

**İhalede şirket tarafından sunulan yeterlik bilgilerini gösterir tabloda ortaklara ait bilgiler satırınının boş bırakıldığı görülmekle birlikte ticaret sicil gazeteleri yöneticilere ait bilgilerin ve pay defteri bilgilerinin sunulduğu boş bırakılan davacı şirkete ait ortaklık bilgilerinin ise Sicil Gazetesinde açıkça anlaşıldığı görülmekle birlikte ihale açısından sunulan teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bu bilgi eksikliğinin tamamlanması yoluna**

gidilmesi gerekirken doğrudan  
davacı şirketin teklifinin  
değerlendirme dışı  
bırakılmasına yönelik dava  
konusu Kurul kararının bu  
kısmında hukuka uygunluk  
bulunmadığı gerekçesiyle  
davacı istekliye ait teklifin  
değerlendirme dışı  
bırakılmasına yönelik  
kısmının iptaline ait karar

Toplantı No	: 2021/042
Gündem No	: 25
Karar Tarihi	: 13.10.2021
Karar No	: 2021/MK-402

**BASVURU SAHİBİ:**

Okar Yol Yapı İnşaat Anonim Şirketi

**İHALEYİ YAPAN İDARE:**

Bölge Müdürlüğü-1.Bölge İstanbul Diğer Özel Bütçeli Kuruluşlar Karayolları Genel Müdürlüğü

**BASVURUYA KONU İHALE:**

2020/635906 İhale Kayıt Numaralı "Bekirpaşa Otoyol Kavşağı – D100 Bağlantı Yolu Bölünmüş Yol Yapım İşi (İdare Malı Bitüm İle)" İhalesi

**KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:****KARAR:**

Karayolları 1. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2020/635906 ihale kayıt numaralı "Bekirpaşa Otoyol Kavşağı-D100 Bağlantı Yolu Bölünmüş Yol Yapım İşi (İdare Malı Bitüm İle)" ihalesine ilişkin olarak Okar Yol Yapı İnşaat Anonim Şirketi itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 23.06.2021 tarihli ve 2021/UY.I-1251 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Okar Yol Yapı İnşaat A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 5. İdare Mahkemesinin 16.09.2021 tarihli E:2021/1255, K: 2021/1193 sayılı kararında "Diğer yandan, İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmeliğin 18'inci maddesinin ikinci fıkrası kapsamında davalı idarece yapılan inceleme neticesinde, davacı şirket tarafından sunulan yeterli bilgileri tablosunda ortaklara ait bilgiler satırı boş bırakıldığından bahisle teklifin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik dava konusu Kurul kararının bu kısma gelince; 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun "Tekliflerin değerlendirilmesi" başlıklı 37'nci maddesinin ikinci fıkrasında; "Tekliflerin değerlendirilmesinde, öncelikle belgeleri eksik olduğu veya teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olmadığı 36'ncı maddeye göre ilk oturumda tespit edilen isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verilir. Ancak, teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmaması kaydıyla, belgelerde bilgi eksikliği bulunması halinde idarece belirlenen sürede isteklilerden bu eksik bilgilerin tamamlanması yazılı olarak istenir. Belirlenen sürede bilgileri tamamlamayan istekliler değerlendirme dışı bırakılır ve geçici teminatları gelir kaydedilir. Bu ilk değerlendirme ve işlemler sonucunda belgeleri eksiksiz ve teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olan isteklilerin tekliflerinin ayrıntılı değerlendirilmesine geçilir. Bu aşamada, isteklilerin ihale konusu işi yapabileceği kapasitelerini belirleyen yeterli kriterlerine ve tekliflerin ihale dokümanında belirtilen şartlara uygun olup olmadığı ile birim fiyat teklif cetvellerinde aritmetik hata bulunup bulunmadığı incelenir. Uygun olmadığı belirlenen isteklilerin teklifleri ile birim fiyat teklif cetvellerinde aritmetik hata bulunan teklifler değerlendirme dışı bırakılır." hükmüne yer verilmiştir.

03/01/2009 tarih ve 27099 sayılı Resmî Gazetede yayımlanan İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmeliğin "Kurum tarafından inceleme" başlıklı 18'inci maddesinde; "İtirazın şikâyet başvuruları; a) İlan veya ön yeterlik/ihale dokümanına yapılan başvurular, başvuru sahibinin iddiaları ile idarenin şikâyet üzerine aldığı kararda belirtilen hususlarla sınırlı incelenir. b) İhale veya ön yeterlik dokümanının verilmesi, başvuruların veya tekliflerin sunulması, değerlendirilmesi ve ihalenin sonuçlandırılmasıyla ilgili olarak ise, başvuru sahibinin iddiaları ve idarenin şikâyet üzerine aldığı kararda belirtilen hususlar ile itiraz edilen işlemler bakımından eşit muamele ilkesinin ihlal edilip edilmediği yönünden incelenir. Eşit muamele ilkesi yönünden yapılacak incelemede; dayanağı bakımından, itiraz edilen işlemin diğer aday veya isteklilere ilişkin olarak da Kanun ve ilgili mevzuat hükümlerine uygun şekilde gerçekleştirilip gerçekleştirilmediğine bakılır." kuralı yer almaktadır.

Davaya konu ihaleye yönelik İdari Şartname'nin 7'nci maddesinde; tüzel kişi isteklilerin ihaleye katılabilmeleri için şartname ekinde yer alan "Tüzel Kişilerde Ortaklık Bilgilerine ve Yönetimdeki Görevlilere İlişkin Son Durumu Gösterir Belge"yi teklifleri kapsamında sunmaları gerektiğine yönelik düzenlemeye yer verilmiştir. Bu kapsamda ihaleyi yapan idarece sunulması gereken belgelerin, imza sirküleri, bilanço bilgileri, iş hacmi bilgileri, diğer belge (tüzel kişilerde ortaklık bilgileri ve yönetimdeki görevlilere ilişkin son durumu gösterir belge) ve pay defteri olduğu belirtilmiştir.

Davacı şirket tarafından sunulan yeterli bilgilerini gösterir tabloda ise; ortaklara ait bilgiler satırının boş bırakıldığı görülmekle birlikte, ticaret sicil gazeteleri, yöneticilere ait bilgilerin ve pay defteri bilgilerinin sunulduğu, boş bırakılan davacı şirkete ait ortaklık bilgilerinin ise Ticaret Sicil Gazetesi'nden açıkça anlaşıldığı görülmekle birlikte, ihale açısından sunulan teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bu bilgi eksikliğinin tamamlanması yoluna gidilmesi gerekirken doğrudan davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik dava konusu Kurul kararının bu kısmında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır." gerekçesiyle davacı istekliye ait teklifin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik kısmının iptaline, davanın aynı kurul kararının birinci, ikinci ve dördüncü iddialara yönelik kısmının ise 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 geçmeyeceği 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 23.06.2021 tarihli ve 2021/UY.I-1251 sayılı kararın 8 bölümünde yer alan Okar Yol Yapı İnşaat Anonim Şirketi'ne yönelik değerlendirmenin iptaline,

2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, boş bırakılan davacı istekliye ait ortaklık bilgilerinin bilgi eksikliği kapsamında tamamlanmasını teminen Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.