

Şirket Vekilinin ihaleye fesat karıştırma suçuna teşebbüs etmesi

5237 sayılı TCK'nın 40 ıncı maddesinde düzenlenen bağıllık kuralı gereğince "suça iştirak için kasten ve hukuka aykırı işlenmiş bir eylemin varlığı yeterlidir. Suçun işlenişine iştirak eden her kişi diğerinin cezalandırılmasını önleyen kişisel nedenler göz önünde bulundurulmaksızın kendi kusurlu eylemine göre cezalandırılır .

5237 sayılı TCK'nın 235 inci maddesinde düzenlenen suça iştirakin her türlü mümkündür. İştirak yönünden herhangi bir özellik bulunmamaktadır, genel hükümler uygulanır.

İhaleye fesat karıştırma suçunda şerikliğin her iki şekli olan azmettirme ve yardım eden şekli ile gerçekleştirilmesi mümkündür.

Ayrıca sadece suçun kanuni tanımındaki fiili gerçekleştiren veya birlikte suç işleme kararının icrası kapsamında suçun kanuni tarifindeki fiili işleyen kişi değil, aynı zamanda

bir başkasını araç olarak kullanmak suretiyle işleyen de faildir. Dolaylı faillik olarak nitelendirilen bu halde, arka plandaki kişi, aracı durumundaki kişi ve onun hareketleri üzerinde hâkimiyet kurmakta ve bu hâkimiyeti nedeniyle fail olarak sorumluluğu gündeme gelmektedir. İhaleye fesat karıştırma suçunda failliğin bu görünüm şekilleri söz konusu olabilir. İhaleye fesat karıştırma niteliği itibarıyla, tek kişi tarafından ve müşterek failler tarafından işlenebilir. Aynı şekilde dolaylı faillik yoluyla da işlenebilir

Tüzel kişiler ihalelerin birçoğuna temsilcileri vasıtasıyla katılmaktadır. Bir tüzel kişinin ihalenin istekli tarafını oluşturduğu hallerde, ihaleye fesat karıştırma teşkil eden

fiiller söz konusu ise, bu fiilli gerçekleştiren gerçek kişiler fail olarak sorumlu olacaklardır.

Tüzel kişilerin kusurlu hareket etme kabiliyeti olmadığından cezai sorumluluğu kabul edilmemektedir. Bu durumda, ihaleye fesat karıştırmadan dolayı sorumluluk tüzel kişiyi temsil eden gerçek kişi veya kişilere ait olacaktır.

Tek kişi tüzel kişiyi temsil yetkisine sahipse ve o ihaleye fesat karıştırmaya teşkil eden fiilleri işlemişse, sadece o sorumlu tutulacaktır. Buna karşılık, örneğin bir anonim şirket yönetim kurulunun temsil yetkisini birlikte kullandığı hallerde, bütün yönetim kurulu üyeleri fail olarak sorumlu tutulacaktır.

İhaleye fesat karıştırmaya suretiyle yararına haksız kazanç sağlanan tüzel kişi hakkında, tüzel kişilere özgü güvenlik tedbiri uygulanacaktır.

ihaleye fesat karıştırmaya suçlarının bir suç örgütünün faaliyetleri kapsamında işlenmesi durumunda ise, amaç suçlardan olan ihaleye fesat karıştırmaya suçunun işlenmesine iştirak etmemek şartıyla suç örgütünden gönüllü olarak ayrılan veya suç örgütünün çözülmesine yardım eden ya da suç örgütünün işlediği suçlar hakkında doğru ve yararlı bilgi verenlere TCK'nın 220 nci maddesinde düzenlenen suç işlemek amacıyla örgüt kurma suçu yönünden ceza verilmeyecektir (TCK m.221). Gerçeğe ve amaç suçları ile faillerine ulaşmak için TCK'nın 221 inci maddesinin genişletilmesi, pişmanlık duyup yaptıkları ve özellikle suç örgütü kapsamında işlenen suçlar ve sorumluları ile ilgili net ve somut bilgi veren faillere ya ceza verilmemeli veya azaltılmış ceza uygulanmalıdır.