

İhalede pilot ortağa ait ortaklık bilgileri Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda beyan edilen Ticaret Sicili Gazetelerinden tespit edilebileceğinden ve

İhalede pilot ortağa ait ortaklık bilgileri Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda beyan edilen Ticaret Sicili Gazetelerinden tespit edilebileceğinden ve "şirketin ortaklarına ve ortaklık yapısına ilişkin pay defterinin dayanağı olan yönetim kurulu kararının ilgili kısımlarının" EKAP sistemine yüklenilmemiş olması teklifin esasına etkili bir husus olmadığından itirazın şikâyet başvurusunun reddine dair dava da EKAP'a yüklenen pay defterlerinin ekinde yer alan yönetim kurulu karar defterinin yönetim ve temsile ilişkin olduğu ve pay defterinde yer alan ortakların ortaklık oranlarına yönelik herhangi bir bilgi içermediği, dolayısıyla ortaklar ve ortaklık oranlarına ilişkin pay defterlerinin dayanağı olmadığı, tüzel kişiliğin ortaklık yapısını tevsik etmek üzere gerekli belgelerin EKAP'a yüklenmesine ilişkin sorumluluğun isteklilerde olduğu, davacılar tarafından pay defterine dayanak yönetim kurulu karar defterinin ilgili sayfalarının EKAP'a yüklenmediği anlaşıldığından, idarece, anılan isteklinin teklifinin "yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen ortaklık oranlarına ilişkin EKAP'a yüklenen ve pay defterinin dayanağı olan yönetim kurulu karar defterinin ilgili sayfalarında tüzel kişiliğin ortakları ve ortaklık oranlarına ilişkin bilgilerin yer almadığı" gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılmasında mevzuata aykırılık bulunmadığı hk (Danıştay Kararlı)

<table><tr><td>Toplantı No</td><td>: 2024/006</td></tr><tr><td>Gündem No</td><td>: 69</td></tr><tr><td>Karar Tarihi</td><td>: 07.02.2024</td></tr><tr><td>Karar No</td><td>: 2024/MK-14</td></tr></table>	Toplantı No	: 2024/006	Gündem No	: 69	Karar Tarihi	: 07.02.2024	Karar No	: 2024/MK-14
Toplantı No	: 2024/006							
Gündem No	: 69							
Karar Tarihi	: 07.02.2024							
Karar No	: 2024/MK-14							
BASVURU SAHİBİ: Okyanus Mühendislik ve İnşaat A.Ş. / Poyter Fındık Alım Satım İhracat İnş. Taah. Turizm San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı								
İHALEYİ YAPAN İDARE: Bölge Müdürlüğü-22.Bölge Trabzon DİĞER ÖZEL BÜTÇELİ KURULUŞLAR DEVLET SU İŞLERİ GENEL MÜDÜRLÜĞÜ								
BASVURUYA KONU İHALE: 2023/151392 İhale Kayıt Numaralı "Giresun-Merkez Sanayi, Ortaköy ve Çalış Köyleri Boğacık Deresi" İhalesi								
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:								
KARAR:								
Devlet Su İşleri 22. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2023/151392 ihale kayıt numaralı "Giresun Merkez Sanayi, Ortaköy ve Çalış Köyleri Boğacık Deresi" ihalesine ilişkin olarak Okyanus Mühendislik ve İnşaat A.Ş.-Poyter Fındık Alım Satım İhracat İnş. Taah. Tur. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 22.06.2023 tarihli ve 2023/UY.II-943 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.								
Davacı Okyanus Müh. ve İnş. A. Ş. – Poyter Fındık Alım Satım İhr. İnş. Taah. Tur. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 05.10.2023 tarihli E:2023/1376, K:2023/1813 sayılı kararında "İhalede, başvuru sahibi iş ortaklığının özel ortağı olan davacı Poyter Fındık Alım Satım İhr. İnş. Taah. Tur. San. ve Tic. A.Ş. tarafından sunulan yeterli bilgileri tablosunun incelendiğinde, "Ortaklar/üyeler/kurucular ile yöneticilere ait bilgiler" başlıklı satırında tüzel kişiliğin ortaklarının İsmail Kurt, (%50) ve Ali Akdağ, (%50) olduğu, yöneticilerinin de aynı kişiler olduğuna ilişkin beyanın bulunduğu, ihaleyi yapan idare tarafından Poyter Fındık Alım Satım İhr. İnş. Taah. Tur. San. ve Tic. A.Ş.ye yönelik olarak 22.04.2023 tarihinde EKAP üzerinden ticaret sicil bilgileri sorgulamasının gerçekleştirildiği, söz konusu ticaret sicili bilgilerinin sorgulanması sonucunda anılan isteklinin yöneticilerinin İsmail Kurt ve Ali Akdağ olduğu bilgisinin teyit edildiği, aynı şekilde idare tarafından 22.04.2023 tarihinde tüzel kişiliğin ortaklık yapısına ilişkin olarak yapılan sorgulama neticesinde, şirket ortağı İsmail Kurt, (%50) ve Ali Akdağ'a ait ortaklık oranını gösteren pay defterlerine ait sayfaların ve 27.07.2022 tarihli ve 03 sayılı yönetim kurulu kararının EKAP'a yüklendiği, söz konusu pay defterinden İsmail Kurt'a ait sayfada 100 adet 50.000,00 TL tutarında paya sahip olduğu, Ali Akdağ'a ait sayfada ise söz konusu paydan 100 adet 50.000,00 TL tutarındaki paya sahip olduğu kaydının yer aldığından tespit edildiği görülmektedir. Bu itibarla, pilot ortağa ait ortaklık bilgileri Yeterlik Bilgileri Tablosu'nda beyan edilen Ticaret Sicili Gazetelerinden tespit edilebileceğinden ve "şirketin ortaklarına ve ortaklık yapısına ilişkin pay defterinin dayanağı olan yönetim kurulu kararının ilgili kısımlarının" EKAP sistemine yüklenilmemiş olması teklifin esasına etkili bir husus olmadığından itirazen şikâyet başvurusunun reddine dair dava konusu Kurul kararında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.								
Söz konusu Mahkeme kararı üzerine alınan 25.10.2023 tarihli ve 2023/MK-215 sayılı Kurul kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 22.06.2023 tarihli ve 2023/UY.II-943 sayılı kararının iptaline,								
2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,								
3- Başvuru bedelinin Kurul kararının başvuru sahibine bildirimini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumu'na yazılı talebi halinde iadesine" karar verilmiştir.								
Anılan Mahkeme kararının temyizi üzerine Danıştay Onüçüncü Dairesinin 23.11.2023 tarihli ve E:2023/3281 K:2023/5017 sayılı kararında "Aktarılan mevzuat gereği, tüzel kişilerde isteklilerin yönetimindeki görevliler ile ortaklar ve ortaklık oranlarına (halka arz edilen hisseler hariç)/üyelerine/ kurucularına ilişkin bilgilerin idarece EKAP'tan teyit edilmesi gerekmekte olup, isteklinin çok ortaklı bir anonim şirketi olması durumunda teklifinde ortak olarak beyan ettiği kişilere ilişkin pay defteri ile dayanağı yönetim kurulu karar defterinin ilgili kısımlarını EKAP'a kaydetmesi ve bu bilgilerin son başvuru veya ihale tarihinden ve sözleşme imzalamadan önce güncel olması gerekmektedir.								
İhalede teklifleri değerlendirme dışı bırakılan davacıların oluşturduğu iş ortaklığının özel ortağı olan Poyter A.Ş. firması tarafından sunulan Yeterlik Bilgileri Tablosu'nun "Ortaklar/Üyeler/Kurucular ile Yöneticilere Ait Bilgiler" başlıklı satırında tüzel kişiliğin ortaklarının İsmail Kurt (%50) ve Ali Akdağ (%50) olduğu ve yöneticilerinin de aynı kişiler olduğunun beyan edildiği, anılan özel ortak tarafından ortaklık oranlarını gösteren pay defterine ait sayfalar ile 27/07/2022 tarih ve 03 sayılı yönetim kurulu kararının EKAP'a yüklendiği ancak anılan yönetim kurulu kararının şirketin temsil ve ilzamına ilişkin olduğu, pay defterinde belirtilen ortaklık oranlarına yönelik bir karar olmadığı görülmektedir.								
İdare tarafından EKAP üzerinden yapılan sorgulama neticesinde, davacılar tarafından EKAP'a yüklenen pay defterlerinin ekinde yer alan yönetim kurulu karar defterinin yönetim ve temsile ilişkin olduğu ve pay defterinde yer alan ortakların ortaklık oranlarına yönelik herhangi bir bilgi içermediği, dolayısıyla ortaklar ve ortaklık oranlarına ilişkin pay defterlerinin dayanağı olmadığı, tüzel kişiliğin ortaklık yapısını tevsik etmek üzere gerekli belgelerin EKAP'a yüklenmesine ilişkin sorumluluğun isteklilerde olduğu, davacılar tarafından pay defterine dayanak yönetim kurulu karar defterinin ilgili sayfalarının EKAP'a yüklenmediği anlaşıldığından, idarece, anılan isteklinin teklifinin "yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen ortaklık oranlarına ilişkin EKAP'a yüklenen ve pay defterinin dayanağı olan yönetim kurulu karar defterinin ilgili sayfalarında tüzel kişiliğin ortakları ve ortaklık oranlarına ilişkin bilgilerin yer almadığı" gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılmasında mevzuata aykırılık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır.								
Bu itibarla, davacılar tarafından yapılan itirazen şikâyet başvurusunun reddine ilişkin Kurul kararında hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yönündeki İdare Mahkemesi kararında ise hukuki isabet bulunmamaktadır." şeklindeki gerekçelerle mahkeme kararının bozulmasına ve 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 hükmüne 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,								
1- Kamu İhale Kurulu'nun 25.10.2023 tarihli ve 2023/MK-215 sayılı kararının iptaline,								
2- Anılan Mahkeme kararındaki gerekçeler doğrultusunda 22.06.2023 tarihli ve 2023/UY.II-943 sayılı Kurul kararının hukuki geçerliliğini koruduğuna,								
3- 25.10.2023 tarihli ve 2023/MK-215 sayılı Kurul kararı ile iadesi yapılmış başvuru bedelinin geri alınmasına,								
Oybirliği ile karar verildi.								