

Davacı iş ortaklığının pilot ortağın beyan ettiği bilgi ve belgelerden anılan şirketin ortaklık yapısının tespit edilemediğinden bahisle davacı iş ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, davalı idarece gönderilen itirazen şikâyet başvuru dosyasında yer alan belgelerin incelenmesi sonucunda pilot ortağa ait yeterlilik bilgileri tablosunda sayılan Ticaret Sicil Gazeteleri incelendiğinde, anılan şirketin yetkililerine ilişkin bilgiler bulunsa da

ortaklarına ve ortaklık yapısına ilişkin herhangi bir bilginin yer almadığı, yine davacı şirket tarafından sunulan Noterin evrakı incelendiğinde, söz konusu evrakın * tarihinde yapılan genel kurul toplantısında hazır bulunanlar listesinin daha önce yapılan Genel Kurul toplantı listesi ile aynı olduğunun tasdikine ilişkin olduğunun görüldüğü, davacının Noter evrakının arka yüzünde şirketin ortaklarına ve ortaklık yapısına ilişkin bilgilerin yer aldığı ancak ihaleyi

yapan idare tarafından söz konusu evrakın davalı idareye eksik gönderildiği iddiasının incelenmesi amacıyla Dairemizin ara kararı ile teklif dosyasında sunulan belgelerin asıllarının incelenip iade edilmek üzere istenmesi üzerine ara karara cevaben gönderilen belge asıllarının incelenmesi sonucunda Noter evrakının arka yüzünde yer alan bilgilerden davacı şirketin ortaklarının ve ortaklık yapısının açıkça anlaşıldığı görülmektedir Bu durumda, davacı iş ortaklığı

tarafından pilot ortağın ortaklarını ve ortaklık yapısını ortaya koyan Ticaret Sicil Gazeteleri sunulmamış ise de bu hususları gösteren belgelerin teklif dosyasına sunulduğu açık olduğundan, dava konusu işlemlerde hukuka uygunluk, davanın reddi yönündeki İdare Mahkemesi kararında hukuki isabet bulunmamaktadır

Davacı iş ortaklığının pilot ortağın beyan ettiği bilgi ve belgelerden anılan şirketin ortaklık yapısının tespit edilemediğinden bahisle davacı iş ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, davalı idarece gönderilen itirazın şikâyet başvuru dosyasında yer alan belgelerin incelenmesi sonucunda pilot ortağa ait yeterlilik bilgileri tablosunda sayılan Ticaret Sicil Gazeteleri incelendiğinde, anılan şirketin yetkililerine ilişkin bilgiler bulunsa da ortaklarına ve ortaklık yapısına ilişkin herhangi bir bilginin yer almadığı, yine davacı şirket tarafından sunulan Noterin evrakı incelendiğinde, söz konusu evrakın * tarihinde yapılan genel kurul toplantısında hazır bulunanlar listesinin daha önce yapılan Genel Kurul toplantı listesi ile aynı olduğunun

tasdikine ilişkin olduğunun görüldüğü, davacının Noter evrakının arka yüzünde şirketin ortaklarına ve ortaklık yapısına ilişkin bilgilerin yer aldığı ancak **ihale**yi yapan idare tarafından söz konusu evrakın davalı idareye eksik gönderildiği iddiasının incelenmesi amacıyla Dairemizin ara kararı ile teklif dosyasında sunulan belgelerin asıllarının incelenip iade edilmek üzere istenmesi üzerine ara karara cevaben gönderilen belge asıllarının incelenmesi sonucunda Noter evrakının arka yüzünde yer alan bilgilerden davacı şirketin ortaklarının ve ortaklık yapısının açıkça anlaşıldığı görülmektedir

Bu durumda, davacı iş ortaklığı tarafından pilot ortağın ortaklarını ve ortaklık yapısını ortaya koyan Ticaret Sicil Gazeteleri sunulmamış ise de bu hususları gösteren belgelerin teklif dosyasına sunulduğu açık olduğundan, dava konusu işlemde hukuka uygunluk, davanın reddi yönündeki İdare Mahkemesi kararında hukuki isabet bulunmamaktadır

Danıştay 13. Daire Başkanlığı
K.

2020/3214 E. , 2021/95

▪

“İçtihat Metni”

T.C.

D A N I Ş T A Y

ONÜÇÜNCÜ DAİRE

Esas No:2020/3214

Karar No:2021/95

TEMYİZ EDEN (DAVACILAR): 1. ... Kurumsal Hizmetler ve Danışmanlık A.Ş.

2. ... Gurme Yemek Üretim Organizasyon Turizm Gıda Danışmanlık Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi

VEKİLİ : Av. ...

KARŞI TARAF (DAVALI): ... Kurumu

VEKİLİ : Av. ...

İSTEMİN_KONUSU : ... İdare Mahkemesi'nin ... tarih ve E:..., K:... sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜRECİ :

Dava konusu istem: Davacılar tarafından, Ankara İl Emniyet Müdürlüğü'nce açık **ihale** usulü ile gerçekleştirilen 2020/224848 **ihale** kayıt numaralı "Çevik Kuvvet ve Kadro Personeline Hazır Paket Kumanya (Sıcak Yemek)" **ihalesine** ilişkin olarak ... Kurumsal Yemek Hayvancılık Gıda Temizlik Tekstil İnşaat Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti. – ... Gıda Temizlik Medikal Güvenlik Hizmetleri Mühendislik Gıda İnşaat Sanayi ve Ticaret A.Ş. (... Kurumsal – Çağrı Gıda) iş ortaklığı tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusu üzerine davacı iş ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin Kamu **ihale** Kurulu'nun (Kurul) ... tarih ve ... sayılı kararının iptali istenilmiştir.

İlk Derece Mahkemesi kararının özeti: ... İdare Mahkemesi'nce verilen kararda; davacı iş ortaklığının beyan ettiği pilot ortak ... Kurumsal Hizmetler ve Danışmanlık A.Ş.'ye (... Kurumsal) ait yeterlilik bilgileri tablosunda sayılan ticaret sicil gazeteleri incelendiğinde, anılan şirketin yetkililerine ilişkin bilgiler bulunsa da ortaklarına ve ortaklık yapısına ilişkin herhangi bir bilginin yer almadığı, yine davacı şirket tarafından sunulan Beykoz 2. Noterliği'nin ... tarihli, ... nolu evrak incelendiğinde, söz konusu evrakın ... Kurumsal'ın 10/12/2019 tarihinde yapılan 2018 yılı olağan genel kurul toplantısında hazır bulunanlar listesinin daha önce yapılan genel kurul toplantı listesi ile aynı olduğunun tasdikine ilişkin olduğu, ayrıca söz konusu belgenin dava konusu **ihale** tarihinden altı ay öncesine ilişkin olduğu gibi şirketin ortaklık yapısının son durumunun teyidinin yapılabileceği Ticaret Sicil Gazetesi'nin de bulunmadığı; bu durumda, davacı iş ortaklığının, pilot ortak ... Kurumsal'ın ortaklarını ve ortaklık yapısının son durumunu gösterir Ticaret Sicil Gazetesi'ni **ihale** dökümanında ibraz etmediği

anlaşıldığından, davacı iş ortaklığı'nın teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Belirtilen gerekçelerle dava konusu işlem hukuka uygun bulunarak davanın reddine karar verilmiştir.

TEMYİZ EDENİN İDDİALARI : Davacı tarafından, Beykoz 2. Noterliği tarafından düzenlenen ve teklif dosyasında sunulan evrakın arkalı önlü iki sayfadan oluştuğu, evrakın arka yüzünde pilot ortak N Kurumsal'ın ortaklarının ve ortaklık yapısının son durumunun açıkça görülebildiği, ancak evrakın arka yüzünün idarece sehven davalı kuruma gönderilmediği, belgenin imza karşılığında **ihale** komisyonunda görev yapan polis memuruna teslim edildiği, idarenin belge eksikliği olduğu kanaatinde ise eksik bilgi kapsamında belgeleri talep etmesi gerektiği, **ihalenin** en avantajlı ikinci teklif sahibi üzerinde kalması halinde kamu zararı oluşacağı ileri sürülmektedir.

KARŞI TARAFIN SAVUNMASI : Davalı idare tarafından, **ihale** üzerinde bırakılan davacı iş ortaklığının pilot ortağı ... Kurumsal'ın beyan ettiği bilgi ve belgelerden anılan şirketin ortaklık yapısının tespit edilmediği, davacı şirkete sunulan yeterlilik bilgileri tablosundan ortakların teyidinin yapılamaması nedeniyle dava konusu işlemin tesis edildiği belirtilerek istemin reddi gerektiği savunulmuştur.

DANIŞTAY TETKİK HÂKİMİ ...'IN DÜŞÜNCESİ : Temyiz isteminin kabulü gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra, dosya tekemmül ettiğinden yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin gereği görüldü:

İNCELEME VE GEREKÇE:

ESAS YÖNÜNDEN:

MADDİ OLAY :

03/06/2020 tarihinde Ankara İl Emniyet Müdürlüğü'nce açık **ihale** usulü ile elektronik teklif alınmak suretiyle gerçekleştirilen 2020/224848 kayıt numaralı "Çevik Kuvvet ve Kadro Personeline Hazır Paket Kumanya (Sıcak Yemek)" **ihalesinde** ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olan davacı iş ortaklığına EKAP üzerinden gönderilen 03/06/2020 tarihli yazı ile ortaklık tespit belgesinin de yer aldığı bazı bilgi ve belgelerin sunulması istenmiş, söz konusu yazı üzerine davacı iş ortaklığı tarafından 09/06/2020 tarihli yazı ekinde "iş deneyim belgesi, iş deneyiminin tevsiki amacıyla yapılan sözleşme, imza sirküleri, vekaletname, ticaret sicil gazeteleri, işletme kayıt belgeleri, iş ortaklığı beyannamesi ve kapasite raporu" sunulmuş, **ihale** komisyonunun 26/06/2020 tarihli kararıyla, **ihale** en avantajlı ekonomik teklif sahibi olan davacı iş ortaklığı üzerinde bırakılmış, ancak anılan **ihaleye** ilişkin olarak dava dışı ... Kurumsal – ...Gıda iş ortaklığı tarafından şikâyet başvurusunda bulunulmuş, şikâyet başvurusunun reddi üzerine yapılan itirazın şikâyet başvurusu sonucunda davalı idarece yapılan değerlendirmede davacı iş ortaklığının pilot ortağı ... Kurumsal'ın beyan ettiği bilgi ve belgelerden anılan şirketin ortaklık yapısının tespit edilmediğinden bahisle davacı iş ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verilmiş, bunun üzerine anılan işlemin iptali istemiyle bakılmakta olan dava açılmıştır.

İLGİLİ MEVZUAT:

04/03/2009 tarihli, 27159 sayılı Mükerrer Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Mal Alımı **ihaleleri** Uygulama Yönetmeliği'nin "Aday ve İsteklinin Mesleki Faaliyetini Sürdürdüğünü ve Teklif Vermeye Yetkili Olduğunu Gösteren Belgeler" başlıklı 36. maddesinde; "**ihalelere** katılacak aday veya istekliler tarafından,

a) Gerçek kişi olması halinde, noter tasdikli imza

beyannamesinin,

b) Tüzel kişi olması halinde, ilgisine göre tüzel kişiliğin ortakları, üyeleri veya kurucuları ile tüzel kişiliğin yönetimindeki görevlileri belirten son durumu gösterir Ticaret Sicil Gazetesi, bu bilgilerin tamamının bir Ticaret Sicil Gazetesinde bulunmaması halinde, bu bilgilerin tümünü göstermek üzere ilgili Ticaret Sicil Gazeteleri veya bu hususları gösteren belgeler ile tüzel kişiliğin noter tasdikli imza sirkülerinin, teklif kapsamında sunulması zorunludur....” hükmüne, “Elektronik **İhale**” başlıklı 58/A maddesinde ise “**İhale**ler, e-teklif alınmak suretiyle bu maddeye uygun olarak yapılabilir.

..... **İhale** dokümanında belirtilen geçici teminat mektubu, katılım belgeleri ve yeterlik kriterleri ile fiyat dışı unsurlara ve istenilmişse teknik şartnameye cevaplar ve açıklamalara ilişkin değerlendirme, istekliler tarafından beyan edilen bilgi ve belgelerden; EKAP veya diğer kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden sorgulanarak temin veya teyit edilebilenler için, sorgulama sonucunda elde edilen bilgiler; belirtilen yöntemle temin veya teyit edilemeyenler için ise beyan edilen bilgiler esas alınarak yapılır. Bu değerlendirme sonucunda **ihalede** öngörülen şartları sağlamadığı anlaşılan teklifler değerlendirme dışı bırakılır.

Geçerli tekliflerden ekonomik açıdan en avantajlı birinci ve ikinci teklif olması öngörülen tekliflerin sahiplerine, Elektronik **İhale** Uygulama Yönetmeliğinin 21 inci maddesinin ikinci fıkrasına uygun olarak alınmayan geçici teminat mektupları ile beyan ettikleri bilgi ve belgelerden, EKAP veya diğer kamu kurum ve kuruluşları ile kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşlarının internet sayfası üzerinden sorgulanamayanlar ile teknik şartnameye cevaplar ve açıklamalara ilişkin tevsik edici belgeleri ve bunların eklerini, belgelerin sunulmuş şekline uygun olarak sunmaları için (...) makul bir süre verilir. **İhale** dokümanında öngörülmesi halinde bu tekliflere ilişkin numune ve/veya demonstrasyon değerlendirmesi de bu süreçte tamamlanır. Verilen süre

içerisinde istenen belgeleri sunmayan istekliler ile numune ve/veya demonstrasyon işlemlerine ilişkin yükümlülüklerini yerine getirmeyen isteklilerin teklifleri değerlendirme dışı bırakılarak geçici teminatları gelir kaydedilir. Geçici teminat mektubu ve sunduğu belgeler ile katılım ve yeterlik kriterlerine ilişkin şartları sağlamayan istekliler ile numune ve/veya demonstrasyon değerlendirmesi başarısız sonuçlanan isteklilerin teklifleri ise değerlendirme dışı bırakılır. Bu işleme ekonomik açıdan en avantajlı birinci ve belirlenecek ise ikinci teklif sahibi tespit edilene kadar devam edilir. Elektronik **İhale** Uygulama Yönetmeliğinin 21 inci maddesinin ikinci fıkrasına uygun olarak alınmayan geçici teminat mektubunu idarenin talebi üzerine sunmayan (...) istekliler hakkında, Kanununun 17 nci maddesi uyarınca işlem yapılır....” kuralı yer almaktadır.

Kamu **İhale** Genel Tebliği'nin "Tüzel Kişilerin Teklif Vermeye Yetkili Olduğunu Gösteren Belgeler" başlıklı 10/A maddesinde; "10/A.1 **İhale**ye katılabilmek için başvuru veya teklif dosyasında sunulması gereken, tüzel kişi aday ve isteklilerin teklif vermeye yetkili olduğu hususunda son durumu gösterir belgelere ilişkin mevzuatta geçen "tüzel kişi ortakları" ifadesinden, bu ortakların ilgisine göre ad, soyad/ticaret unvanı, T.C. kimlik numarası/vergi kimlik numarası ile ortaklık oranları (halka arz edilen hisseler hariç); "tüzel kişilerin yönetimindeki görevliler" ifadesinden ise, teklif veya başvuru mektubu ya da sözleşmeyi imzalayanlar da dahil olmak üzere tüzel kişilikteki yönetim, temsil ve ilzama yetkili kişiler anlaşılır." kuralına yer verilmiştir.

HUKUKİ DEĞERLENDİRME:

Aktarılan mevzuat hükümlerinin değerlendirilmesinden, mal alımına ilişkin kamu **ihale**lerinde, **ihale**lere katılacak aday ve istekli tüzel kişilerin, **ihale** dökümanında ortaklarını ve ortaklık yapılarını gösteren Ticaret Sicil Gazeteleri'ni sunmaları gerektiği, bu bilgilerin tamamının bir Ticaret Sicil Gazetesi'nde bulunmaması halinde, bu bilgilerin tümünü göstermek üzere ilgili Ticaret Sicil Gazeteleri veya bu

hususları gösteren belgelerin sunulması gerektiği anlaşılmaktadır.

Davacı iş ortaklığının pilot ortağı olan .. Kurumsal'ın beyan ettiği bilgi ve belgelerden anılan şirketin ortaklık yapısının tespit edilemediğinden bahisle davacı iş ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, davalı idarece gönderilen itirazın şikâyet başvuru dosyasında yer alan belgelerin incelenmesi sonucunda pilot ortak ... Kurumsal'a ait yeterlilik bilgileri tablosunda sayılan Ticaret Sicil Gazeteleri incelendiğinde, anılan şirketin yetkililerine ilişkin bilgiler bulunsa da ortaklarına ve ortaklık yapısına ilişkin herhangi bir bilginin yer almadığı, yine davacı şirket tarafından sunulan Beykoz 2. Noterliği'nin ... tarihli, .. sayılı evrakı incelendiğinde, söz konusu evrakın ...Kurumsal'ın 10/12/2019 tarihinde yapılan 2018 yılı olağan genel kurul toplantısında hazır bulunanlar listesinin daha önce yapılan Genel Kurul toplantı listesi ile aynı olduğunun tasdikine ilişkin olduğunun görüldüğü, davacının Beykoz 2. Noterliği'nin ... tarihli, ... sayılı evrakının arka yüzünde şirketin ortaklarına ve ortaklık yapısına ilişkin bilgilerin yer aldığı ancak **ihale**yi yapan idare tarafından söz konusu evrakın davalı idareye eksik gönderildiği iddiasının incelenmesi amacıyla Dairemizin 25/11/2020 tarih ve E:2020/3214 sayılı ara kararı ile teklif dosyasında sunulan belgelerin asıllarının incelenip iade edilmek üzere istenmesi üzerine ara karara cevaben gönderilen belge asıllarının incelenmesi sonucunda; Beykoz 2. Noterliği'nin ... tarihli, ... sayılı evrakının arka yüzünde yer alan bilgilerden davacı şirketin ortaklarının ve ortaklık yapısının açıkça anlaşıldığı görülmektedir.

Bu durumda, davacı iş ortaklığı tarafından pilot ortağın ortaklarını ve ortaklık yapısını ortaya koyan Ticaret Sicil Gazeteleri sunulmamış ise de bu hususları gösteren belgelerin teklif dosyasına sunulduğu açık olduğundan, dava konusu işlemde hukuka uygunluk, davanın reddi yönündeki İdare Mahkemesi kararında hukuki isabet bulunmamaktadır.

KARAR SONUCU :

Açıklanan nedenlerle;

1. Davacının temyiz isteminin kabulüne;
2. 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesi uyarınca ... İdare Mahkemesi'nin ... tarih ve E:..., K:... sayılı kararının BOZULMASINA,
3. DAVA KONUSU İŞLEMİN İPTALİNE,
4. Ayrıntısı aşağıda gösterilen ilk derece ve temyiz yargılama giderleri toplamı ...-TL ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca ...-TL vekâlet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine,
5. Posta giderleri avansından artan tutarın ve istemi hâlinde ilk derece aşamasında kullanılmayan ...-TL yürütmeyi durdurma harcının davacıya iadesine,
6. Dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesine,
7. 2577 sayılı Kanun'un 20/A maddesinin ikinci fıkrasının (i) bendi uyarınca kesin olarak (karar düzeltme yolu kapalı olmak üzere), 14/01/2021 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.