

süs bitki alımlarının 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında gerçekleştirilmesi gerekirken, aynı Kanun'un 3/a maddesinde yer alan istisna hükmü kapsamında değerlendirilerek ihalesiz olarak gerçekleştirilmesi suretiyle hukuka aykırı işlem yapılması hususu ile ilgili olarak;

Kamu İdaresi Türü Belediyeler ve Bağlı İdareler Yılı 2011 Dairesi 5 Karar No 8 İlam No 13 Tutanak Tarihi 24.01.2013 Kararın Konusu İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Süs bitkisi alımı Belediyesi tarafından yapılan TL tutarındaki süs bitki alımlarının 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında gerçekleştirilmesi gerekirken, aynı Kanun'un 3/a maddesinde yer alan istisna hükmü kapsamında değerlendirilerek ihalesiz olarak gerçekleştirilmesi suretiyle hukuka aykırı işlem yapılması hususu ile ilgili olarak; 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İstisnalar" başlıklı 3'ncü maddesi a fıkrasında aynen; "a) Kanun kapsamına giren kuruluşlarca, kuruluş amacı veya mevzuatı gereği işlemek, değerlendirmek, iyileştirmek veya satmak üzere doğrudan üreticilerden veya ortaklarından yapılan tarım veya

hayvancılıkla ilgili ürün alımları ile 6831 sayılı Orman Kanunu gereğince orman köyleri kalkındırma kooperatiflerinden ve köylülerden yapılacak hizmet alımları,” denilmektedir. Buna göre, İhale Kanunu kapsamına giren kuruluşların yukarıda bahsi geçen alımlarını Kamu İhale Kanununa göre yapmayabilecekleri, alımların istisna kapsamında olduğu ilgili kanun maddesinden anlaşılmaktadır. Ancak istisnadan yararlanabilme koşulu olarak öngörülen şartlar, kanunun 3/a bendinin istisna konusu “kurum” ve “iş” bazlı tasnifinden daha net görülmektedir. Şöyle ki 4734/3-a kapsamında istisnadan bahsedebilmek için aşağıdaki şartların gerçekleşmesi lazımdır: 1-) Alım yapacak kamu kuruluşu açısından gerekli şart: İlgili kuruluşun, tarım veya hayvancılıkla ilgili ürünleri, işlemek, değerlendirmek, iyileştirmek veya satmak gibi bir amacı veya mevzuatı gereği bu anlamda bir görevi yahut yetkisi olmalı. 2-) Alımın yapılacağı kişiler ve alım konusu açısından gerekli şart: - Doğrudan üreticilerden veya ortaklarından (tarım veya hayvancılıkla ilgili ürün alımları), -6831 sayılı Orman Kanunu gereğince orman köyleri kalkındırma kooperatiflerinden ve köylülerden (hizmet alımları). Belediyelerin görev, amaç ve yetkilerinin hukuki çerçevesini oluşturan 5393 sayılı Belediye Kanunu’nda ve ilgili diğer belediye mevzuatında ise Belediyelere, tarım veya hayvancılıkla ilgili ürünleri, işlemek, değerlendirmek, iyileştirmek veya satmak gibi bir görev, amaç yahut yetki verilmemiştir. Bu anlamda kuruluş amacında veya mevzuatı gereği böyle bir görevi bulunmayan Belediye tarafından süs bitkisi alım işlerinin Kamu İhale Kanunu 3/a bendi kapsamında değerlendirilemeyeceği açıktır. Ancak ödeme emri belgeleri ve ekleri incelendiğinde, yukarıda belirtilenin aksine, süs bitkilerinin Kamu İhale Kanunu’nun İstisnalar başlıklı 3’üncü maddesi (a) fıkrasına göre temin edildiği anlaşılmaktadır. Ancak, alımı yapılan süs bitkilerinin birkaç firmadan ve üreticiden fiyat araştırması yapılarak alındığı anlaşıldığından, 5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanunu’nun 71. maddesinde tanımlanan kamu zararı oluşmadığından ilişilecek husus bulunmadığına Daire Başkanı’ın “4734 sayılı Kamu İhale Kanun’un 3/a maddesinde yer alan istisna hükmü kapsamında alımı yapılan süs bitkisi alımları, mevzuatına uygun olduğundan ilişilecek husus bulunmamaktadır.” Şeklindeki ayrışık görüşlerine ilaveten oy birliğiyle karar verildi.]]>