

kamu ihale mevzuatı açısından ticari işletmeden dönüşen yeni şirketin ticari işletmenin devamı olduğunun kabul edilemeyeceği dikkate alındığında, dava konusu ihale tarihinin *olduğu; Ltd. Şti.'nin tescilinin ilan tarihinin*, Ltd. Şti.'nin * ve Ltd. Şti.'nin ise *olduğu; belge sahibi Ltd. Şti.'nin ihale tarihi olan * tarihi itibari ile Ltd. Şti. ve Ltd. Şti.'ne 1 yıldır ortak olmadığı anlaşıldığından davacı iş ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılması yönünde tesis

olunan dava konusu işlemlerde hukuka aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine

Danıştay 13. Daire Başkanlığı
2015/4207 K.

2015/3752 E. ,

.

“İçtihat Metni”

T.C.

D A N I Ş T A Y

ONÜÇÜNCÜ DAİRE

Esas No:2015/3752

Karar No:2015/4207

Temyiz İsteminde Bulunan_(Davacılar) : 1-

Ltd. Şti.

2- .

3-

Vekilleri : Av. , Av.

Karşı Taraf (Davalı) :

Vekili : Av. Aynı adreste

İstem Özetleri : Ankara 9. İdare Mahkemesi'nin 22.05.2015 tarih ve E:2015/709, K:2015/751 sayılı kararının; Ltd. Şti.'nin adi ortaklığının devamı niteliğinde olduğu ileri sürülerek bozulması istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Temyiz isteminin reddi ile usul ve yasaya uygun olan İdare Mahkemesi kararının onanması gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hâkimi Düşüncesi : Temyiz isteminin reddi ile

Mahkeme kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 17/2. maddesi uyarınca davacıların duruşma istemi yerinde görülmeyerek dosya tekemmül ettiğinden davacıların yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin işin gereği görüşüldü:

Dava; Ege Üniversitesi Uygulama ve Araştırma Hastanesi tarafından 04.11.2014 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "EÜ Hastanesi 01/01/2015 – 31/12/2017 Malzemesiz **Temizlik**, Çamaşırhane – Malzemesiz Yemek Pişirme ve Dağıtım Hizmetleri Alımı" ihalesinde davacıların tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılması yönünde düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin 04.03.2015 tarih ve 2015/UH.I-748 sayılı Kamu İhale Kurulu kararın iptali istemiyle açılmış; İdare Mahkemesi'nce; dava konusu ihaleye ilişkin 04.11.2014 tarihli iş ortaklığı beyannamesinde yer alan bilgilere göre, Ltd. Şti.'nin %40 hisse oranıyla pilot ortak, Ltd. Şti.'nin %35 hisse oranı ile Ltd. Şti.'nin ise %25 hisse oranı ile özel ortak olarak iş ortaklığı oluşturdukları; pilot ortak Ltd. Şti. tarafından iş deneyimini tevsik etmek üzere, Yüzüncü Yıl Üniversitesi Döner Sermaye İşletme Müdürlüğü tarafından Ltd. Şti adına düzenlenmiş 10.01.2011 tarih ve 134 sayılı "Yüzüncü Yıl Üniversitesi Sağlık Araştırma ve Uygulama Hastanesi ve Bağlı Birimlerin Genel **Temizlik** İşine ait iş bitirme belgesi ile belge sahibinin 01.11.2014 tarihinden önceki bir yıl boyunca Ltd. Şti.'nin kesintisiz olarak %50'den fazla hissesine sahip ortağı olduğunu yönünde düzenlenmiş olan YMM onaylı ortaklık durum belgesinin sunulduğu; ekonomik ve mali yeterliği tevsik etmek üzere İş Ortaklığına ait 2013 yılı Kurumlar Vergisi Beyannamesi ve eki ayrıntılı bilanço ve gelir tablosu ile İş Ortaklığı adına 2013 yılı içerisinde düzenlenmiş olan hizmet işlerine ait 3 adet faturanın sunulduğu; 05.06.2014 tarih ve

8584 sayılı Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nden, Yıl95Tep5 Adi Ortaklığı'nın 369915 ticaret sicil no ile 15.04.2014 tarihinde tescil edildiğinin, 20.10.2014 tarih ve 8676 sayılı Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nden ise Adi Ortaklığı'nın nev'i ve unvan değiştirerek 369915 ticaret sicil no ile "Limited Şirketi" ticaret unvanını aldığıının, bahse konu nev'i ve unvan değişikliğinin 15.10.2014 tarihinde tescil edildiğinin, anılan şirketin %95 hissesinin Yıldırım **Temizlik**Organizasyon ve Tic. Ltd. Şti.ne, %5 hissesinin ise Tamer Endüstriyel Proje ve Uygulama Tic. Ltd. Şti.'ne ait olduğunun anlaşıldığı; özel ortak Şti.'ne ilişkin olarak sunulan 09.06.2014 tarih ve 8586 sayılı Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nden Adi Ortaklığı'nın nev'i ve unvan değiştirerek 369902 ticaret sicil no ile "Limited Şirketi" ticaret unvanını aldığıının; bahse konu nev'i değişikliğinin 04.06.2014 tarihinde tescil edildiğinin; anılan şirketin %99 hissesinin Tic. Ltd. Şti.'ne, %1 hissesinin ise, . Ltd. Şti.'ne ait olduğunun anlaşıldığı; anılan şirkete ilişkin iş deneyimini tevsik etmek üzere Akdeniz Üniversitesi Rektörlüğü Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkezi tarafından Ş Ortaklığı (%99 Ltd. Şti ve %1 Ltd. Şti) adına düzenlenmiş Akdeniz Üniversitesi Hastanesi Bölümleri **Temizlik** Hizmeti İşine ait iş bitirme belgesinin sunulduğu; ekonomik ve mali yeterliği tevsiken ise İş Ortaklığına ait 2013 yılı Kurumlar Vergisi Beyannamesi ve eki ayrıntılı bilanço ve gelir tablosu ile İş Ortaklığı adına 2013 yılı içerisinde düzenlenmiş olan hizmet işlerine ait 7 adet faturanın sunulduğu; Şti.'nin ticari işletme niteliğinde olan İş Ortaklığı Ticaret İşletmesinin tür değiştirerek 04.10.2014 tarihinde ticaret şirketine dönüştüğü ve bu durumun 09.06.2014 tarih ve 8586 sayılı Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nde ilân edildiği; özel ortak Ltd. Şti.'ne ilişkin olarak sunulan 09.05.2014 tarih ve 8566 sayılı Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nden "nın nev'i ve unvan değiştirerek 369916 ticaret sicil no ile Ltd. Şti. ticaret unvanını aldığıının; bahse konu nev'i değişikliğinin 07.05.2014 tarihinde tescil edildiğinin; anılan şirketin %90 hissesinin . Ltd. Şti.ne, %10 hissesinin ise Ltd. Şti.'ne ait olduğunun

anlaşıldığı; anılan şirket tarafından iş deneyimini tevsik etmek üzere Akdeniz Üniversitesi Uygulama ve Araştırma Hastanesi tarafından Ltd. Şti. adına düzenlenmiş Akdeniz Üniversitesi Hastanesi ve Bölümleri **Temizlik** Hizmeti (4 ay) İşine ait iş bitirme belgesinin sunulduğu; Kamu İhale Kanunu'nun 10. maddesinin 3. fıkrasında, iş deneyim belgesi sahiplerinin kuracakları veya ortak olacakları tüzel kişiliklerin ihaleye girebilmesinde en az bir yıldır tüzel kişiliğin yarısından fazla hissesine sahip olmaları koşulunun yer aldığı; şirketin kurucuları bakımından da bir yıllık sürenin aranacağı; bu durumda; kamu ihale mevzuatı açısından ticari işletmeden dönüşen yeni şirketin ticari işletmenin devamı olduğunun kabul edilemeyeceği dikkate alındığında, dava konusu ihalenin ilân tarihinin 03.10.2014, ihale tarihinin ise 04.11.2014 olduğu; Ltd. Şti.'nin tescilinin ilan tarihinin 15.10.2014, Ltd. Şti.'nin 09.06.2014 ve Ltd. Şti.'nin ise 07.05.2014 olduğu; belge sahibi Ltd. Şti.'nin ihale tarihi olan 04.11.2014 tarihi itibari ile Ltd. Şti. ve Ltd. Şti.'ne 1 yıldır ortak olmadığı anlaşıldığından davacı iş ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılması yönünde tesis olunan dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiş, bu karar davacılar tarafından temyiz edilmiştir.

Davanın yukarıda özetlenen gerekçeyle reddi yolundaki temyize konu Ankara 9. İdare Mahkemesi'nin 22.05.2015 tarih ve E:2015/709, K:2015/751 sayılı kararında, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinin 1. fıkrasında sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından, temyiz istemi yerinde görülmeyle anılan Mahkeme kararının ONANMASINA; dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesine, temyiz giderlerinin istemde bulunanlar üzerinde bırakılmasına, posta giderleri avansından artan tutarların davacılar iadesine, kullanılmayan 45,60-TL yürütmeyi durdurma harcının istemi hâlinde davacılar iadesine, 2577 sayılı Kanun'un 20/A maddesinin ikinci fıkrasının (i) bendi uyarınca kesin olarak (karar düzeltme yolu kapalı olmak üzere), 30.11.2015 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan Vekili

Üye

Üye

Üye

Üye