

T.C.
İÇİŞLERİ BAKANLIĞI
Mahalli İdareler Genel Müdürlüğü

Sayı : B.05.0.MAH.0.06.02.00/19761-62411
Konu : Görüş

27/07/2009

DİYARBAKIR VALİLİĞİNE
(İl Mahalli İdareler Müdürlüğü)

İlgi : a) 2/7/2009 tarih ve 7096 sayılı yazınız.
b) 15/7/2009 tarih ve 7657 sayılı yazınız.

İlgi (a) sayılı yazınızda, Bismil İlçesi Köylere Hizmet Götürme Birliği Başkanlığınca 20/5/2008 tarihinde yapılan Bismil-Batman Yolu Km:00+000-30+0000 arası sanat yapıları yapım işi ihalesinin ekonomik açıdan en uygun teklifin altında beş tane daha düşük teklif olması nedeni ile iptal edildiği, ancak ihaleye katılan firmalardan Temizcan Otomotiv Turizm İnş. Gıda San. Tic. Ltd. Şti'nin ihale dosyasında sunmuş olduğu 30.11.2005 tarihli iş bitirme belgesinin TPAO Batman Bölge Müdürlüğü tarafından düzenlenmediği, bu yönde sunulan belgenin sahte olduğunun yapılan teftiş sonucunda tespit edildiği, adı geçen şirket ile ilgili Cumhuriyet Başsavcılığına suç duyurusunda bulunulduğu belirtilmiş, ilgili mevzuat uyarınca ihalelere katılmaktan yasaklanması için gerekli süreç başlatılmıştır. Adı geçen şirketin ihale şartnamesi gereği yatırmış olduğu teminat bedelinin, 4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 21/c maddesi gereği gelir olarak kaydedilmesi yoluyla alınması konusunda tereddüde düşüldüğü belirtilip görüş talep edilmektedir.

4735 sayılı Kanunun Sözleşmeden Önceki Yasak Fiil Veya Davranışlar Nedeniyle Fesih başlıklı 21.maddesinde;

“Yüklenicinin, ihale sürecinde Kamu İhale Kanununa göre yasak fiil veya davranışlarda bulunduğu sözleşme yapıldıktan sonra tespit edilmesi halinde, kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir.

Ancak, taahhüdün en az % 80'inin tamamlanmış olması ve taahhüdün tamamlattırılmasında kamu yararı bulunması kaydıyla;

a) İvediliği nedeniyle taahhüdün kalan kısmının yeniden ihale edilmesi için yeterli sürenin bulunmaması,

b) Taahhüdün başka bir yükleniciye yaptırılmasının mümkün olmaması,

c) Yüklenicinin yasak fiil veya davranışının taahhüdünü tamamlamasını engelleyecek nitelikte olmaması,

Hallerinde, idare sözleşmeyi feshetmeksizin yükleniciden taahhüdünü tamamlamasını isteyebilir ve bu takdirde yüklenici taahhüdünü tamamlamak zorundadır. Ancak bu durumda, yüklenici hakkında 26 ncı madde hükmüne göre işlem yapılır ve yükleniciden kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların tutarı kadar ceza tahsil edilir. Bu ceza hakedişlerden kesinti yapılmak suretiyle de tahsil edilebilir.” hükmü getirilmiştir.

21 madde sözleşmeden önceki yasak fiillerden dolayı feshi düzenlemektedir. Oysa Bismil İlçesi Köylere Hizmet Götürme Birliği Başkanlığınca 20/5/2008 tarihinde yapılan ihale, ekonomik açıdan en uygun teklifin altında beş tane daha düşük teklif olması nedeni ile iptal edilmiş, iptal nedeniyle ilgili firma ile herhangi bir sözleşme imzalanmamıştır. Sözleşme imzalanmaması nedeniyle 21. maddeye göre işlem tesis edilmesi ve ihale teminatının gelir kaydedilmesinin mümkün olmayacağı değerlendirilmektedir.

Bilgi ve gereğini rica ederim.

Ercan TOPACA
Vali
Bakan a.
Genel Müdür