

ihaleye katılan şirketin pay defterindeki son ortaklık durumu ile ilgili bilgilerle de uyumlu olması zorunludur

Toplantı No	: 2020/008
Gündem No	: 40
Karar Tarihi	: 26.02.2020
Karar No	: 2020/MK-47

BAŞVURU SAHİBİ: Proyap İnşaat Anonim Şirketi
İHALEYİ YAPAN İDARE: Bölge Müdürlüğü-5.Bölge Mersin Diğer Özel Bütçeli Kuruluşlar Karayolları Genel Müdürlüğü
BAŞVURUYA KONU İHALE: 2018/658124 İhale Kayıt Numaralı "Çeşmeli-Mersin-Tarsus Ve Tarsus-Pozantı Otoyolu İle Tarsus-Adana-Gaziantep Otoyolunun Tarsus Doğu Kavşağı (Km:46+091) – Adana Kuzey Kavşağı (72+703) Arasında Muhtelif Kesimlerinin Ve Bağlantı Yollarının Üstyapı Onarımı Yapım İşİ" İhalesi
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
KARAR:

Karayolları 5. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2018/658124 ihale kayıt numaralı "Çeşmeli-Mersin-Tarsus ve Tarsus-Pozantı Otoyolu İle Tarsus-Adana-Gaziantep Otoyolunun Tarsus Doğu Kavşağı (Km:46+091) – Adana Kuzey Kavşağı (72+703) Arasında Muhtelif Kesimlerinin ve Bağlantı Yollarının Üstyapı Onarımı Yapım İşi" ihalesine ilişkin olarak Proyap İnşaat Anonim Şirketi ve Orak Altyapı San. ve Tic. A.Ş. – Nil Yapı Malz. ve İnş. Tic. A.Ş. İş Ortaklığı itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 18.07.2019 tarihli ve 2019/UY.II-823, 2019/UY.II-824 sayılı kararlar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Orak Altyapı San. ve Tic. A.Ş. – Nil Yapı Malz. ve İnş. Tic. A.Ş. İş Ortaklığı tarafından anılan Kurul kararlarının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesi'nin 03.10.2019 tarih ve E:2019/1638, K:2019/1489 sayılı kararı ile "davanın reddine" karar verilmesi üzerine yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 12.12.2019 tarihli ve E:2019/3943, K:2019/4293 sayılı kararı ile "Davacı iş ortaklığının pilot ortağı olan Nil Yapı Malzemeleri ve İnş. Tic. AŞ'nin teklif zarfında, ortaklık yapısına ilişkin olarak 02/10/2012 tarihli Ticaret Sicili Gazetesi ile şirket ortaklarının ad ve soyadlarını, T.C. kimlik numaralarını, şirketteki ortaklık oranlarını gösteren, şirket yönetim kurulu başkanı Furkan PEKER'in imzası ve şirket kaşesini içeren belgenin sunulduğu, ancak Ticaret Sicili Gazetesi'nde yer alan ortaklık durumuna ilişkin bilgilerin şirketin pay defterindeki bilgilerle uyumlu olmadığına anlaşıldığından davacı iş ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verildiği dosya kapsamında yer alan bilgi ve belgelerden anlaşılmaktadır.

6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'na göre, anonim şirketlerde hisse devrinin kural olarak tescilinin zorunlu olmadığı ve Ticaret Sicili Gazetesi'nde yer alan bilgilerin şirketin son ortaklık durumuna dair bilgileri içermeyebileceği dikkate alındığında, davacı iş ortaklığının pilot ortağı olan Nil Yapı Malzemeleri ve İnş. Tic. AŞ'nin sunduğu ve şirket ortaklarının ad ve soyadlarını, T.C. kimlik numaralarını, şirketteki ortaklık oranlarını gösteren, şirket yönetim kurulu başkanı Furkan PEKER'in imzası ve şirket kaşesini içeren belgenin, şirketin pay defterindeki son ortaklık durumu ile ilgili bilgilerle de uyumlu olması nedeniyle Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 38. maddesi kapsamında ortaklık durumunu gösteren belge olarak kabul edilmesi gerektiği sonucuna ulaşıldığından dava konusu işlemde hukuka uygunluk görülmemiştir. " gerekçesiyle dava konusu işlemin 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 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 18.07.2019 tarihli ve 2019/UY.II-823, 2019/UY.II-824 sayılı kararlarının Nil Yapı Malz. ve İnş. Tic. A.Ş.nin ihale tarihi itibarıyla ortaklık durumunun teklif zarfında sunulan belgelerle uyumlu olmadığı yönündeki kısmının iptaline,

2) Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, anılan iddia yönüyle Orak Altyapı San. ve Tic. A.Ş. – Nil Yapı Malz. ve İnş. Tic. A.Ş. İş Ortaklığı açısından 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.