

İhaleye katılan isteklinin ticari hayatın akışı içerisinde tüzel kişiliklerdeki ortakların ve/veya yöneticilerin zaman içerisinde değişerek aynı alanda faaliyet gösteren başka tüzel kişiliklerde ortak ve/veya yönetici olabileceği isteklilerin ortakları ve/veya yöneticileri zaman içerisinde benzerlik gösterse bile ihale dokümanları, teminat mektupları ve tekliflerine ilişkin elektronik işlemlerinin farklı bilgisayarlar kullanılarak

**farklı kişiler tarafından
gerçekleştirildiği, ayrıca
ticaret odası kayıtlarında
şirket telefonu ve internet
adresinin güncellenmemiş
olabileceği hususları dikkate
alındığında, ihalenin her iki
kısma birbirlerine yakın
tekliflerin peş peşe verilmiş
olması husususun tek başına
anılan isteklilerin irade
birliđi içinde örtülü hareket
ettiklerine dair karine
oluşturmayacağı**

	Toplantı No Günden No Karar Tarihi Karar No : 2024/003 : 15 : 17.01.2024 : 2024/TK-5
BASVURU SAHİBİ: Devtur Turizm Otomotiv Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi	
İHALEYİ YAPAN İDARE: Bağcılar İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü	
BASVURUYA KONU İHALE: 2023/728732 İhale Kayıt Numaralı: "2023-2024 EĞİTİM ÖĞRETİM YILI İSTANBUL BAĞCILAR İLÇE MİLLİ EĞİTİM MÜDÜRLÜĞÜ, TAŞIMALI EĞİTİM KAPSAMINDAKİ ÖZEL EĞİTİM ÖĞRENCİ/VELİLERİNİN YERLEŞİM BİRİMLERİNDEN TAŞIMA MERKEZİ OKUL/KURUM/SINIFLARA TAŞIMA İŞİ HİZMETİ ALIMI" İhalesi	
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:	
KARAR: Bağcılar İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü tarafından yapılan 2023/728732 ihale kayıt numaralı "2023-2024 Eğitim Öğretim Yılı İstanbul Bağcılar İlçe Milli Eğitim Müdürlüğü Taşımali Eğitim Kapsamındaki Özel Eğitim Öğrenci/Velilerinin Yerleşim Birimlerinden Taşıma Merkezi Okul/Kurum/Sınıflara Taşıma İşİ Hizmeti Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Devtur Turizm Oto. San. ve Tic. Ltd. Şti. itirazzen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 04.10.2023 tarihli ve 2023/UH.I-1293 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir. Anılan Kurul kararının iptali istemiyle, Sarp Taşımacılık Ser. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 17. İdare Mahkemesinin 30.11.2023 tarihli ve E:2023/1854, K:2023/2346 sayılı kararında "Kurul kararının dava konusu edilmediği anlaşılan 1. ve 2. iddiaa ileri sürülen hususlara yönelik kısımları yönünden hukuki değerlendirmeye yapılmamıştır. ... Uyuşmazlık konusu olayda, dava dışı Devtur Turizm Oto. San. ve Tic. Ltd. Şti.nce (Başvuru Sahibi) kurum kayıtlarına alınan 19/09/2023 tarihli itirazzen şikâyet dilekçesinde; 3) Sarp Taşımacılık Ser. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti., Başoğlu Servis Hiz. Tem. Gıda İng. San. ve Tic. Ltd. Şti. ve Güven Turizm Taş. Oto. İng. Tem. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti.nin ihalede anlaşılmalı olarak ortak hareket ettiği, oda kayıtlarındaki telefon ve iletişim bilgilerinin aynı olduğu, oda kayıtlarında görülen www.groupguven.com internet adresinden de aralarında organik bağ olduğunun görülebildiği, gecici teminat mektuplarının aynı banka şubesinden talep edilip ardi ardına hazırlanarak temin edildiği, teklif mektuplarının aynı kişi tarafından aynı bilgisayar üzerinden verildiği, yasaık fiil ve davranış sergilediği iddialarına yer verildiği görülmüştür. ... 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 10'uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (j) bendi uyarınca anılan Kanun'un 17'nci maddesinde belirtilen yasaık fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilen isteklilerin ihale dışı bırakılacağı, aynı Kanun'un 17'nci maddesinin (b) ve (d) bentlerinde rekabeti veya ihale kararını etkileyecek davranışlarda bulunmak, alternatifif teklif verebilme halleri dışında ihalelerde bir istekli tarafından kendisi veya başkaları adına doğrudan veya dolaylı olarak asaleten ya da vekâleten birden fazla teklif vermek yasaık fiil ve davranışlar arasında sayıldığı, söz konusu yasaık fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında mezkûr Kanun'un dördüncü kısmında belirtilen hükümlerin uygulanacağı belirtilmiştir. Bu doğrultuda ihalenin anılan Kanun'un temel ilkelerine uygun biçimde yürütülmesi ve sonuçlandırılması, öngörülen usul kurallarına uygunluk yanında sürecin doğal akışını bozacak bir kısım açık veya örtülü davranışların yapılması gerektiği dikkate alındığında, ihalelerde isteklilerce gerçekleştirilen eylemlerin söz konusu bentler kapsamında yasaık fiil ve davranış olarak nitelendirilebilmesi için birden fazla eylemin birlikte değerlendirilmesi ve irade birliğı çerçevesinde birlikte hareket edildiğine dair güçlü kanıtların bulunması koşulu gerekmektedir. Bu durumda, Kurul tarafından yapılan değerlendirme sonucu 04/10/2022 tarih ve 2023/UH.I-1293 sayılı kararıyla; İstanbul Ticaret Odası kayıtlarında Başoğlu Servis ile Güven Turizm'in sabit hat 0212***** iletişim numaralarının aynı olduğu, yine Güven Turizm'in İstanbul Ticaret Odası kayıtlarında bulunan www.groupguven.com internet adresinde Güven Group bünyesinde Güven Turizm ile Güven Güvenli adında iki farklı tüzel kişiliğin yer aldığı bilgisinin bulunduğu, Güven Güvenli'nin de unvan değişikliğı ile faaliyet sürdüren Sarp Taşımacılık olduğu, sabit hat iletişim numarası veya kurumsal internet sayfası bilgilerinin meslek kuruluşu olan oda kayıtlarına sadece kendi beyanları üzerine işlenebileceğı, ihalenin her iki kısmına birbirlerine yakın tekliflerin peş peşe verilmiş olması hususlarının anılan isteklilerin irade birliğı içinde örtülü hareket ettiklerine dair karine oluşturduğu dolayısıyla anılan Kanun'un 17'nci maddesinin (b) ve (d) bendi hükümlerine aykırı hareket ettiği anlaşılan istektiler hakkında idare tarafından 4734 sayılı Kanun'un 10'uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (j) bendi kapsamında işlem tesis edilmesi gerektiğinden başvuru sahibinin üçüncü iddiasının yerinde olduğu yönünde karar verildiğı görülmüş ise de; ticari hayatın akışı içerisinde tüzel kişiliklerdeki ortakların ve/veya yöneticilerin zaman içerisinde değişerek aynı alanda faaliyet gösteren başka tüzel kişiliklerde ortak ve/veya yönetici olabileceğı, anılan isteklilerin ortakları ve/veya yöneticileri zaman içerisinde benzerlik gösterse bile ihale dokümanları, teminat mektupları ve tekliflerine ilişkin elektronik işlemlerinin farklı bilgisayarlar kullanılarak farklı kişiler tarafından gerçekleştirildiğı, ayrıca ticaret odası kayıtlarında şirket telefonu ve internet adresinin güncellenmemiş olabileceğı hususları dikkate alındığında, ihalenin her iki kısmına birbirlerine yakın tekliflerin peş peşe verilmiş olması hususunu tek başına anılan isteklilerin irade birliğı içinde örtülü hareket ettiklerine dair karine oluşturamayacağı anlaşıldığından, dava konusu Kamu İhale Kurulunun 04/10/2023 tarih 2023/UH.I-1293 sayılı kararında hukuka yarıklı bulunmadığı sonucuna varılmıştır." gereğiesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir. Anayasa'nın 138'inci maddesinin dördüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin mahkeme kararlarına umak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceğı ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceğı hükmüne 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 günü geçemeyeceğı hüküm altına alınmıştır. Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kuruluna işlem tesis edilmesi gerekmektedir. Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğı edildiğı veya tebliğı edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere, 1-Kamu İhale Kurulunun 04.10.2023 tarihli ve 2023/UH.I-1293 sayılı kararının başvuru sahibinin üçüncü iddiasında Sarp Taşımacılık Ser. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti.ne yönelik değerlendirmelerin iptaline, 2-Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin Sarp Taşımacılık Ser. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti.ne yönelik iddiaları bakımından 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazzen şikâyet başvurusunun reddine, Öybirliğı ile karar verildi.	