

# İHALEYE FESAT KARIŞTIRMA – HİZMET ALIMINI İLE YÜKLENİCİYE YARAR SAĞLANMASI

*Özet: 4734 s. KİK'ten 4964/12 s. Kanun'la iptal edilerek madde metninden çıkarılan m. 22/d ile düzenlenen doğrudan temin yönteminin bir ihale usulü olmadığı ve ihaleye fesat karıştırma suçuna konu olamayacağı belirtilmekle, davaya konu olan Yalıkavak Belediyesi'nde görev yapan sanıkların kuruma önceden alınan yol projesi, kesit ve kübaj hizmetleri için sonradan doğrudan temin ile alıma ilişkin evrak düzenlemeleri şeklindeki eylemin, görevlerinin gereklerine aykırı hareket ederek yükleniciye yarar sağlamak suretiyle görevi kötüye kullanma suçunu oluşturduğu açıklanmıştır. Belirtilen sebeplerle, mahkemece verilen dosya kapsamına ve oluşa uygun düşmeyen hüküm bozmayı gerektirmiştir.*

**T.C.**

**Yargıtay**

**5. Ceza Dairesi**

**E: 2014/1486 K: 2016/3148 K.T.: 29.03.2016**

Mahalli mahkemece verilen hükümler temyiz edilmekle dosya incelenerek, gereği düşünüldü:

4734 sayılı KİK'nun 18. maddesinde idarelerce mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin ihalelerinde uygulanacak usullerin, açık ihale, belli istekliler arasında ihale ve pazarlık usulü olarak sayıldığı, 15/08/2003 tarih ve 4964/12 sayılı Kanunla iptal edilerek madde metninden çıkartılan aynı Yasanın 22/d maddesinde düzenlenen doğrudan temin yönteminin bir ihale usulü olmadığı ve ihaleye fesat karıştırma suçuna konu olamayacağı ve Dairemizce de kabul gören Yargıtay Ceza Genel Kurulunun 07/02/2006 tarih ve 2005/11-119 E. 2006/15 sayılı Kararı uyarınca; önceden alınan hizmet için sonradan şeklen yapılan ihalenin hukuka aykırılığı ve ortada gerçek bir

ihalenin bulunmaması nedeniyle ihaleye fesat karıştırma suçunun oluşmayacağı anlaşıldığından tebliğnamedeki düşünceye iştirak edilmemiştir.

Bilirkişi ve ön inceleme raporlarına, tanık anlatımına, hizmet alımına ilişkin belgelere ve dosya kapsamına göre, suç tarihinde Yalıkavak Belediyesinde harcama yetkilisi ve komisyon üyesi olarak görev yapan sanıkların, kuruma önceden alınan yol projesi, kesit ve kübaj hizmetleri yapılması işi için sonradan doğrudan temin yöntemiyle alıma ilişkin evrak düzenleyerek fiili durumu hukukileştirmeye çalıştıkları, düzenlenen belgelerin içeriği nazara alındığında mevcut eylemlerinde sahtecilik suçunda aranması gereken iğfal kabiliyeti bulunmadığından sabit olan fiillerinin görevlerinin gereklerine aykırı hareket ederek yükleniciye yarar sağlamak suretiyle görevi kötüye kullanma suçunu oluşturduğu gözetilerek mahkumiyetleri yerine, dosya kapsamına ve oluşa uygun düşmeyen yanılıgılı gerekçelerle yazılı şekilde beraatlerine karar verilmesi,

4734 s. KİK'nundan 4964/12 s. Kanun'la iptal edilerek madde metninden çıkarılan m. 22/d ile düzenlenen doğrudan temin yönteminin bir ihale usulü olmadığı ve ihaleye fesat karıştırma suçuna konu olamayacağı belirtilmekle, davaya konu olan Yalıkavak Belediyesinde görev yapan sanıkların kuruma önceden alınan yol projesi, kesit ve kübaj hizmetleri için sonradan doğrudan temin ile alıma ilişkin evrak düzenlemeleri şeklindeki eylemin, görevlerinin gereklerine aykırı hareket ederek yükleniciye yarar sağlamak suretiyle görevi kötüye kullanma suçunu oluşturduğu açıklanmıştır. Belirtilen sebeplerle, mahkemece verilen dosya kapsamına ve oluşa uygun düşmeyen hüküm bozmayı gerektirmiştir.

Kanuna aykırı, 0 yer Cumhuriyet Savcısının temyiz itirazları bu itibarla yerinde görülüş olduğundan, hükümlerin 5320 sayılı Kanunun 8/1. maddesi de gözetilerek CMUK'nın 321. maddesi uyarınca BOZULMASINA, 29/03/2016 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.