

İhaleye fesat karıştırma suçunun cebirve tehdit kullanmak suretiyle işlenmesi halinde temel cezanın alt sınırı beş yıldan az olamaz

Cebir veya tehdit kullanmak suretiyle ya da hukuka aykırı diğer davranışlarla, ihaleye katılma yeterliliğine veya koşullarına sahip olan kişileri ihaleye, ihale sürecindeki işlemlere katılmalarını engellemek (TCK md 235/2-c)

Bentte tanımlanan suçun bu halinde, fail isteklilere fiziki güç kullanmakta veya güvenlik duygusunu, iç huzurunu etkileyici, onu endişeye, korkuya sevk edecek her türlü harekette bulunmakta bu durum da ihaleye fesat karıştırma olarak kabul edilmektedir.

Cebirde bizzat ihaleye, ihale sürecindeki işlemlere katılmasını engellemek istenen kimseye karşı maddeten zorlama bulunmaktadır.³¹⁷ Tehditte önemli olan tehdidin yapılması ile mağdurun etki altına girmesi olmakta bu sebeple bizzat mağdura yapılması şart olmamakta, ihaleye katılacak olanın gerçek veya tüzel kişinin temsilcisine, vekillerine veya etkileneceği bir başka kimseye karşı da yapılabilmesi söz konusu olmaktadır.

Ayrıca 6459 sayılı Kanun md 12 ile TCK md. 235/2-c 'de yapılan değişiklik, cezanın alt sınırının 5 yıl olarak düzenlendiğine; cebir veya tehdit kullanmak suretiyle ihale sürecindeki işlemlere katılmayı engelleme fiilinin işlenmesine rağmen mağdur konumdaki kişinin ihaleye girmesi halinde eylemin teşebbüs aşamasında kaldığına ve TCK'nın 35/2. maddesinin uygulanması gerektiğine dikkat edilmesi gerekmektedir. Burada suçun tehdit ile işlenmesinde basit

anlamda tehditten bahsedilmektedir.

Emsal karar;

Yargıtay 5.C.D, 26.1.2015 T, 2014/10173 E, 2015/1582 K: "... İhaleye fesat karıştırma suçunun cebir ve tehdit kullanmak suretiyle işlenmesi halinde temel cezanın alt sınırı beş yıldan az olamaz. Ancak, kasten yaralama veya tehdit suçunun daha ağır cezayı gerektiren nitelikli hallerinin gerçekleşmesi durumunda, ayrıca bu suçlar dolayısıyla cezaya hüküm olunmalıdır. Sanık hakkında suçun işlendiği zaman yürürlükte bulunan kanun ile sonradan yürürlüğe giren kanunların hükümleri farklı ise, failin lehine olan kanun uygulanacağından ihaleye fesat karıştırma suçlarından mahkumiyet ve beraet kararları verilen sanıkların suçları arasındaki bağlantı ve iştirak ilişkisi de gözetilerek hukuki durumlarının birlikte mahkemesince yeniden değerlendirilmesi gerekir....30.4.2013 tarihinde yürürlüğe giren 6459 Sayılı Kanunun 12. maddesiyle 5237 Sayılı TCK'nın 235_. maddesinde düzenlenen ihaleye fesat karıştırma suçu için aynı

..maddenin 1. fıkrasında öngörülen hapis cezasının alt ve üst sınırlarının değiştirilmesi, bu suç sonucunda ilgili kamu kurumu veya kuruluşu açısından bir zarar meydana gelmesi durumunda cezanın yarı oranında artırılmasını öngören 3. fıkranın ise; "İhaleye fesat karıştırma suçunun:

a-) Cebir ve tehdit kullanmak suretiyle işlenmesi halinde temel cezanın alt sınırı beş yıldan az olamaz. Ancak, kasten yaralama veya tehdit suçunun daha ağır cezayı gerektiren nitelikli hallerinin gerçekleşmesi durumunda, ayrıca bu suçlar dolayısıyla cezaya hükmolunur .

b-) İşlenmesi sonucunda ilgili kamu kurumu veya kuruluşu açısından bir zarar meydana gelmemiş ise, bu fıkranın (a) bendinde belirtilen haller hariç olmak üzere, fail hakkında bir yıldan üç yıla kadar hapis cezasına hükmolunur. " şeklinde yeniden düzenlenmesi karşısında; TCK'nın 7/2. madde-

fıkrasındaki “... suçun işlendiği zaman yürürlükte bulunan kanun ile sonradan yürürlüğe giren kanunların hükümleri farklı ise, failin lehine olan kanun uygulanır ve infaz olunur” hükmü nazara alınıp haklarında ihaleye fesat karıştırma suçlarından mahkumiyet ve beraet kararları verilen sanıkların suçları arasındaki bağlantı ve iştirak ilişkisi de gözetilerek hukuki durumlarının birlikte mahkemesince yeniden değerlendirilmesi zorunluluğu, bozmayı gerektirmiş...”

Hukuka aykırı diğer davranışlar ise istekli olan kişinin, ihale sürecinden kanunda belirtilmeyen ve cebir veya tehdit dışında kalan sair davranışlarla engellenmesi şeklinde ortaya çıkmaktadır.