

iş deneyimini tevsik etmek üzere sunulan sözleşmeye ait damga vergisi ödemesine ilişkin bilgi ve belgelerin belirlendiğinden, bu hususun 4734 sayılı Kanun'un "Yasak fiil ve davranışlar" başlıklı 17'nci maddesi kapsamında olduğu ve belgenin ödeme tarihinin değiştirilerek ihalede sunulduğundan bahisle dava konusu işlem tesis edilmişse de, sahte olduğu ileri sürülen belgenin, davacı tarafından düzenlendiği hususu net bir şekilde açıklığa kavuşturulmadan davacının

**teklifinin değerlendirme dışı
bırakılması**

	<table><tr><td>Toplantı No</td><td>: 2023/062</td></tr><tr><td>Gündem No</td><td>: 23</td></tr><tr><td>Karar Tarihi</td><td>: 27.12.2023</td></tr><tr><td>Karar No</td><td>: 2023/MK-246</td></tr></table>	Toplantı No	: 2023/062	Gündem No	: 23	Karar Tarihi	: 27.12.2023	Karar No	: 2023/MK-246
Toplantı No	: 2023/062								
Gündem No	: 23								
Karar Tarihi	: 27.12.2023								
Karar No	: 2023/MK-246								
BASVURU SAHİBİ: Ege Gökmen İnşaat Araç Kiralama Ortak Sağlık Güvenlik Birimi İş Sağlığı Ve Güvenliği Eğitim Hizm. San. Ve Tic. Ltd. Şti. (05.04.2023 tarih ve 2023/MK-74 sayılı Kurul Kararı)									
İHALE YERİ, İHALE İDARE: KARAYOLLARI GENEL MÜDÜRLÜĞÜ Karayolları 2. Bölge Müdürlüğü-2.Bölge									
BASVURUYA KONU İHALE: 2022/1130412 İhale Kayıt Numaralı "Karayolları 2Bölge Müdürlüğü ve Bağlı İşyerlerinde İş Sağlığı ve Güvenliği Kısmi Süreli Hizmet Alımı İşi" İhalesi									
KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:									
KARAR: Karayolları 2. Bölge Müdürlüğü tarafından yapılan 2022/1130412 ihale kayıt numaralı "Karayolları 2. Bölge Müdürlüğü ve Bağlı İşyerlerinde İş Sağlığı ve Güvenliği Kısmi Süreli Hizmet Alımı İşi" ihalesine ilişkin olarak, Ege Gökmen İnşaat Araç Kiralama Ortak Sağlık Güvenlik Birimi İş Sağlığı ve Güvenliği Eğitim Hizm. San. ve Tic. Ltd. Şti. itirazen şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 27.04.2023 tarihli ve 2023/UH.II-686 sayılı karar ile "1) 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltilici işlem belirlenmesine, 2. Asıl Ortak Sağlık Güvenlik Birimi A.Ş tarafından iş deneyimini tevsik etmek üzere beyan edilen sözleşmenin damga vergisinin ödeniğine ilişkin sunulmuş olan belgeyle ilgili yapılan tespitler neticesinde görevli Cumhuriyet Başsavcılığına suç duyurusunda bulunulmasına. 3) Başvuru bedelinin Kurul kararının başvuru sahibine bildirimini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumuna yazılı talebi halinde iadesine" karar verilmiştir. Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle, Davacı Asıl Ortak Sağlık Güvenlik Birimi A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 23. İdare Mahkemesinin 05.10.2023 tarihli ve E:2023/763, K:2023/1649 sayılı kararında "İş bu davaya konu edilen Kamu İhale Kurulunun 27/04/2023 tarihli ve 2023/UH.II-686 sayılı kararıyla; "Yukarıda aktarılan Mahkeme kararından anlaşıldığı üzere, Asıl Ortak Sağlık Güvenlik Birimi A.Ş. tarafından iş deneyimini tevsik etmek üzere sunulan sözleşmeye ait 2022111801UHN0000041 dekont numaralı damga vergisi ödemesine ilişkin bilgi ve belgelerin ilgili Mahkeme tarafından Usak Vergi Dairesi Müdürlüğü'nden talep edilmesi sonucunda sözleşmeye ilişkin damga vergisinin 18.11.2022 tarihinde öndendiği, bu tarihin de ihale ilan tarihi olan 28.10.2022 tarihinden sonra olduğu belirlenmiştir. Bu yönüyle damga vergisinin ödeme tarihi açısından mevzuata uygun olmadığı anlaşılmıştır. Ancak, Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, ihale kapsamında iş deneyimini tevsik etmek amacıyla sunulan sözleşmenin 6331 sayılı İş Sağlığı ve Güvenliği Kanunu kapsamında düzenlenen bir belge olduğu ve bu Kanun'a göre düzenlenen kağıtların damga vergisinden muaf olup olmadığı yönüyle yapılan incelemede, Asıl Ortak Sağlık Güvenlik Birimi A.Ş. tarafından sunulan iş güvenliği hizmeti sözleşmesinin damga vergisinin ilgili mevzuat hükümlerine göre istisna kapsamında yer aldığı, dolayısıyla iş deneyimini tevsik amacıyla sunduğu özel sektöre gerçekleştirilen işler kapsamında düzenlenen sözleşmeye ilişkin damga vergisi ödemesi yükümlülüğü bulunmamaktadır. Fakat 4734 sayılı Kanun'un yukarıda aktarılan 17'nci maddesinin (c) bendinde sahte belge kullanmak ve bunlara teşebbüs etmek yasak fiil ve davranışlar arasında sayıldığından ayrıca aynı Kanun'un 10'uncu maddesinin (j) bendinde Kanun'un 17'nci maddesinde belirtilen yasak fiil ve davranışta bulundukları tespit edilenlerin ihale dışı bırakılacağı hüküm altına alındığından adı geçen isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması gerektiği sonucuna varılmıştır. Ayrıca, Asıl Ortak Sağlık Güvenlik Birimi A.Ş. tarafından iş deneyimini tevsik etmek üzere sunulan sözleşmeye ait 2022111801UHN0000041 dekont numaralı damga vergisi ödemesine ilişkin bilgi ve belgelerin ilgili Mahkeme tarafından Vergi Dairesi'nden araştırılması sonucunda ödeme tarihinin 18.10.2022 tarihi olmadığı belirlendiğinden, bu hususun 4734 sayılı Kanun'un "Yasak fiil ve davranışlar" başlıklı 17'nci maddesi kapsamında olduğu ve belgenin ödeme tarihinin değiştirilerek ihalede sunulduğu belirlenmiştir. Dolayısıyla Asıl Ortak Sağlık Güvenlik Birimi A.Ş tarafından iş deneyimini tevsik etmek üzere beyan edilen sözleşmenin damga vergisinin ödeniğine ilişkin sunulmuş olan belgeyle ilgili yapılan tespitler neticesinde görevli Cumhuriyet Başsavcılığına suç duyurusunda bulunulması gerektiği sonucuna ulaşılmıştır." denilmek suretiyle davacı şirketin teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, bahse konu işlemin iptali istemiyle de görülmekte olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır. Uyuşmazlık konusu olayda, dava konusu işlemlerle bildirildiği üzere görevli Cumhuriyet Başsavcılığına yapılan suç duyurusu neticesinde Ankara Cumhuriyet Başsavcılığı tarafından yürütülen 2023/109726 sayılı soruşturmada, 22/06/2023 tarihinde, sahte olduğu ileri sürülen belgenin fotokopi niteliğinde olduğu, bu haliyle aldatıcılık niteliğinin olmadığı, dolayısıyla resmi evrakta sahtecilik suçunun unsurları itibarıyla oluşmadığı gerekçesiyle kovuşturmayla yer olmadığina dair karar verildiği görülmektedir. Bununla birlikte, davacı tarafından iş deneyimini tevsik etmek üzere sunulan sözleşmeye ait 2022111801UHN0000041 dekont numaralı damga vergisi ödemesine ilişkin bilgi ve belgelerin ilgili Mahkeme tarafından Vergi Dairesinden araştırılması sonucunda ödeme tarihinin 18.10.2022 tarihi olmadığı belirlendiğinden, bu hususun 4734 sayılı Kanun'un "Yasak fiil ve davranışlar" başlıklı 17'nci maddesi kapsamında olduğu ve belgenin ödeme tarihinin değiştirilerek ihalede sunulduğundan bahisle dava konusu işlem tesis edilmişse de, sahte olduğu ileri sürülen belgenin, davacı tarafından düzenlendiği hususu net bir şekilde açıklığa kavuşturulmadan davacının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin dava konusu işlemler hukuka uyarak bulunmadığı" gerekçesiyle "dava konusu işlemin iptaline" karar verilmiştir. Anayasa'nın 138'inci maddesinin dördüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükmü bağlanmıştır. Ayrıca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır. Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir. Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliğ edildiği veya tebliğ edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere, 1. Kamu İhale Kurulunun 27.04.2023 tarihli ve 2023/UH.II-686 sayılı kararının iptaline, 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanun'un 54'ü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine, 3- 27.04.2023 tarihli ve 2023/UH.II-686 sayılı Kurul kararı ile idadesi yapılmış başvuru bedelinin geri alınmasına, Öybirliği ile karar verildi.									