

İdari Şartnamede AŞ yeterlik bilgileri tablosunda pay defterine ilişkin herhangi bir bilginin beyan edilmediği bunun bilgi eksikliğinin teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bilgi eksikliği olarak da kabulünün mümkün olmadığı hk (Danıştay kararlı)

Toplantı No	: 2021/046
Gündem No	: 89
Karar Tarihi	: 11.11.2021
Karar No	: 2021/MK-444

BAŞVURU SAHİBİ:

Hedef Servis Hizm. Taş. San. Ve Tic. A.Ş.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Bölge Müdürlüğü-7.Bölge Samsun Diğer Özel Bütçeli Kuruluşlar Devlet Su İşleri Genel Müdürlüğü

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/630184 İhale Kayıt Numaralı "Dsi 7 Bölge Müdürlüğü 2021 Yılı Şoförlü Taşıt Kiralama İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:**KARAR:**

Devlet Su İşleri 7. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2020/630184 ihale kayıt numaralı "Dsi 7. Bölge Müdürlüğü 2021 Yılı Şoförlü Taşıt Kiralama İşi" ihalesine ilişkin olarak Hedef Servis Hiz. Taş. San. ve Tic. A.Ş. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 17.02.2021 tarihli ve 2021/UH.II-402 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Davacı Hedef Servis Hiz. Taş. San. ve Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Ankara 12. İdare Mahkemesinin 23.06.2021 tarih ve E:2021/447, K:2021/1232 sayılı kararında "...davacı şirket tarafından, yeterlik bilgileri tablosunun ilgili kısımlarında, ortaklara ait kimlik bilgilerinin, bu bilgilere ilişkin Ticaret Gazetesinin, yöneticilere ait bilgilerin, bu bilgilere ilişkin Ticaret Gazetelerinin beyan edildiği, yeterlik bilgileri tablosunda ortaklık bilgilerine yer verilmiş olmasına karşın yeterlik bilgileri tablosunda pay defterine ilişkin bilgi sunulmamış olmasının teklifin esasına etkilili bir husus olmadığı, idareye gerekli görülürse, ortaklık bilgilerine EKAP ve diğer kamu kurum ve kuruluşlarının internet sayfasından sorgulanarak ulaşılabileceği, ayrıca ihaleyi yapan idare tarafından, 28/12/2020 tarihli yazı ile davacının pay defterlerinin istenildiği ve davacı tarafından pay defterlerinin idareye sunulduğu da dikkate alındığında dava konusu Kurul kararında hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır." gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmesi üzerine Kurulca alınan 29.07.2021 tarihli ve 2021/MK-294 sayılı karar ile "Kamu İhale Kurulunun 17.02.2021 tarihli ve 2021/UH.II-402 sayılı kararının iptaline ve 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verildiği,

Yapılan temyiz incelemesi sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 15.09.2021 tarih ve E:2021/3487, K:2021/2866 sayılı kararı ile "...ihaleye ait İdari Şartname'nin 7.1. maddesinde, isteklilerin ihaleye katılabilmesi için teklif dosyaları kapsamında beyan edilmesi gereken belgeler ve yeterlik kriterleri sayılmış olup, isteklinin tüzel kişi olması hâlinde, ilgisine göre tüzel kişiliğin ortakları, üyeleri veya kurucuları ile tüzel kişiliğin yönetimindeki görevlileri belirten son durumu gösterir Ticaret Sicili Gazetesi, bu bilgilerin tamamının bir Ticaret Sicili Gazetesinde bulunmaması hâlinde, bu bilgilerin tümünü göstermek üzere ilgili Ticaret Sicili Gazeteleri veya bu hususları gösteren belgeler ile tüzel kişiliğin noter tasdikli imza sirkülerinin sunulması gerektiği, ayrıca isteklinin anonim şirket olması hâlinde, şirket tarafından her hâükârda bu bilgileri gösterir pay defterinin beyan edilmesi gerektiği; 5.3. maddesinde ise, istekliler tarafından ihale dokümanının içeriğinin dikkatli bir şekilde incelenmesi gerektiği, teklifin verilmesine ilişkin şartların yerine getirilmemesinden kaynaklanan sorumluluğun teklif verene ait olduğu, ihale dokümanında öngörülen kriterlere ve sekil kurallarına uygun olmayan tekliflerin değerlendirilmeye alınmayacağı açık bir şekilde düzenlenmiştir. İhale dokümanında yer alan düzenlemelere karşı isteklilerce başvuruda bulunulmayarak kuralların kesinleşmesi hâlinde, istekliler tarafından teklif kapsamında Şartnamede istenilen şekilde tekliflerin sunulmasının zorunlu olduğu, ihale dokümanında yer alan ve kesinleşen kuralların, tekliflerin değerlendirilmesi aşamasında idareler tarafından uygulanmamasının ihaleler için Kanun'da öngörülen saydamlık, rekabet, eşit muamele ve güvenilirlik ilkelerini ihlâl edeceği açıktır. Bu çerçevede, İdari Şartname'nin "İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri" başlıklı 7.1. maddesinin (a) bendinin 2 numaralı alt bendi uyarınca teklif dosyası kapsamında davacı anonim şirket tarafından düzenlenen yeterlik bilgileri tablosu incelendiğinde, yeterlik bilgileri tablosunun ilgili kısımlarında, ortaklara ait kimlik bilgilerinin, bu bilgilere ilişkin Ticaret Sicili Gazetesinin, yöneticilere ait bilgilerin, bu bilgilere ilişkin Ticaret Sicili Gazetelerinin beyan edildiği ancak, "Diğer Belgeler Kullanılarak Tevsi Ediliyorsa Bu Belgelerin Tarih ve Sayısı ile Düzenleyen Gerçek/Tüzel Kişi" kısmında herhangi bir beyanda bulunulmadığı ve anonim şirket statüsünde olan davacı tarafından yeterlik bilgileri tablosunda pay defterine ilişkin herhangi bir bilginin beyan edilmediği görülmektedir.

Bu itibarla, ihale dokümanının kesinleştiği ve İdari Şartname'nin 7.1. maddesinde anonim şirket statüsündeki istekliler tarafından her durumda pay defterinin e-tekli kapsamında beyan edilmesi gerektiği belirtildiği hâlde davacı anonim şirket tarafından yeterlik bilgileri tablosunda pay defterine ilişkin herhangi bir bilginin beyan edilmediği dikkate alındığında, yeterliğe ilişkin olarak ihale dokümanında aranan şartlardan olan bu hususa ilişkin eksikliğin teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmayan bilgi eksikliği olarak da kabulünün mümkün olmadığı sonucuna varıldığından, davacı şirketin itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin dava konusu Kurul kararında hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yolundaki İdare Mahkemesi kararında hukukî isabet bulunmamaktadır." gerekçesiyle mahkeme kararının bozulmasına, davanın reddine kesin olarak karar verildiği görülmüştür.

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 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 29.07.2021 tarihli ve 2021/MK-294 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Kamu İhale Kurulunun 17.02.2021 tarihli ve 2021/UH.II-402 sayılı kararının hukuken geçerliliğini koruduğuna,

Oybirliği ile karar verildi.