

**sözleşmeye göre yürütülen .....  
İşinde (..... her türlü  
kargonun teslim alınması ve  
ilgili adreslere taşınması ve  
imza karşılığı yetkililere  
teslim edilmesi işi), istekli  
tarafından adli sicil kaydı  
sunulmamasına rağmen  
isteklinin ihale dışı  
bırakılmadığı ve geçici  
teminatının gelir  
kaydedilmediği görülmüştür.**

<b>Kamu İdaresi Türü</b>	Yüksek Öğretim Kurumları <input type="checkbox"/>
<b>Yılı</b>	2015
<b>Dairesi</b>	2
<b>Karar No</b>	35449
<b>İlam No</b>	130
<b>Tutanak Tarihi</b>	12.1.2017
<b>Kararın Konusu</b>	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

..... Üniversitesi ile ..... Bölge Müdürlüğü arasında imzalanan sözleşmeye göre yürütülen ..... İşinde (..... her türlü kargonun teslim alınması ve ilgili adreslere taşınması ve imza karşılığı yetkililere teslim edilmesi işi), istekli tarafından adli sicil kaydı sunulmamasına rağmen isteklinin ihale dışı bırakılmadığı ve geçici teminatının gelir kaydedilmediği görülmüştür.

4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 10 uncu maddesinin birinci fıkrasında;

“İhaleye katılacak isteklilerden, ekonomik ve malî yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenebilir”

denilmekte,

Dördüncü fıkrasının (e) bendinde, ihale tarihinden önceki beş yıl içinde, mesleki faaliyetlerinden dolayı yargı kararıyla hüküm giyen isteklinin ihale dışı bırakılacağı ifade edilmektedir.

25.10.2014 tarih ve 29156 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan Kamu İhale Genel Tebliğinin 17.5.3. maddesinde isteklilerden 4734 sayılı Kanunun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasına göre istenecek belgelerin temin edileceği yerler belirtilmekte, maddede yerli istekliler için,

“İsteklinin gerçek kişi olması halinde; ihale tarihinden önceki beş yıl içinde mesleki faaliyetleri ile ilgili mahkumiyet kararına ilişkin belgeler Adalet Bakanlığı, Adli Sicil ve İstatistik Genel Müdürlüğü’ne bağlı birimlerden alınacaktır.

İsteklinin tüzel kişi olması halinde; Türk Ticaret Kanunu hükümleri uyarınca; anonim şirket ise yönetim kurulu üyelerinin, limited şirket ise şirket müdürünün, yoksa ortaklarının tamamının, kolektif şirket ise ortakların tamamının, komandit şirkette komandite ortakların hepsinin,

komanditer ortaklardan kendilerine şirketi temsil yetkisi verilmiş olan ortakların, kooperatiflerde yönetim kurulu üyelerinin Adalet Bakanlığı, Adli Sicil ve İstatistik Genel Müdürlüğü'ne bağlı birimlerden alacakları belgeler İdarelerce kabul edilecektir. Öte yandan, sermaye şirketinde yönetim kurulu üyesi veya limited şirket müdürü olmasa dahi şirketin idaresinde hakim etkisi bulunan ortak veya ortakların da 10 uncu maddenin dördüncü fıkrasının (e) bendi uyarınca adli sicil kaydını ibraz etmeleri gerekmektedir.”,

Yabancı istekliler için,

“İsteklinin gerçek kişi olması halinde; 4734 sayılı Kanununun 11 inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde belirtilen suçlara ve 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (e) bendine ilişkin adli sicil kayıtlarını,

i- T.C. Adalet Bakanlığı Adli Sicil ve İstatistik Genel Müdürlüğüne bağlı birimlerden,

ii-Uyruğunda buldukları ülke mevzuatı uyarınca bu ülkelerin yetkili makamlarından,

Almaları gerekmektedir.”

hükmü yer almakta,

17.5.3.2.4. maddesinde;

“Diğer taraftan; adli sicil kaydına ilişkin belgelerin düzenlenmesinin mümkün olmaması halinde bu hususun veya ülke mevzuatı uyarınca düzenlenen belgelerin, yabancı gerçek kişi isteklinin uyruğunda bulunduğu ya da yabancı tüzel kişi isteklinin kurulduğu ülkenin Türkiye'deki misyon şefliklerince veya bu ülkelerdeki Türkiye Cumhuriyeti misyon şefliklerince teyit edilmesi zorunludur.”,

denilmektedir.

Tebliğ'in 17 nci maddesinin altıncı fıkrasında ihale üzerinde

kalan isteklilerin kanununun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasında sayılan durumlarda olmadığına dair belgeleri sözleşmeden önce sunamaması hususu düzenlenmiş, fıkranın birinci bendinde;

“İhale Uygulama Yönetmeliklerinin “İhale dışı bırakılma” başlıklı maddelerinde; İhale üzerinde kalan istekliden, 4734 sayılı Kanununun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (a), (b), (c), (d), (e) ve (g) bentlerinde belirtilen durumlarda olmadığına dair belgelerin sözleşme imzalanmadan önce istenilmesinin zorunlu olduğu ve bu belgelerin, ihale tarihinde isteklinin anılan bentlerde belirtilen durumlarda olmadığını göstermesi gerektiği hükmüne bağlanmıştır.”,

Üçüncü bendinde,

“4734 sayılı Kanununun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (a), (b), (c), (d), (e) ve (g) bentleri gereğince, ihaleye katılan isteklinin teklifinin başka bir sebeple değerlendirme dışı bırakılıp bırakılmadığı, bu isteklinin teklifinin ekonomik açıdan en avantajlı teklif olup olmadığı veya ihalenin iptal edilip edilmediğine bakılmaksızın, isteklilerin taahhüt edilen duruma aykırı hususlarının bulunduğu anlaşılmaması (sosyal güvenlik prim veya vergi borcu bulunması gibi) halinde, bu durumda olanların ihale dışı bırakılarak geçici teminatlarının gelir kaydedilmesi, ancak haklarında ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilmemesi gerekmektedir.”

hükümleri yer almaktadır.

Öte yandan, ..... Taşımacılık A.Ş. tarafından verilen birim fiyat teklif mektubunda,

“İhale tarihinde 4734 sayılı Kanununun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (a), (b), (c), (d), (e), (g) ve (i) bentlerinde sayılan durumlarda olmadığımızı ve olmayacağımızı, anılan maddenin dördüncü fıkrasının (c) ve (d) bentleri hariç, bu hususlara ilişkin olarak durumumuzda değişiklik olması

halinde buna ilişkin belgeleri İdarenize derhal vereceğimizi; ihalenin üzerimizde kalması halinde ise sözleşme imzalanmadan önce anılan maddenin dördüncü fıkrasının (a), (b), (c), (d), (e) ve (g) bentlerinde belirtilen durumlarda olmadığımızla ilişkin belgeleri anılan Kanun ve ilgili mevzuat ile ön yeterlik ve ihale dokümanında yer alan düzenlemelere uygun olarak İdarenize sunacağımızı taahhüt ediyoruz”

denilmektedir.

Buna göre, isteklilerin 4734 sayılı Kanununun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (e) bendi kapsamında adli sicil kayıtlarını sunmaları, adli sicil kaydına ilişkin belgelerin düzenlenmesinin mümkün olmaması halinde, bu durumun Kamu İhale Genel Tebliğinde belirtilen usulle teyit edilmesi, aksi durumda ise isteklinin ihale dışı bırakılarak geçici teminatlarının gelir kaydedilmesi gerekmektedir.

Yapılan incelemede ..... İşinde istekli olan ..... Taşımacılık A.Ş.’nin, Yönetim Kurulunun yabancı uyruklu üyeleri için, bu üyelerin Türkiye’de yerleşik bir ikamet adreslerinin bulunmadığı gerekçesiyle adli sicil kaydı verilemediği yönünde Üniversiteye yazı gönderdiği, İdarenin 4734 sayılı Kanun ve Kamu İhale Genel Tebliği hükümleri gereğince isteklinin teklifini değerlendirme dışı bırakması ve geçici teminatını gelir kaydetmesi gerekirken bu hükümleri uygulamadığı, ayrıca ihalede tek istekli olduğu gerekçesiyle söz konusu ihalenin söz konusu istekli üzerinde bırakıldığı, bu haliyle tahsil edilmesi gereken geçici teminatın tahsil edilmemesi sonucu kamun zararına sebep olunduğu görülmüştür.

Bununla birlikte sorumluların savunmaları ile ekindeki belgelerin incelenmesi sonucunda, kamu zararı tutarının tahsil edildiği anlaşılmıştır.

Bu itibarla, ..... İşinde (..... her türlü kargonun teslim alınması ve ilgili adreslere taşınması ve imza karşılığı yetkililere teslim edilmesi işi), istekli ..... Taşımacılık A.Ş.

tarafından adli sicil kaydına ilişkin belge sunulmamasına rağmen isteklinin ihale dışı bırakılmaması ve geçici teminatının gelir kaydedilmemesi sonucu sebep olunan ..... TL kamu zararının ..... tarih ve ..... numaralı muhasebe işlem fişiyile tahsil edildiği anlaşıldığından, bu miktar için ilişilecek bir husus kalmadığına oy birliğiyle,