

**fırmanın itirazen Şikâyet
başvurusuna ilişkin
dilekçesinde belirtilen İdare
tarafından ihale uhdesinde
bırakılan istekli tarafından
beyan edilen ve daha sonra
idarece istenilen belgelerin
isteklilerce Uygulama
Yönetmeliğine aykırı olarak
sunulduđu Şeklindeki
iddiasının somut olduğu bu
bakımdan başvurunun konusu,
sebepleri ve dayandığı
delillerin itirazen Şikâyet
başvuru dilekçesinde
bulunması gerektiđi yönündeki
düzenlemeye aykırılık
taşımadığı (Danıştay K913)**

Tugay No	: 2022/93
Gündem No	: 22
Karar Tarihi	: 20.04.2022
Karar No	: 2022/MK-132

Başvuru Conatı:

Okar Yöi Yapı İnşaat Anonim Şirketi

İHALEYE YERİNİN İZAHI:

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

BASINDA YERİNİN İZAHI:

2020/435966 İhale Kayıt Numarası "Bakırpaşa Otoyol Kavşağı - D100 Bağlantı Yolu Bölünmüş Yol Yapım İşii (İdare Mali Bütçe İle)" İhalesi

ÖZET İZAH:

ÖZET:

Karayolları 1. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2020/435966 ihale kayıt numaralı "Bakırpaşa Otoyol Kavşağı-D100 Bağlantı Yolu Bölünmüş Yol Yapım İşii (İdare Mali Bütçe İle)" ihalesine ilişkin Okar Yöi Yapı İnşaat Anonim Şirketi tarafından yapılan 23.06.2021 tarihli ve 2021/ÖY.İ-1251 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (B) bendi gereğince iddialtı işlem belirlenmesi" karar verilmiştir.

Davacı Okar Yöi Yapı İnşaat A.Ş. tarafından anılan Kararın iptali ve yürütmenin durdurulması istemyle açılan davada, Ankara 5. İdare Mahkemesinin 16.09.2021 tarihli E:2021/1255, K: 2021/1193 sayılı kararı ile davacı isteklerine ait teklifin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik kısmın iptaline, birinci, ikinci ve dördüncü iddialara yönelik kısmının ise reddine karar verilmiştir.

Bu karar gereklerini yerine getirmek üzere alınan Kamu İhale Kurulunun 15.10.2021 tarihli ve 2021/MK-482 sayılı kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 23.06.2021 tarihli ve 2021/ÖY.İ-1251 sayılı kararın B bölümünde yer alan Okar Yöi Yapı İnşaat Anonim Şirketi'ne yönelik değerlendirilmenin iptaline,

2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, bu iraklan davacı isteklerine ait ortaklık bilgilerinin bilgi eksikliği kapsamında tanımlanmasını teminen Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (B) bendi gereğince iddialtı işlem belirlenmesi" karar verilmiştir.

Anılan Mahkeme kararının davacı ve Kurum tarafından temyiz üzerine verilen Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 16.12.2021 tarihli E:2021/4588, K: 2021/5199 sayılı kararında "Mahkeme kararının 2. ve 4. İddiaları yönünden davanın reddine ilişkin kısmı incelendiğinde; İtirazen şikâyet başvurusunun reddine ilişkin Kurul kararında hukuka aykırılık belirtilen kısımlar yönünden Mahkemece davanın reddine karar verilmesinde ise hukuki isabetsizlik bulunmamaktadır.

Mahkeme kararının, Kurul kararının davacının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik kısmının iptaline ilişkin kısmının incelenmesi; davacı şirket tarafından sunulan yeterlik bilgileri tablolarında yer alan bilgiler incelendiğinde, "İhaleye Katılmak İçin Gerekli Belgeler ve Yeterlik Kriterleri" sütununda "Teklif Vermece Yetkili Olduğuna İlişkin Bilgiler" satırının "Ticaret Sicili Bilgileri"nin gösterildiği bölümde yer alan; "Ortaklara Ait Bilgiler (Halka Arz Edilen Hisseler Harici) (Ortakların: Gerek Kişi Olması Durumunda Ad Soyad/TC Kimlik Numarası/ Ortaklık Oranı/ Varlık İfade Adı ve Ticaret Unvanı/ Varlık İfade Adı ve Ticaret Unvanı/ Vergi Kimlik Numarası/Ortaklık Oranı/Varlık İfade Adı)" kısmının boş bırakıldığı, dolayısıyla tüzel kişiliğin ortaklık durumunda ilişkin herhangi bir beyanda bulunmadığı, "Yeterliklere Ait Bilgiler" satırının altında yer alan "Ticaret Sicili Gazetesi/Gazetelerin Tarihi, Sayısı ve Sicil Müdürlüğü" satırının altında ise, Türkiye 07/12/2020 tarih ve 30218 sayılı "Ticaret Sicili Gazetesi'nin beyan edildiği, "Diğer Belgeler Kullanılarak Tesvik Edilmiştir Bu Belgelerin Tarihi ve Sayısı ile Gözetilerek Gerekli/Kısmi Kişi" kısmında ise 28/12/2020 tarihli pay defterinin beyan edildiği görülmüştür.

Mevzuat ve ihale dokümanı kuralları uyarınca, e-teklifler alınmak suretiyle elektronik olarak gerçekleştirilen ihalede, yeterlik bilgileri tablosunda yer alan şartların isteklerine ait hangi belgeler esas alınarak ihaleye katılmaya başlanıldığı ve belgelere ilişkin tarih, sayı, yeminli numarası gibi bilgiler ile istenen kriterlere ve açıklanlara ilişkin belgelere yer alan gerekli bilgiler eksiksiz olarak açık ve anlaşılır bir şekilde belirtilmek suretiyle doldurulduğu, hatırlan belgeleri ve yeterlik kriterlerine ilişkin değerlendirilme, istekçiler tarafından beyan edilen bilgi ve belgelere esas alınarak değerlendirilmiştir. İstekçiler tarafından beyan edilen bilgi ve belgelere esas alınarak değerlendirilme işleminin sonuçlandırılması için, sorgulama sonucunda elde edilen bilgiler esas alınarak yapılacak, ihaleye katılacak olan tüzel kişiliği sahip Ticaret Sicilinin tüzel kişiliğinin ortaklarına ilişkin son durumun dışı bilgileri içeren belgeleri teklifleri kapsamında beyan etmelerinin zorunlu olduğu anlaşılmaktadır.

Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nin internet adresi "ticaret Sicili.gov.tr" üzerinden yapılan sorgulamada, davacı tarafından beyan edilen 07/12/2020 tarih ve 30218 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi'nde Dura Palaşığı (5180 hisse) ve Bülent Palaşığı'nın (4080 hisse) şirketin ortakları olarak görülmüştür. Başka bir anlatımla davacı şirket tarafından yeterlik bilgileri tablosunda son ortaklık durumu ilişkin beyan edilen belge olarak beyan edilen Ticaret Sicili Gazetesi'nin belirtilen ortaklık durumu beyan edildiği görülmüştür.

Öte yandan, tüzel kişiliğinin son ortaklık yapısına ilişkin bilgilerin tamamının bir "Ticaret Sicili Gazetesi'nde bulunmaması halinde, durumun bu hususlara gösteren başka belgelerde de tesvik imasının bulunduğu, bu bağlamda yeterlik bilgileri tablosunda "Ticaret Sicili Bilgileri" in gösterildiği keza "Diğer belgeler kullanılarak tesvik edilmiştir Bu belgelerin tarihi ve sayısı ile gözetilerek Gerekli/Kısmi Kişi" başlıklı satırında 28/12/2020 tarihli pay defterine de yer verildiği ve ortaklık durumunun teyidinin yapılabildiği sonucuna ulaşılmaktadır.

Bu itibarla her ne kadar Mahkeme kararı gereğince yer alan; "İhaleye Katılmak İçin Gerekli Belgeler ve Yeterlik Kriterleri" sütununda "Teklif Vermece Yetkili Olduğuna İlişkin Bilgiler" satırının "Ticaret Sicili Bilgileri"nin gösterildiği bölümde yer alan; "Ortaklara Ait Bilgiler (Halka Arz Edilen Hisse Harici) (Ortakların: Gerek Kişi Olması Durumunda Ad Soyad/TC Kimlik Numarası/ Ortaklık Oranı/ Varlık İfade Adı ve Ticaret Unvanı/ Varlık İfade Adı ve Ticaret Unvanı/ Vergi Kimlik Numarası/Ortaklık Oranı/Varlık İfade Adı)" kısmının boş bırakılmasının teklifin esasını değiştirir/tekel etmesi/ iddialtı değerlendirilme isabetsiz olmasına sebep olur; davacı tarafından yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen Ticaret Sicili Gazetesi ile pay defterinin birbirlerinin teyit ediyorsa, ihale itan tarihinde (31/12/2020) kayıtlı öncel olmaları hususu ile beraber değerlendirildiğinde ihale kapsamında an avantajlı ikinci teklif sahibi davacının teklifinin söz konusu eksik nedeniyle geçersiz sayılmasına ilişkin dava konusu Mahkeme kararının 1. İddia yönünden davanın reddine ilişkin kısmının incelenmesi; davacı şirket tarafından sunulan yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen Ticaret Sicili Gazetesi'nin beyan edildiği, "Diğer Belgeler Kullanılarak Tesvik Edilmiştir Bu Belgelerin Tarihi ve Sayısı ile Gözetilerek Gerekli/Kısmi Kişi" kısmında ise 28/12/2020 tarihli pay defterinin beyan edildiği görülmüştür.

Mahkeme kararının 1. İddia yönünden davanın reddine ilişkin kısmının incelenmesi; davacı şirket tarafından sunulan yeterlik bilgileri tablosunda beyan edilen Ticaret Sicili Gazetesi'nin beyan edildiği, "Diğer Belgeler Kullanılarak Tesvik Edilmiştir Bu Belgelerin Tarihi ve Sayısı ile Gözetilerek Gerekli/Kısmi Kişi" kısmında ise 28/12/2020 tarihli pay defterinin beyan edildiği görülmüştür.

Bu itibarla, davacı firmasının itirazın şikâyet başvurusuna ilişkin dilekçesinde belirtilen "İdare tarafından ihale sonrasında kararlaştırılan şartların iptaliyle ilgili olarak beyan edilen ve daha sonra idarece istenilen belgelerin istenilen Yapan İleri Tahsilatı Yapılana Yöneltilmiş"nin belgelere sunulmuş şekilde açıklama yapılmadığı" şeklindeki iddiasının somut olduğu, bu bakımdan başvurusunun, 4734 sayılı Kanun'un 54. maddesinin dördüncü fıkrasının (d) bendinde ve anılan Yönetmeliğin 8. maddesinin ikinci fıkrasının (c) bendinde yer alan "Başvurunun Konusu, Sebepleri ve Dayandığı Delillerin İtirazen Şikâyet Başvurusu Dilekçesinde Bulunması Gerekli" yönündeki düzenlemeyle aykırılık teşkil ettiği anlaşıldığından, İtirazen şikâyet başvurusunun bu iddia yönünden de incelenmesi gerekirken 4734 sayılı Kanun'un 54. maddesinin onbirinci fıkrasının (B) bendi uyarınca reddine yönelik dava konusu Kurul kararının bu kısmında hukuka aykırılık, bu kısım yönünden davanın reddine ilişkin Mahkeme kararında ise hukuki isabetsizlik bulunmamaktadır." gereğince iptale karar verilmiştir.

Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, bu iraklan davacı isteklerine ait ortaklık bilgilerinin bilgi eksikliği kapsamında tanımlanmasını teminen Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (B) bendi gereğince iddialtı işlem belirlenmesi" karar verilmiştir.

Ayrıca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin esas ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarının göre idarenin iclemlerinin iptale tesis etmeye veya eyleme bulmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarının göre Kamu İhale Kuruluna işlen 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 Mahkemesinde dava yolu açık olmak üzere,

1-Kamu İhale Kurulunun 23.06.2021 tarihli ve 2021/ÖY.İ-1251 sayılı kararındaki 1'inci iddia ile ilgili değerlendirilmelerin iptaline,

2- Anılan Danıştay Onüçüncü Dairesi kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin 1'inci iddiasının esasının incelenmesine,

Öybirliği ile karar verildi.