bilgileri tablosunun "Ticaret Sicili Bilgileri" bölümünde 13/05/2019 tarih ve 9827 sayılı ile 21/05/2019 tarih ve 9833 sayılı Diyarbakır Ticaret Sicili Müdürlüğü'nden ilanı yayımlanan Ticaret Sicili Gazetelerinin beyan edildiği ve bu gazetelerden ticaret sicili gazetelerinde tüzel kişiliğin ortaklık durumuna ilişkin tüm bilgilerin bulunduğu iddia edilmişse de, 6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'nun 338 ve 499. maddelerine göre, anonim şirketlerde pay/hisse devirlerinin şirkete karşı geçerli kabul edilebilmesi için pay defterine kaydının gerektiği açık olmakla birlikte, pay sahibi sayısı bire düşmediği sürece pay devrinin ticaret siciline tescili veya ilanının zorunlu olmadığı, dolayısıyla yeterlik bilgileri tablosunda yer alan Ticaret Sicili Gazetelerinin tek başına şirketin ortaklık bilgilerini tevsik edemeyeceği, anonim şirketlerde teklif ekinde sunulan belgelerde yer alan ortaklık yapısının son durumu gösterip göstermediğinin, o tüzel kişiliğe ait pay defteri ile kıyaslanmak suretiyle tespit edilebileceği bilinmektedir.

Ancak davalı idarenin savunma dilekçesinin 3'üncü sayfasında da belirtildiği üzere davacı şirket tarafından yeterlik bilgileri tablosunun Ticaret Sicili Bilgileri satırında ortaklara ait bilgilere yer verilmiştir. Bu itibarla, davacı şirketçe ortaklık bilgilerini tevsik eden pay defterinin sunulmadığı anlaşılacakla birlikte yeterlik bilgileri tablolarında ortaklık bilgilerine yer verildiği, yer verilen ortaklık bilgilerinde bir değişiklik olmadığı, pay defteri eksikliğinin tek başına teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bilgi eksikliği niteliğinde olduğu anlaşıldığından, bu iddia yönünden düzeltici işlem belirlenmesi yönünde alınan dava konusu kurul kararında hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Uyuşmazlığın (5) numaralı iddia yönünden incelenmesinden;

Aşırı düşük teklif açıklaması yapılacak asfalt kazıma makinesinin teknik özelliklerinin 400 HP gücünde olması istenilmesine rağmen davacı şirketçe bu özelliği tevsik eden herhangi bir bilgi ve belgenin aşırı düşük teklif açıklaması kapsamında sunulmadığı, bu hususa ilişkin olarak ihaleyi gerçekleştiren idarece 04/02/2021 tarihinde bilgi ve belge talep edildiği, davacı şirketçe sunulan belgelerden iş makinesinin gücünün 455 HP olduğu, edinim bedeli ile aşırı düşük teklif açıklamasının yapılabilmesi için iş makinesinin teknik özelliklere uygun olması gerektiği, asfalt kazıma makinesinin Kamu İhale Genel Tebliğinde yer alan diğer yöntemlerle açıklanması gerektiğinden, bu iddia yönünden düzeltici işlem belirlenmesi yönünde alınan dava konusu kurul kararında hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle; dava konusu işlemin (1) numaralı iddia yönünden iptaline oyçokluğuyla, (5) numaralı iddia yönünden davanın reddine Oybirliğiyle, ... 12/07/2021 tarihinde karar verildi." gerekçesiyle dava konusu işlemin 1'inci iddia bakımından iptaline 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 günü 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,

Kamu İhale Kurulunun 14.04.2021 tarihli ve 2021/UY.I-824 sayılı kararının 1'inci iddiasında Öztaşlar İnşaat Taah. ve Pet. Ürü. San. Tic. A.Ş. ile ilgili değerlendirmelerin iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.