

# Görevliler Kamu İhale ve Sözleşme Kanunlarına uygun davranmadıkları

**Konu : Görevliler Kamu İhale ve Sözleşme Kanunlarına uygun davranmadıklarında, ortada bir hile yoksa ne tür işlem uygulanır?**

**Karar Veren Mahkeme:** Yargıtay 11. Ceza Dairesi

**Karar Tarihi:** 02.12.2010

**Karar Sayısı:** 4263-13655

## Olay Özeti Karar ve Sonuç:

Dolandırıcılık suçunun oluşabilmesi için failin, bir kişiyi kandırabilecek nitelikte hile ve desiselerle hataya düşürüp, onun veya başkasının zararına kendisi veya başkasının yararına haksız bir çıkar sağlaması gerekmektedir. Hile nitelikli bir yalandır. Yalan belli oranda ağır yoğun ve ustaca olma, sergileniş açısından mağdurun denetleme olanağı ortadan kaldırılmalıdır. Desise ise maddi nitelikteki fiil ve hareketlerle mağduru hataya düşürmek için kullanılan aldatıcı vasıtaadır. Kullanılan hile ve desiseler ile mağdur yanılgıya düşürülmeli ve bu yanıltma sonucu kandırıcı davranışlarla yalanlara inanan mağdur tarafından sanık veya bir başkasına haksız çıkar sağlanmalıdır.

Somut olayda sanığın ...Müdürlüğü tarafından 13.08.2003 tarihinde düzenlenen açık ihale usulde kömür alım ihalesine katılarak kazandığının, 22.08.2003 tarihinde ihale bedelinin ödendiğinin daha sonra teknik şartnameye göre ithal kömür temin etmeyi taahhüt ettiği halde ısıl değeri daha düşük nitelikte kömür vermek suretiyle kamuyu zarara uğratarak nitelikli dolandırıcılık suçunu işlediğini iddia ve kabul

olunmasına rağmen;

Yüklenen suçun yasal unsurlarının ne şekilde oluştuğu tartışılıp gerekçeye yansıtılmadan ve Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu 11. maddesi '' Teslim edilen mal, hizmet yapım veya yapılan işin muayene ve kabul işlemleri idarece kurulacak en az üç kişilik muayene ve kabul komisyonları tarafından yapılır...'' hükmü karşısında, teslim sırasında denetim yapılmasının zorunlu olması ve ihale komisyonu üyeleri ile sorumlularının ayrıca üç kişilik muayene ve kabul komisyonu oluşturmaları gerektiğini bilmediklerini, 2003 yılı Kasım ayında yapılan teslimler sırasında kalitesiz olduğu anlaşılan bir kısım kömürün iade edildiğini, bir kısmı için ise tutanak düzenleyerek yasal işlem başlattıkları belirtmeleri karşısında; sanığın idarenin denetleme olanağını ortadan kaldıracak nitelikte her hangi bir hileli davranışının bulunduğu ilişkin iddia ve tespitin de bulunulmaması, ihale bedelinin teslimden önce ödenmesi nedeniyle dolandırıcılık suçunun yasal unsuru olan aldatma ögesinin gerçekleşmediği, idarenin KİK ve KİSK hükümleri ile kabul ve muayene sorumluluklarını usulünce yerine getirmemiş olmasının, sanığın hileli hareketleri sonucu olmaması nedeniyle yasal unsurları oluşmayan atılı suçtan beraatlerine, yazılı şekilde mahkumiyete hükmolunması yasaya aykırıdır.