

yeterlik bilgilerini gösterir  
tabloda imza sirküleri  
ortaklık tespit belgesi  
ortaklık bilgileri  
yönetimdeki görevliler  
belgesi ve pay defterinin  
sunulduğu ancak pay defteri  
bilgilerinin beyan edilmediği  
pay defteri bilgilerinin  
tamamlatıldığı ihale  
açısından sunulan teklifin  
esasını değiştirecek  
nitelikte olmayan bu bilgi  
eksikliğinin ihaleyi yapan  
idarece tamamlatıldığı  
görülmele davalı Kurum  
tarafından doğrudan davacı  
şirketin teklifinin

# değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik düzeltici işlem belirlenmesi hk

<b>Toplantı No</b>	: 2021/046
<b>Gündem No</b>	: 63
<b>Karar Tarihi</b>	: 11.11.2021
<b>Karar No</b>	: 2021/MK-438

**BAŞVURU SAHİBİ:**

Okar Yol Yapı İnşaat Anonim Şirketi

**İHALEYİ YAPAN İDARE:**

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

**BAŞVURUYA 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 itirazden 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 Yafa Müh. Müş. İnş. San. Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 5. İdare Mahkemesinin 28.09.2021 tarihli ve E:2021/1730, K: 2021/1233 sayılı kararında "...Dosyanın incelenmesinden; Karayolları 1. Bölge Müdürlüğü'nce 29/12/2020 tarihinde açık ihale usulü ile "Bekirpaşa Otoyol Kavşağı -D100 Bağlantı Yolu Bölünmüş Yol Yapım İşi (İdare Malı Bitüm ile)" ihalesinin yapıldığı, anılan ihale neticesinde davacı şirket tarafından sunulan teklifin ekonomik açıdan en avantajlı birinci teklif olarak, müdahil şirketlerden Okar Yol Yapı İnşaat A.Ş. tarafından sunulan teklifin ise ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlendiği, müdahil şirketlerden Okar Yol Yapı İnşaat A.Ş. tarafından, davacı şirkete sunulan teklifin ve ihaleye katılan diğer istekliler tarafından sunulan tekliflerin kamu ihale mevzuatına aykırı olduğundan bahisle itirazden şikâyet başvurusunda bulunulduğu, bu başvuru neticesinde, ileri sürülen bir takım iddiaların yerinde olmadığı, bir takım iddiaların ise yerinde olduğu sonucuna varılarak Kamu İhale Genel Tebliği'nin 45'inci maddesi uyarınca aşırı düşük teklif sorgulaması işlemlerinin yenilenmesine, ihaleye katılan davacı şirketin de aralarında bulunduğu bazı şirketlerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasına ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesine yönelik 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin 23/06/2021 tarihli ve 2021/UY.I-1251 sayılı Kamu İhale Kurulu kararının alındığı ve bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

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; imza sirküleri, ortaklık tespit belgesi, ortaklık bilgileri, yönetimdeki görevliler belgesi ve pay defterinin sunulduğu ancak pay defteri bilgilerinin beyan edilmediği, ihaleyi yapan idarece gönderilen 13/04/2021 tarihli yazı uyarınca pay defteri bilgilerinin tamamlatıldığı, ihale açısından sunulan teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bu bilgi eksikliğinin ihaleyi yapan idarece tamamlatıldığı görülmekle davalı Kurum tarafından doğrudan davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin dava konusu Kurul kararının bu kısmında hukuka uygunluk bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmeliğin 18'inci maddesinin ikinci fıkrası kapsamında davalı idarece yapılan inceleme neticesinde, davacı şirket ile birlikte aynı nedenle değerlendirme dışı bırakılan şirketlere yönelik olarak yapılan değerlendirmede;

03/01/2009 tarih ve 27099 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Yönetmeliğin "Kurum tarafından inceleme" başlıklı 18. maddesinde; "İtirazden 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.

Bu bakımdan, pay defteri beyanı bulunmayan İrem İnşaat Yapı Sanayi ve Ticaret A.Ş., Sancar İnşaat Yapı Sanayi ve Ticaret A.Ş., Seda İnşaat Ticaret Madencilik ve Sanayi A.Ş.-Simge-Yol İnşaat A.Ş. İş Ortaklığı, Bekiroğlu İnşaat Sanayi ve Ticaret A.Ş.-Bekirhan İnşaat A.Ş. İş Ortaklığı, Demyol İnş. Ve Taahhüt Maden. Nakliye Petrol Enerji Tur. San. Ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı, Diyarıyol İnş. A.Ş.-Günka Yapı İnş. Taahhüt San. Tic. A.Ş. İş Ortaklığı, Haryap İnşaat A.Ş.-Haryol İnşaat Ltd. Şti. İş Ortaklığı tarafından sunulan tekliflerin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik düzeltici işlem belirlenmesine ilişkin Kurul kararının bu kısmında da hukuka uygunluk görülmemiştir." gerekçesiyle davacı şirkete ait teklifin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik kısmının 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 hükmü 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 geçemeyeceği 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 A bölümünde Yafa Müh. Müş. İnş. San. Tic. A.Ş.ne yönelik değerlendirmelerin ve B bölümünde İrem İnşaat Yapı Sanayi ve Ticaret A.Ş., Sancar İnşaat Yapı Sanayi ve Ticaret A.Ş., Seda İnşaat Ticaret Madencilik ve Sanayi A.Ş.-Simge-Yol İnşaat A.Ş. İş Ortaklığı, Bekiroğlu İnşaat Sanayi ve Ticaret A.Ş.-Bekirhan İnşaat A.Ş. İş Ortaklığı, Demyol İnş. ve Taahhüt Maden. Nakliye Petrol Enerji Tur. San. ve Tic. A.Ş. İş Ortaklığı, Diyarıyol İnş. A.Ş.-Günka Yapı İnş. Taahhüt San. Tic. A.Ş. İş Ortaklığı, Haryap İnşaat A.Ş.-Haryol İnşaat Ltd. Şti. İş Ortaklığı'na yönelik değerlendirmelerin iptaline,

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

Oybirliği ile karar verildi.