

Yapılmamış İmalatları Yapılmış Gibi Göstererek Yasaklanması İstenen Yüklenici

**Konu : Yapılmamış İmalatları Yapılmış Gibi Göstererek
Yasaklanması İstenen Yüklenici Hakkında Mahkeme Kararı**

Karar Veren Mahkeme: Ankara 14. İdare Mahkemesi

Karar Tarihi: 25.03.2010

Karar Sayısı : E:2009/101, K:2010/399

Olay Özeti Karar ve Sonuç :

Davacı şirketin 2886 sayılı Yasa'nın 83/c ve 84. maddesinin birinci fıkrası uyarınca bir (1) yıl süre ile bütün ihalelere katılmaktan yasaklanmasına ilişkin 20.02.2007 tarih ve 26440 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan işlemin; yasaklama kararına konu ihalenin sözleşme ve şartnameye uygun olarak yapıldığı, idarenin yanıltılmağı ile zarara uğratılmasının söz konusu olmadığı, bu durumun açılan tespit davası ile idarenin açtığı alacak davasında ortaya konulduğu, hukuka aykırı olduğu iddialarıyla iptali istenilmektedir.

2886 sayılı Devlet ihale Kanunu'nun "Yasak Fiil ve Davranışlar" başlıklı 83. maddesinin (c) bendinde, ihale işlemlerinin hazırlanması, yürütülmesi ve sonuçlandırılması sırasında, ihale işlemlerinde sahte belge veya sahte teminat kullanmanın veya kullanmaya teşebbüs etmenin, taahhüdünü kötü niyetle yerine getirmemenin, taahhüdünü yerine getirirken idareye zarar verecek işler yapmanın veya işin yapılması veya teslimi sırasında hileli malzeme, araç veya usuller kullanmanın yasak olduğu, 84. maddesinin 1. fıkrasında, 83.

maddede belirtilen fiil veya davranışlarda buldukları anlaşılmanın, bu fiil ve davranışlar ihale safhasında vaki olmuşsa idarelerce o ihaleye iştirak ettirilmeyecekleri gibi fiil veya davranışlarının özelliğine göre ihaleyi yapan bakanlık veya ilgili bakanlık tarafından haklarında bir yıla kadar bütün ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verileceği, bu kararların ilgilinin müteahhitlik siciline de işleneceği, ikinci fıkrasında ise, haklarında bu yolda işlem yapılanların sermayesinin çoğunluğuna sahip bulunduğu tespit edilen tüzel kişilere de aynı yaptırımın uygulanacağı son fıkrasında da taahhüdünü sözleşme ve şartname hükümlerine uygun olarak yerine getirmeyen müteahhit hakkında da bir yıla kadar ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verileceği hükme bağlanmıştır.

Dava ve Mahkememizin E:2009/1018 sayılı dosyasının birlikte incelenmesinden; davacı şirketin, 30.03.2000 tarihinde ihalesi yapılan A... A... Merkez 24 Derslikli ilköğretim Okulu ikmal inşaatı ve Çevre Düzenlemesi işinin yüklenicisi olduğu, işin tamamlanarak 01.11.2001 tarihinde kesin kabulünün yapıldığı, daha sonra yapılan ihalelerde ilgili firmalara fazla ödeme yapıldığı ve bu ihalelerde usulsüzlükler bulunduğu gerekçesiyle Bayındırlık ve İskân Bakanlığı Teftiş Kurulunca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 17.09.2004 tarih ve FTD.44/04, VG.61/04-02 sayılı On inceleme Raporunda, davacının söz konusu yapım işinde yapılmamış imalatları yapılmış gibi, yapılmış imalatları da yapılanlardan fazla gösterdiğinin tespit edildiği, bu nedenle davacı şirkete 2000 yılı fiyatları ile toplam 49.320,15 TL fazla ödeme yapıldığı, 24.09.2004 tarih ve FTD.44/04, VG.61 04-128 sayılı müfettişlik yazısında davacı şirkete fazla ödeme yapıldığından bahisle 2886 sayılı Yasa'nın 83/c maddesi uyarınca davacının ihalelere katılmaktan yasaklanmasının önerildiği, bu öneri doğrultusunda davacı şirketin 02.02.2007 tarih ve 716 sayılı işlem ile 2886 sayılı Yasa'nın 83/c ve 84. maddesinin birinci fıkrası uyarınca bir (1) yıl süre ile bütün ihalelere katılmaktan yasaklanmasına karar verildiği anlaşılmıştır.

Bu durumda; her ne kadar davacı şirketin söz konusu yapım işinde yapılmamış imalatları yapılmış gibi, yapılmış imalatları da yapılanlardan fazla göstermek suretiyle idareyi zarara uğrattığından bahisle 2886 sayılı Yasa'nın 83 c ve 84. maddesinin birinci fıkrası uyarınca bir (1) yıl süre ile bütün ihalelere katılmaktan yasaklanmasına karar verilmiş ise de, yukarıda yer verilen gerek tespit davasında ve gerekse A... Valiliğince davacı şirket aleyhine açılan alacak davasında davacı şirketin edimini tam ve eksiksiz olarak yerine getirdiğinin ve söz konusu ihalede idareyi zarara uğratmadığının belirlenmesi karşısında, davacı şirketin bir (1) yıl süre ile bütün ihalelere katılmaktan yasaklanmasına ilişkin dava konusu işlemlerde hukuka uyarlık bulunmamaktadır.