**T.C.**

**İÇİŞLERİ BAKANLIĞI**

**Mülkiye Müfettişliği**

**Sayı: 57/**

**Mülkiye Müfettişi:** İbrahim SEVİMLİ

**İNCELEME - ARAŞTIRMA**

**RAPORU**

|  |  |
| --- | --- |
| **GÖREV EMRİNİN** | **RAPORUN KONUSU**  “2886 Sayılı Devlet İhale Kanunu, 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu, 4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu, İkincil Mevzuat ve Uygulama Örnekleri, Örnek Bir İhale Dosyasının Oluşturulması, Kullanılan Belgeler” |
| **Tarihi :** 03/09/2015  **Numarası:** 5110 |  |
| **RAPORUN**  **Tarihi:** 26.11.2015  **Verildiği Yer ve Makam:** |  |
| **Bilgi İçin:** İçişleri Bakanlığı  (Tef. Ku. Bşk.)  **Gereği için:**İçişleri Bakanlığı  (Tef. Kur. Bşk.) |  |

İÇİNDEKİLER

[I- BAŞLANGIÇ : 1](#_Toc436232013)

[II- İNCELEME – ARAŞTIRMA KONUSU : 1](#_Toc436232014)

[III- AMAÇ : 1](#_Toc436232015)

[IV- İNCELEME METODU : 1](#_Toc436232016)

[V- 2886 SAYILI DEVLET İHALE KANUNU : 1](#_Toc436232017)

[VI- 4734 SAYILI KAMU İHALE KANUNU : 13](#_Toc436232018)

[VII-2886 SAYILI DİK İLE 4734 SAYILI KİK ARASINDAKİ TEMEL FARKLAR: 35](#_Toc436232019)

[VIII- 4735 SAYILI KAMU İHALE SÖZLEŞMELERİ KANUNU 36](#_Toc436232020)

[IX-KAMU İHALELERİNDE MÜLKİ İDARE AMİRLERİNİN KONUMU, GÖREV VE SORUMLULUKLARI: 45](#_Toc436232021)

[X- SONUÇ : 48](#_Toc436232022)

# I- BAŞLANGIÇ :

İçişleri Bakanlığı Eğitim Dairesi Başkanlığı’nın 06/08/2015 tarih ve 1095 sayılı yazısı üzerine, Bakanlık Makamının 24/08/2015 gün ve 407 sayılı onayı ve Teftiş Kurulu Başkanlığı’nın 03/09/2015 gün ve 5110 sayılı görev emirleri uyarınca iş bu İnceleme-Araştırma Raporu tarafımdan hazırlanmıştır.

# II- İNCELEME – ARAŞTIRMA KONUSU :

2886 Sayılı Devlet İhale Kanunu, 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu, 4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu, İkincil Mevzuat ve Uygulama Örnekleri, Örnek Bir İhale Dosyasının Oluşturulması, Kullanılan Belgeler konusu iş bu inceleme-araştırma raporunun konusunu oluşturmaktadır.

# III- AMAÇ :

Yukarıda bahsedilen ihale iş ve işlemleriyle ilgili olarak Bakanlık personelimizin özellikle de İçişleri Bakanlığı 101. Dönem Kaymakamlık kursunda Kaymakam Adaylarına bir Hizmet İçi Ders Notu olarak da düşünülen bu raporda söz konusu ihale konularındakendilerine verilecek görev, yetki ve sorumluluklarını tarif etmek ve bu konuda karşılaşabilecekleri sorunlarda yardımcı olmak şeklinde belirlenmiştir.

# IV- İNCELEME METODU :

İnceleme yapılırken, konu ile ilgili mevzuat olan; 2886 Sayılı Devlet İhale Kanunu, 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu ve 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunları ile diğer Yönetmelik ve Tebliğler Müfettişlikçe incelenmiş, ancak bu raporda ayrıntılı olarak mevzuatta yer alan tüm maddeler üzerinde durulmamış, pratikte ihtiyaç duyulan konular üzerinde durulmuş, özellikle de özellikle Kaymakam adaylarının istifade edebileceği özet bilgilere yer verilmiştir.

Ayrıca raporda 2886 Sayılı Devlet İhale Kanunu ve 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamındaki ihalelere yönelik performans göstergeleri ve kontrol listesi hazırlanmış, bunun yanında bir ihale dosyasının oluşturulmasındaki ihale akım süreci yazılmaya çalışılmıştır.

Ayrıca mevzuatın oldukça geniş olması ve özellikle de ikincil mevzuatın hızlı değişmesi karşısında ihale iş ve işlemlerde dikkat edilmesi gereken konular ve ileride sıkıntı oluşabilecek alanlar incelenmeye çalışılmıştır.

# V- 2886 SAYILI DEVLET İHALE KANUNU :

**KONU İLE İLGİLİ MEVZUAT HÜKÜMLERİ :**

1. **BİRİNCİL MEVZUAT :**

2886 Sayılı Devlet İhale Kanunu

1. **İKİNCİL, ÜÇÜNCÜL MEVZUAT :**
2. Maliye Bakanlığı Tebliğleri

**2-** Hazine Taşınmazlarının İdaresi Hakkında Yönetmelik (19.06.2007 tarih ve 26557 sayılı Resmî Gazete)

**3**- Mahalli İdareler Bütçe ve Muhasebe Yönetmeliği (10 Mart 2006 /26104 sayılı Resmi Gazete)

**4-** Mahalli İdareler Harcama Belgeleri Yönetmeliği (15.08.2007 gün ve 26614 sayılı R.G.)

**5-** Merkezi Yönetim Harcama Belgeleri Yönetmeliği (31/12/2005 tarihli ve 26040 sayılı 3.Mükerrer Resmi Gazete)

**6-** Kamu zararlarının tahsiline ilişkin usul ve esaslar, Maliye Bakanlığının teklifi üzerine Bakanlar Kurulu tarafından 19.10.2006 tarihinde çıkarılan yönetmelik

**7-** İçişleri Bakanlığı Mahalli İdareler Genel Müdürlüğünce yayımlanan 30.12.2005 tarih ve 2005/133 no’lu Genelge ile, 2. İçişleri Bakanlığı Mahalli İdareler Genel Müdürlüğünün 24.02.2006 tarih ve B050MAH074000l/45181 Sayılı Genelgesi.

**8-** İçişleri Bakanlığı Mahalli İdareler genel Müdürlüğü’nün 15.11.2005 tarih ve B050MAH0650002/11753-82652 sayılı ve 2886/75 konulu genelgesi.

**İNCELEME VE DEĞERLENDİRME:**

Aşağıda belirtilecek konular 2886 sayılı Devlet İhale Kanunu dikkate alınarak özet bilgiler şeklinde sunulmaya çalışılmıştır:

**KAPSAM**

Genel bütçeye dahil dairelerle katma bütçeli idarelerin, özel idare ve belediyelerin alım, satım, hizmet, yapım, kira, trampa, mülkiyetin gayri ayni hak tesisi ve taşıma işleri bu Kanunda yazılı hükümlere göre yürütülür.

(Bunlardan alım, hizmet, yapım ve taşıma işleri açık olarak eksiltme işleridir ve bu konudaki hükümler, 4734 ve 4735 sayılı kanunlarla yürürlükten kaldırılmıştır.)

**İLKELER**

Devlet ihalelerinde yer alması gereken ilkeler, bu Kanunun 2’nci maddesinde sayılmıştır:

1. İhtiyaçların en iyi şekilde, uygun şartlarla ve zamanında karşılanması gerekmektedir.

2. İhalelerde açıklık ve rekabetin sağlanması esastır.

3. Başka istekliler tarafından karşılanması mutat olan muhtelif işler, bir ihalede toplanamaz.

Ancak, ihalelerin ayrı ayrı yapılacağı açıklanmak suretiyle ilânları bir arada yapılabilir.

4. Kanunda belirlenen ihale usullerinden yararlanmak amacıyla ihale kısımlara bölünemez.

5. İhaleler, kesin zaruret olmadıkça işin mahiyetine göre, en uygun fiyatla temini mümkün olan mevsimlerde yapılır.

**İHALEYE KATILABİLME ŞARTLARI**

Bu Kanuna göre yapılacak ihalelere katılabilmek için kanuni ikametgah sahibi olmak, gerekli nitelik ve yeterliği haiz bulunmak, istenilen teminat ve belgeleri vermek zorunludur.

**İHALEYE KATILAMAYACAK OLANLAR**

Aşağıdaki şahıslar doğrudan veya dolaylı olarak ihalelere katılamazlar:

1. İhaleyi yapan idarenin;

a) İta amirleri,

b) İhale işlemlerini hazırlamak, yürütmek, sonuçlandırmak ve denetlemekle görevli olanlar,

c) (a) ve (b) bentlerinde belirtilen şahısların eşleri ve ikinci dereceye kadar (ikinci derece dahil) kan ve sıhri hısımları,

d) (a), (b) ve (c) bentlerinde belirtilen şahısların ortakları (bu şahısların yönetim kurullarında görevli olmadıkları anonim ortaklıklar hariç).

2. Bu Kanun ve diğer kanunlardaki hükümler gereğince geçici veya sürekli olarak kamu ihalelerine katılmaktan yasaklanmış olanlar.

**İHALE YETKİLİSİ**

Bu Kanunda yazılı işleri yaptırmaya ve ihaleye, idarelerin ita amirleri yetkilidir.

**ŞARTNAMELER**

İhale konusu işlerin her türlü özelliğini belirten şartname ve varsa ekleri idarelerce hazırlanır.

Bu şartnamelerde işin mahiyetine göre konulacak özel ve teknik şartlardan başka genel olarak Kanunun 7. maddesinde belirtilen hususların da gösterilmesi zorunludur.

**İHALE İŞLEM DOSYASININ DÜZENLENMESİ**

İhaleye konu olan taşınmazın işlem gördüğü dosyaya; onay belgesi, tahmin edilen bedele ilişkin hesap tutanağı, şartname ve ekleri, ilana ilişkin belge ve gazete nüshaları, sözleşme tasarısı ile saklanmasında yarar görülen diğer belgeler konulur.

**TAHMİN EDİLEN BEDEL**

Tahmin edilen bedel, bedel tespit komisyonunca tespit edilir ve karara bağlanır. Bedel tespit ve takdirinde, taşınmazın konumu ve özellikleri göz önünde bulundurulmak suretiyle rayiç bedel esas alınır.

**ONAY BELGESİ**

İhalesi yapılacak her iş için bir onay belgesi hazırlanır. Onay belgesinde; ihale konusu olan işin nevi, niteliği, miktarı, tahmin edilen bedeli, ihalede kullanılacak usul, yapılacaksa ilanın şekli ve adedi, alınacaksa geçici teminat miktarı, şartname ve sözleşme gerekip gerekmeyeceği belirtilir.

Onay belgesi İdarece hazırlanır ve ita amiri tarafından onaylanır.

**İHALE KOMİSYONLARI**

İta amirleri, ilgili idarenin memurlarından birinin başkanlığında idareden, yapım işlerinde işin ehli veya uzmanı olmak şartıyla, en az bir kişi ve maliye memurunun katılmasıyla kurulacak komisyonları görevlendirirler.

Komisyonlara yardımcı olmak üzere, ihale kararlarına katılmamak şartı ile gereği kadar memur ve uzman da görevlendirilebilir.

**KOMİSYONLARIN ÇALIŞMASI**

İhale komisyonları eksiksiz olarak toplanır. Komisyon kararları çoğunlukla alınır. Oyların eşit olması halinde başkanın bulunduğu taraf çoğunlukta kabul edilir. Kararlarda çekimser kalınamaz. Muhalif kalan üye karşı oy gerekçesine kararın altına yazarak imzalamak zorundadır.

Komisyon başkan ve üyeleri, oy ve kararlarından sorumludurlar.

**BEDEL TESPİT KOMİSYONLARN OLUŞUMU VE ÇALIŞMASI**

Bedel tespit komisyonlarına, itâ amirleri tarafından seçilen Başkan ve iki üyeden oluşur.

Bedel tespit komisyonu program dâhilinde çalışır. Komisyon, eksiksiz olarak toplanır. Kararlarda çekimser kalınamaz. Komisyon, “Tahmin Edilen Bedel Tespit Raporu”nu düzenlemek ve imzalamak suretiyle karar alır. Muhalif kalan üye, karşı oy gerekçesini yazarak rapora ekler. Komisyon başkanı ve üyeleri oy ve kararlarından sorumludur.

**İHALENİN İLANI**

İhale konusu olan işler aşağıdaki esas ve usullere göre isteklilere ilan yoluyla duyurulur:

İhalenin yapılacağı yerdeki ilanlar:

a) Günlük gazete çıkan yerlerde ihaleler, ihalenin yapılacağı yerde çıkan gazetelerde en az bir gün aralıkla yayınlanmak suretiyle iki defa duyurulur. Gazete ile yapılacak ilk ilan ile ihale günü arası 10 günden, son ilan ile ihale günü arası 5 günden az olamaz.

b) Günlük gazete çıkmayan yerlerdeki ihalelerde ilan, bu fıkranın (a) bendindeki süreler içinde ilgili idare ile hükümet ve belediye binalarının ilan tahtalarına asılacak yazılar ve belediye yayın araçları ile yapılır. Bu işlemler bir tutanakla belgelenir. Bu yerlerde en çok 7 gün aralıklarla gazete çıkıyorsa ayrıca gazete ile bir defa ilan yapılır.

2. Diğer şehirlerde yapılacak ilanlar:

Tahmin edilen bedeli her yıl Genel Bütçe Kanunu ile belirlenecek miktarı aşan ihale konusu işler (1) numaralı fıkraya göre yapılacak ilanlardan başka, trajı göz önüne alınarak ili Basın-İlan Kurumunca tespit olunacak günlük gazetelerden birinde, ihale tarihinden an az 10 gün önce bir defa daha ilan edilir.

Pazarlık usulü ile yapılacak ihaleler için idareler, ilan yapıp yapmamakta serbesttirler.

**İLANDA BULUNMASI ZORUNLU HUSULAR**

a) İhale konusu olan işin niteliği, yeri ve miktarı,

b) Şartname ve eklerinin nereden ve hangi şartlarla alınacağı,

c) İhalenin nerede, hangi tarih ve saatte ve hangi usulle yapılacağı,

d) Varsa tahmin edilen bedel ve geçici teminat miktarı,

e) İsteklilerden aranılan belgelerin neler olduğu,

f) Kapalı teklif usulüyle yapılacak ihalelerde, tekliflerin hangi tarih ve saate kadar nereye verileceği.

**ŞARTNAME VE EKLERİNDE DEĞİŞİKLİK HALİNDE İLAN**

İlan yapıldıktan sonra şartname ve eklerinde değişiklik yapılamaz. Değişiklik yapılması zorunlu olursa, bunu gerektiren sebep ve zorunluluklar bir tutanakla tespit edilerek önceki ilanlar geçersiz sayılır ve iş yeniden aynı şekilde ilan olunur.

**İLANIN UYGUN OLMAMASI**

17 ve 18 inci maddelerdeki hükümlere uygun olmayan ilanlar geçersizdir. Bu durumda ilan yenilenmedikçe ihale yapılamaz.

İlanların geçersizliği ihale yapıldıktan sonra anlaşılırsa, ihale veya sözleşme feshedilir. Ancak, işte ivedilik ve ihalede Devletin yararı varsa, ihale ve sözleşme Maliye Bakanlığının uygun görüşü ve birinci derece ita amirinin onayı ile geçerli sayılabilir.

İhalenin veya sözleşmenin bozulması halinde, müteahhit veya müşterinin fesih tarihine kadar yapmış olduğu gerçek masrafları ile, varsa, tahakkuk etmiş hakedişleri verilir.

**İHALE TATİL GÜNÜNE RASTLAMASI**

İhale için tespit olunan tarih, tatil gününe rastlamışsa ihale, tekrar ilana gerek kalmaksızın tatili takip eden ilk işgününde aynı yer ve saatte yapılır. İlandan sonra çalışma saati değişse de ihale ilan edilen saatte yapılır.

**UYGUN BEDEL TESPİTİ**

Artırmalarda uygun bedel; tahmin edilen bedelden aşağı olmamak üzere teklif edilen bedellerin en yükseğidir.

Eksiltmelerde uygun bedel; tahmin edilen bedeli geçmemek şartı ile, teklif edilen bedellerin tercihe layık görülenidir.

**KOMİSYONLARIN İHALEYİ YAPIP YAPMAMAKTA SERBEST OLMASI**

Komisyonlar gerekçesini belirtmek suretiyle ihaleyi yapıp yapmamakta serbesttir. Komisyonların ihaleyi yapmama kararı kesindir.

**KARARLARDA BELİRTİLMESİ GEREKEN HUSUSLAR**

İhale komisyonlarınca alınan kararlar, komisyon başkan ve üyelerinin adları, soyadları ve esas görevleri belirtilerek imzalanır.

Kararlarda isteklilerin isimleri, adresleri, teklif ettikleri bedeller, ihalenin hangi tarihte ve hangi istekli üzerine hangi gerekçelerle yapıldığı, ihale yapılmamış ise nedenleri belirtilir.

**İHALE KARARLARIN ONAYI VE İPTAL EDİLMESİ**

İhale komisyonları tarafından alınan ihale kararları, ita amirlerince karar tarihinden itibaren en geç 15 işgünü içinde onaylanır veya iptal edilir.

İta amirince karar iptal edilirse ihale hükümsüz sayılır.

**KESİNLEŞEN İHALE KARARLARININ BİLDİRİLMESİ**

İta amirince onaylanan ihale kararları, onaylandığı günden itibaren en geç 5 işgünü içinde, üzerine ihale yapılana veya vekiline, imzası alınmak suretiyle bildirilir veya iadeli taahhütlü mektupla tebligat adresine postalanır.

İhale kararlarının ita amirince iptal edilmesi halinde de, durum istekliye aynı şekilde bildirilir.

**İHALE USULLERİ**

a) Kapalı teklif usulü,(Esas Usul)

b) Belli istekliler arasında kapalı teklif usulü,

c) Açık teklif usulü,

d) Pazarlık usulü,

e) Yarışma usulü.

İşin gereğine göre bu usullerden hangisinin uygulanacağı, bu Kanun hükümlerine uyularak idarelerince tespit edilir.

**İHALE USULLERİ**

**PAZARLIK USULÜ**

Pazarlık usulü ile yapılan ihalelerde teklif alınması belli bir şekle bağlı değildir. İhaleler, komisyon tarafından işin nitelik ve gereğine göre, bir veya daha fazla istekliden yazılı veya sözlü teklif almak ve bedel üzerinde anlaşmak suretiyle yapılır.

Pazarlığın ne suretle yapıldığı ve ne gibi tekliflerde bulunulduğu ve üzerine ihale yapılanların neden dolayı tercih edildiği pazarlık kararında gösterilir.

**İHALENİN SÖZLEŞMEYE BAĞLANMASI**

Bütün ihaleler bir sözleşmeye bağlanır. Sözleşme, idare adına ita amiri tarafından imzalanır.

Bu Kanunda belirtilen özel hallerde sözleşme yapılması zorunlu değildir.

**GEÇİCİ TEMİNAT**

İsteklilerden, ihale konusu olan işin tahmin edilen bedelinin % 3'ü oranında(%10-%30) geçici teminat alınır. 10 uncu madde uyarınca yapılacak ihalelerde geçici teminat teklif edilen bedelin, tasfiye idaresince yapılan taşınır mal satışlarında ise satışa esas bedelin % 3'ünden az olamaz.

Pazarlık usulü ile yapılacak ihalelerde, geçici teminat alıp almamakta idareler serbesttir.

**KESİN TEMİNAT**

Taahhüdün, sözleşme ve şartname hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesini sağlamak amacıyla, sözleşme yapılmasından önce müteahhit veya müşteriden ihale bedeli üzerinden hesaplanmak suretiyle % 6 oranında kesin teminat alınır.

Müteahhit veya müşterinin bu zorunluluğa uymaması halinde, protesto çekmeye ve hüküm almaya gerek kalmaksızın ihale bozulur ve varsa geçici teminatı gelir kaydedilir.

Kesin teminat, taahhüdün sözleşme ve Şartname hükümlerine uygun biçimde yerine getirildiği anlaşıldıktan ve müşterinin bu işten dolayı idareye herhangi bir borcunun olmadığı tespit edildikten sonra müşteriye geri verilir.

Müteahhit veya müşterinin bu zorunluluğa uymaması halinde, protesto çekmeye ve hüküm almaya gerek kalmaksızın ihale bozulur ve varsa geçici teminatı gelir kaydedilir.

Kesin teminat, taahhüdün sözleşme ve Şartname hükümlerine uygun biçimde yerine getirildiği anlaşıldıktan ve müşterinin bu işten dolayı idareye herhangi bir borcunun olmadığı tespit edildikten sonra müşteriye geri verilir.

**İDARENİN GÖREV VE SORUMLULUĞU**

İdare 57.maddede yazılı süre (15 gün) içinde sözleşme yapılması hususunda kendisine düşen görevleri yapmak ve taşınmaz malların satımında, ferağa ait işlemleri tamamlamak, şartnamede belirtilen sınır ve evsafa göre satılan malları müşteriye teslim etmekle yükümlüdür.

Bu yükümlülüğün yerine getirilmemesi halinde, müteahhit veya müşteri, sürenin bitmesinden itibaren en çok 15 gün içinde, 10 gün müddetli bir noter ihbarnamesi ile bildirmek şartıyla, taahhüdünden vazgeçebilir. Bu takdirde teminat geri verilir.

Müteahhit veya müşteri, ihaleye girmek ve teminat vermek için yaptığı masrafları istemeye hak kazanır.

Tebligatın 32.maddedeki sürede(5 İşgünü) yapılmamasından dolayı idarenin zararına sebep olanlar hakkında kanuni işlem yapılır.

**MÜTEAHHİT VEYA MÜŞTERİNİN SÖZLEŞMENİN BOZULMASINA NEDEN OLMASI**

Sözleşme yapıldıktan sonra 63 üncü maddede yazılı hükümler dışında müteahhit veya müşterinin taahhüdünden vazgeçmesi veya taahhüdünü, şartname ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmemesi üzerine, idarenin en az 10 gün süreli ve nedenleri açıkça belirtilen ihtarına rağmen aynı durumun devam etmesi halinde, ayrıca protesto çekmeye ve hüküm almaya gerek kalmaksızın kesin teminatı gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir.

Gelir kaydedilen kesin teminat, müteahhit veya müşterinin borcuna mahsup edilemez.

**SÖZLEŞME DÜZENLENMESİ VE YER TESLİMİ**

Büfe, kantin, çay ocağı gibi yerler bunların bulunduğu yerin yetkilisi huzurunda düzenlenir; sözleşmeyi bunlar da imzalar.

Sözleşmenin idareye tesliminden itibaren, 15 gün içerisinde idare, taşınmazı müşteriye mahallinde tanzim edilecek tutanakla şartnamede belirtilen sınır ve evsafa göre teslim eder. Tutanakta, taşınmaz bina ise müştemilatı, değilse üzerindeki muhdesat ve dikili şeyler değerleri itibariyle gösterilir, teslim tutanağı ilgili memur ve kiracı tarafından imzalanır. Kira süresi, mahallinde yapılan yer teslimi tarihinde başlar.

**SÖZLEŞMENİN DEĞİŞTİRİLMESİ**

Tabii afetler (yangın, deprem su basması vs.), ülkede genel veya tesisin bulunduğu yerde kısmi seferberlik ilanı, genel veya kısmi grev, lokavt gibi kısmi hak kullanımından doğan imkânsızlıkların meydana gelmesi, bulaşıcı hastalık, salgın gibi olayların çıkması ve benzeri haller gibi mücbir sebepler ile sözleşmenin düzenlenmesinden sonra ortaya çıkan ve kamudan kaynaklanan hakkın kullanımı engelleyen sebepler hariç olmak üzere sözleşmenin devamı süresince kiracının, sözleşmenin niteliğinin değiştirilmesine, kira süresinin uzatılmasına, kira bedelinin indirilmesine, kiralanan alanın yüzölçümünün değiştirilmesine yönelik talepleri değerlendirilmeye alınmadan reddedilecektir.

**KİRALARDA SÖZLEŞME SÜRESİ**

Kiraya verilecek taşınır ve taşınmaz malların kira süresi, on yıldan çok olamaz. Turistik tesis kurulacak yerlerin ve turistik tesislerin ve enerji üretimi tesisleri ile iletim ve dağıtım tesis ve şebekelerinin ihtiyacı olan arazilerin ve doğal gaz iletim, dağıtım ve depolama tesis ve şebekelerinin ihtiyacı olan arazilerin on yıldan fazla süre ile kiraya verilmesi mümkündür.

Üç yıldan fazla süre ile kiraya verme işlerinde, önceden Maliye Bakanlığından izin alınması şarttır. Katma bütçeli idarelerde bu izin, idarelerin bağlı bulundukları bakanlıktan alınır.

Üç yıldan fazla süre ile kiraya verme işlerinde, kira bedeli her yıl şartname ve sözleşmesindeki esaslara göre yeniden tespit edilir.

**SÖZLEŞMENİN DEVRİ**

Kira sözleşmeleri, kiracının yükümlülüklerini yerine getirmiş olması ve devir talebinde bulunduğu tarih itibarıyla sözleşmeden doğan herhangi bir borcunun olmaması kaydıyla ita amirinin yazılı izni ile devredilir. Ancak, Yönetmeliğin 52 nci maddesine göre, topraksız ve az topraklı çiftçilere kiraya verilen tarım arazisi ile büfe, kantin ve çay ocaklarıyla ilgili olan sözleşmeler devredilemez.

**SÖZLEŞME FESHİ**

Kanunun 62 nci maddesi ile Yönetmeliğin 50 nci maddesi gereğince sözleşme yapıldıktan sonra kiracının taahhüdünden vazgeçmesi veya taahhüdünü, şartname ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmemesi üzerine, idarenin en az 10 gün süreli ve nedenleri açıkça belirtilen ihtarına rağmen aynı durumun devam etmesi halinde,

1. Düzenlenen kira sözleşmesi feshedilecek,

2. Fesih tarihi itibariyle varsa ödenmemiş kira bedelleri 6183 sayılı Kanuna göre hesaplanacak gecikme zammı ile birlikte tahsil edilecek,

3. Kiracıdan bir yıllık kira bedeli tutarında tazminat alınacak,

4. Kesin teminat kiracının borcuna mahsup edilmeksizin, Hazineye gelir kaydedilecek,

5. Söz konusu taşınmaz kiracıdan teslim alınacaktır.

Kira sözleşmelerinin feshi işlemleri, söz konusu taşınmazın kiraya verilmesine onay veren makamca (Bakanlık veya Valilik) yapılacaktır.

Hazine Taşınmazların İdaresi Hakkında Yönetmeliğin ekinde yer alan Tahsisli Taşınmazlardaki Ticari Amaçla Kullanılacak Yerlere ait Kira Sözleşmesinin 18. maddesinde;

Kiracı kira dönemi boyunca yapılacak imalat ve satış faaliyetleri dolayısıyla, ve 213 sayılı Vergi Usul Kanununda öngörülen belge düzenine uymak zorundadır. Kira dönemi boyunca çeşitli tarihlerde üç kez bu zorunluluğa uyulmadığının tespit edilmesi hâlinde, sözleşme idarece tek taraflı olarak feshedilecektir.

**MÜTEAHHİT VEYA MÜŞTERİNİN ÖLÜMÜ**

Müteahhit veya müşterinin ölümü halinde, yapılmış olan işler tasfiye edilerek kesin teminatı ve varsa sair alacakları varislerine verilir. Ancak, idare varislerden istekli olanlara, ölüm tarihinden itibaren 30 gün içinde kesin teminat verilmesi şartıyla sözleşmeyi devredebilir.

**MÜTEAHHİT VEYA MÜŞTERİNİN İFLAS HALİ**

Müteahhit veya müşterinin iflas etmesi halinde sözleşme bozulur. Bundan bir zarar doğarsa 62 nci maddeye göre işlem yapılır.

**MÜTEAHHİT VEYA MÜŞTERİNİN AĞIR HASTALIĞI, TUTUKLULUK VE MAHKUMİYET HALİ**

Müteahhit veya müşteri sözleşmenin yerine getirilmesine engel olacak derecede ağır hastalık, tutukluluk veya hürriyeti bağlayıcı bir ceza nedeni ile taahhüdünü yapamayacak duruma girerse, bu hallerin oluşundan itibaren 30 gün içinde ilgili idarenin kabul edeceği birini vekil tayin etmek şartıyla taahhüdüne devam edebilir.

Eğer müteahhit veya müşteri kendi serbest iradesi ile vekil tayin etmek imkanından mahrum ise, yerine ilgililerce aynı süre içinde genel hükümlere göre bir kayyum tayin edilmesi istenebilir.

Yukarıdaki hükümlerin uygulanmaması halinde sözleşme bozulur. Bundan bir zarar doğarsa 62. maddeye göre işlem yapılır.

**MÜTEAHHİT VEYA MÜŞTERİNİN BİRDEN FAZLA OLMASI HALİ**

Birden fazla gerçek veya tüzelkişi tarafından birlikte yapılan taahhütlerde, müteahhitlerden veya müşterilerden birinin ölümü, iflası, tutuklu veya mahküm olması gibi haller sözleşmenin devamına engel olmaz.

**ECRİMİSİL VE TAHLİYE**

Devletin özel mülkiyetinde veya hüküm ve tasarrufu altında bulunan taşınmaz malları ve Vakıflar Genel Müdürlüğü ile idare ve temsil ettiği mazbut vakıflara ait taşınmaz(1) malların, gerçek ve tüzelkişilerce işgali üzerine, fuzuli şagilden, bu Kanunun 9 uncu maddesindeki yerlerden sorulmak suretiyle, idareden taşınmaz ve değerleme konusunda işin ehli veya uzmanı üç kişiden oluşan komisyonca tespit tarihinden geriye doğru beş yılı geçmemek üzere tespit ve takdir edilecek ecrimisil istenir. Ecrimisil talep edilebilmesi için, Hazinenin işgalden dolayı bir zarara uğramış olması gerekmez ve fuzuli şagilin kusuru aranmaz.

Ecrimisile itiraz edilmemesi halinde yüzde yirmi, peşin ödenmesi halinde ise ayrıca yüzde onbeş indirim uygulanır. Ecrimisil fuzuli şagil tarafından rızaen ödenmez ise, 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanun hükümlerine göre tahsil olunur.

Kiracı, kira süresinin sonunda veya sözleşmenin idarece feshedildiğinin bildirilmesini müteakip taşınmazı tahliye edecektir.

Kira süresinin sona ermesine veya kira sözleşmesinin feshedildiğinin bildirilmesine rağmen tahliye edilmeyen taşınmazların tahliyesi Kanunun 75’inci maddesi uyarınca sağlanacaktır.

Kira süresinin sona ermesi nedeniyle kiracısı tarafından yeniden kiralama talebinde bulunulan taşınmazların, yeniden eski kiracısına kiraya verilinceye kadar geçen süre içindeki kullanımı için, yeni sözleşmede öngörülen bedel üzerinden kullanım bedeli tahsil edilecektir.

Kira sözleşmesi feshedilen, kira süresi sona erdiği halde yeniden kiralama talebinde bulunulmayan ve yeniden kiralanması talep edilip de kiraya verilmesi uygun görülmeyen taşınmazların tahliyeleri sağlanıncaya kadar geçen süre içindeki kullanımı nedeniyle ecrimisil takdir ve tahsili yapılacaktır.

**İHALEDE YASAK FİİL VE DAVRANIŞLAR**

İhale işlemlerinin hazırlanması, yürütülmesi ve sonuçlandırılması sırasında;

a) Hile, desise, vait, tehdit, nüfuz kullanma ve çıkar sağlama suretiyle veya başka yollarla ihaleye ilişkin işlemlere fesat karıştırmak veya buna teşebbüs etmek,

b) Açık teklif ve pazarlık usulü ile yapılan ihalelerde isteklileri tereddüde düşürecek veya rağbeti kıracak söz söylemek ve istekliler arasında anlaşmaya çağrıyı ima edecek işaret ve davranışlarda bulunmak veya ihalenin doğruluğunu bozacak biçimde görüşme ve tartışma yapmak,

c) İhale işlemlerinde sahte belge veya sahte teminat kullanmak veya kullanmaya teşebbüs etmek, taahhüdünü kötü niyetle yerine getirmemek, taahhüdünü yerine getirirken idareye zarar verecek işler yapmak veya işin yapılması veya teslimi sırasında hileli malzeme, araç veya usuller kullanmak,

Yasaktır.

**GÖREVLİLERİN SORUMLULUĞU**

İhale, muayene ve kabul komisyon veya heyetlerinin başkan ve üyeleri ile diğer ilgililer, görevlerini kanuni gereklere göre tarafsızlıkla yapmadıkları ve taraflardan birinin zararına yol açacak ihmal ve kusurlu hareketlerde bulunduklarının tespiti halinde haklarında disiplin cezası uygulanacağı gibi, fiil ve davranışlarının özelliğine göre ceza kovuşturması da yapılır. Ayrıca, tarafların bu yüzden uğradıkları zarar ve ziyan da kendilerine ödettirilir.

**Yasak fiil ve davranışlar :**

İhale işlemlerinin hazırlanması, yürütülmesi ve sonuçlandırılması sırasında;

a) Hile, desise, vait, tehdit, nüfuz kullanma ve çıkar sağlama suretiyle veya başka yollarla ihaleye ilişkin işlemlere fesat karıştırmak veya buna teşebbüs etmek,

b) Açık teklif ve pazarlık usulü ile yapılan ihalelerde isteklileri tereddüde düşürecek veya rağbeti kıracak söz söylemek ve istekliler arasında anlaşmaya çağrıyı ima edecek işaret ve davranışlarda bulunmak veya ihalenin doğruluğunu bozacak biçimde görüşme ve tartışma yapmak,

c) İhale işlemlerinde sahte belge veya sahte teminat kullanmak veya kullanmaya teşebbüs etmek, taahhüdünü kötü niyetle yerine getirmemek, taahhüdünü yerine getirirken idareye zarar verecek işler yapmak veya işin yapılması veya teslimi sırasında hileli malzeme, araç veya usuller kullanmak,

Yasaktır.

**İdarelerce ihalelere katılmaktan geçici yasaklama**

83 üncü maddede belirtilen fiil veya davranışlarda bulundukları anlaşılanlar, 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 ihalalere katılmaktan yasaklama kararı verilir. Kararı veren idareler, bu kararı, Resmi Gazete'de ilan ettirirler. Bu kararlar ilgililerin müteahhitlik siciline de işlenir. İhalelere katılmaktan yasaklananlar, yasaklı oldukları süre içinde diğer idarelerce yapılacak ihalelere de müteahhit veya müşteri sıfatıyla katılamazlar.

Haklarında bu yolda işlem yapılanların sermayesinin çoğunluğuna sahip bulunduğu tespit edilen tüzel kişilere de aynı müeyyide uygulanır.

Üzerine ihale yapıldığı halde usulüne göre sözleşme yapmayan istekliler ile sözleşme yapıldıktan sonra taahhüdünden vazgeçen ve mücbir sebepler dışında taahhüdünü sözleşme ve şartname hükümlerine uygun olarak yerine getirmeyen müteahhit veya müşteriler hakkında da, ihaleyi yapan bakanlık veya ilgili bakanlık tarafından, bir yıla kadar ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilir ve bu kararlar Resmi Gazete'de ilan ettirildiği gibi ilgililerin müteahhitlik sicillerine işlenir.

83.maddede belirtilen fiil veya davranışlarda bulunanlar hariç olmak üzere, Türkiye genelinde faaliyet gösteren tüzel kişilerden; şube personeli, vekil, mümessil gibi yetkili temsilcilerin şahsi kusurlarından kaynaklanan ve bu maddenin üçüncü fıkrasında belirtilen fiil veya davranışları sebebiyle haklarında ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilmesi gerektiği idarece tespit edilenlerden, verilecek bir aylık süre içinde ihale bedelinin üç katı tutarında tazminatı peşin olarak ödeyenler hakkında ihaleden yasaklama kararı verilmez.

İ**2886 SAYILI DEVLET İHALE KANUNU KAPSAMINDAKİ İHALELERE YÖNELİK PERFORMANS GÖSTERGELERİ VE KONTROL LİSTELERİ**

|  |  |
| --- | --- |
| **No** | **Kontrol Kriteri** |
| **1** | İhale usulü Kanun’da öngörülen şekilde yapılmış mıdır? **2886/35,36,44,45,50,52** |
| **2** | İhalede, isteklilerde bulunması gereken nitelikler aranmış ve istenecek belgeler alınmış mıdır? **2886/5 ve 16** |
| **3** | İhaleye, ihaleye katılamayacak olan kişiler katılmış mıdır? **2886/6** |
| **4** | İhale şartnamesi usulüne uygun hazırlanmış mıdır? (özellikle rekabeti engelleyici maddeler konulmaması açısından) **2886/7** |
| **5** | Tahmini bedel çalışması usulüne ve piyasa rayiç bedeline uygun olarak gerçekçi yapılmış mıdır? **2886/9** |
| **6** | İhale işlemlerinde ita amirinin onayı var mıdır? **2886/11, 31** |
| **7** | İhale ilân süre ve sayılarına uyulmuş mudur? **2886/17** |
| **8** | İhale ilanlarında bulunması gereken zorunlu hususlara yer verilmiş midir? **2886/18** |
| **9** | İhale şartname ve eklerinde yapılan değişiklik zorunlu mudur, yapılan bu zorunlu değişlikler aynı şekilde ilan edilmiş midir? **2886/19** |
| **10** | Alınan teminatlar geçerli ve usulüne uygun mudur? **2886/25,26,27,54,55 ve 56** |
| **11** | Tekliflerin değerlendirilmesi aşamasında uygun bedelin tespiti usulüne uygun yapılmış mıdır? **2886/28** |
| **12** | Kapalı teklif usulü ihalelerinde teklifin hazırlanması ve verilmesi işlemleri usulüne uygun yapılmış mıdır? **2886/37,38** |
| **13** | Kapalı teklif usulü ihalelerinde dış ve iç zarfların açılması ve son tekliflerin alınması işlemleri usulüne uygun yapılmış mıdır? **2886/39,40** |
| **14** | Açık Teklif Usulü ile yapılan ihalelerde tekliflerin değerlendirilmesi, usulüne uygun yapılmış mıdır? **2886/47** |
| **15** | Pazarlık usulünde yapılan ihaleler 51.maddedeki işler kapsamında mıdır? **2886/51** |
| **16** | İhale iş ve işlemlerinde sözleşme ve şartnamesinde belirtilen sürelere uyulmuş mudur? |
| **17** | Kiralamaya ilişkin ihalelerde sözleşme sürelerine uyulmuş mudur? **2886/64,65** |
| **18** | Üç yıldan fazla süre ile kiraya verme işlerinde, belediye meclis kararı alınmış mıdır? **2886/64; 5393/18** |
| **19** | Belediye encümeni tarafından kira süresi sona eren taşınmazlar için süre uzatımı yapılmış mıdır?**5393/34** |
| **20** | Üç yıldan fazla süre ile kiraya verme işlerinde, kira bedeli her yıl şartname ve sözleşmesindeki esaslara göre yeniden tespit edilmiş midir? **2886/64** |
| **21** | Sözleşme devri işlemleri usulüne uygun yapılmış mıdır? **2886/66** |
| **22** | Taşınmazlarla ilgili olarak ecrimisil ve tahliye işlemleri usulüne uygun yapılmış mıdır? **2886/75** |
| **23** | İhale sürecinde yasak fiil ve davranışlar var mıdır? **2886/83** |
| **24** | İhale sürecinde yasak fiil ve davranışlarda bulunanlar hakkında işlem yapılmış mıdır? **2886/83,84,86** |
| **25** | İhale işlemlerinde tekliflerin değerlendirilmesi aşamasında bütün isteklilerin, |
| Sözleşme imzalanmadan önce ihale üzerinde kalan isteklinin, İhaleye katılmaktan yasaklı olup olmadığına ilişkin sorgulaması yapılmış mıdır? Buna ilişkin belgeler ihale dosyasında yer almakta mıdır? **2886/6** |

# VI- 4734 SAYILI KAMU İHALE KANUNU :

**KONU İLE İLGİLİ MEVZUAT HÜKÜMLERİ :**

**1-BİRİNCİL İKİNCİL MEVZUAT :**

**KANUN:**

4734 Sayılı İhale Kanunu

**YÖNETMELİKLER:**

Mal – Hizmet – Yapım - Danışmanlık İşleri - Çerçeve Anlaşma İhaleleri –Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği

* + 1. Tip İdari Şartnameler
    2. Tip Sözleşmeler
    3. Standart formlar
    4. Genel Şartnameler
    5. İhalelere Yönelik Yapılacak Başvurular Hakkında Yönetmelik (Şikayet Yönetmeliği)
    6. Muayene ve Kabul Yönetmelikleri

**KARARNAMELER:**

* Fiyat Farkı Kararnameleri

**TEBLİĞLER**

1. Kamu İhale Genel Tebliği
2. İhalelere Yönelik Başvurular Hakkında Tebliğ
3. Benzer İş Tebliği (Yapım)
4. Ekap’ın Kullanımına İlişkin Tebliğ

**İNCELEME VE DEĞERLENDİRME:**

**AMAÇ**

Bu Kanunun amacı;

1. Kamu hukukuna tâbi olan veya
2. Kamunun denetimi altında bulunan veyahut
3. Kamu kaynağı kullanan
4. Kamu kurum ve kuruluşlarının yapacakları ihalelerde uygulanacak esas ve usulleri belirlemektir.

**KAPSAM**

a) Genel bütçe kapsamındaki kamu idareleri ile özel bütçeli idareler, il özel idareleri ve belediyeler ile bunlara bağlı; döner sermayeli kuruluşlar, birlikler (meslekî kuruluş şeklinde faaliyet gösterenler ile bunların üst kuruluşları hariç), tüzel kişiler.

b) Kamu iktisadi kuruluşları ile iktisadi devlet teşekküllerinden oluşan kamu iktisadi teşebbüsleri.

c) Sosyal güvenlik kuruluşları, fonlar, özel kanunlarla kurulmuş ve kendilerine kamu görevi verilmiş tüzel kişiliğe sahip kuruluşlar (meslekî kuruluşlar ve vakıf yüksek öğretim kurumları hariç) ile bağımsız bütçeli kuruluşlar.

d) (a), (b) ve (c) bentlerinde belirtilenlerin doğrudan veya dolaylı olarak birlikte ya da ayrı ayrı sermayesinin yarısından fazlasına sahip bulundukları her çeşit kuruluş, müessese, birlik, işletme ve şirketler

e) 4603 sayılı Kanun kapsamındaki bankaların yapım ihaleleri.

Kanun kapsamındaki idarelerin kullanımında bulunan her türlü kaynaktan karşılanan

1. Mal alımları
2. Hizmet alımları
3. Yapım işleri ihaleleri bu Kanun hükümlerine göre yürütülür.

**TEMEL İLKELER**

4734 sayılı Kamu İhale Kanununun temel ilkeleri ve idarelerce uyulması gereken kurallar Kanun’un 5’ inci ve 62’nci maddelerinde sayılmıştır:

1. Saydamlık
2. Rekabet
3. Eşit muamele
4. Güvenirlik
5. Eşitlik
6. Kamuoyu denetimi
7. İhtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanması
8. Kaynakların verimli kullanılmasının sağlanması

* Aralarında kabul edilebilir, doğal bir bağlantı olmadığı sürece mal alımı, hizmet alımı ve yapım işleri bir arada ihale edilemez.
* Eşik değerlerin altında kalmak amacıyla mal alımları, hizmet alımları ve yapım işleri kısımlara bölünemez.
* Ödeneği bulunmayan hiçbir iş için ihaleye çıkılamaz.
* ÇED raporu gereken hallerde ÇED raporu olmadan ihaleye çıkılamaz. Ancak, doğal afetlere bağlı olarak acilen ihale edilecek yapım işlerinde ÇED raporu aranmaz.

**ŞARTNAMELER**

1. İdari şartname
2. Teknik şartname

Şartnamelerin idarelerce hazırlanması esastır. Ancak, işin özelliği nedeniyle idarelerce hazırlanmasının mümkün olmadığının ihale yetkilisi tarafından onaylanması kaydıyla, teknik şartnameler bu Kanun hükümlerine göre hazırlattırılabilir.

İhale konusu işin teknik kriterlerine teknik şartnamelerde yer verilir.

Belirlenecek teknik kriterler, verimliliği ve fonksiyonelliği sağlamaya yönelik olacak, rekabeti engelleyici hususlar içermeyecek ve bütün istekliler için fırsat eşitliği sağlayacaktır.

Teknik şartnamelerde, varsa ulusal ve/veya uluslararası teknik standartlara uygunluğu sağlamaya yönelik  düzenlemeler de yapılır. Bu şartnamelerde teknik özelliklere ve tanımlamalara yer verilir.

Belli bir marka, model, patent, menşei, kaynak veya ürün belirtilemez ve belirli bir marka veya modele yönelik özellik ve tanımlamalara yer verilemez.

Ancak, ulusal ve/veya uluslararası teknik standartların bulunmaması veya teknik özelliklerin belirlenmesinin mümkün olmaması hallerinde "veya dengi" ifadesine yer verilmek şartıyla marka veya model belirtilebilir.

**YAKLAŞIK MALİYET**

Mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin ihalesi yapılmadan önce idarece, her türlü fiyat araştırması yapılarak katma değer vergisi hariç olmak üzere yaklaşık maliyet belirlenir ve dayanaklarıyla birlikte bir hesap cetvelinde gösterilir.

Yaklaşık maliyete ihale ve ön yeterlik ilânlarında yer verilmez, isteklilere veya ihale süreci ile resmî ilişkisi olmayan diğer kişilere açıklanmaz.

**EŞİK DEĞER**

Eşik değerler her yıl Kamu İhale Kurumu tarafından güncellenir ve 1 Şubat tarihinden geçerli olmak üzere aynı tarihe kadar Resmî Gazetede ilân edilir.

* + İlan süresinin belirlenmesinde
  1. Ön ilan yapılıp yapılamayacağının belirlenmesinde
  2. Yapım işi ihalelerinin belli istekliler arasında ihale usulü ile yaptırılmasında
  3. İhalelere yerli-yabancı isteklilerin katılmasının belirlenmesinde
  4. Yeterlilik kriteri kapsamında istenecek belgelerin belirlenmesinde kullanılır.

**İHALE USULLERİ**

İdarelerce mal ve hizmet alımları ile yapım işlerinin ihalelerinde aşağıdaki usullerden biri uygulanır:

a) Açık ihale usulü

b) Belli istekliler arasında ihale usulü

c) Pazarlık usulü

Temel ihale usulleri, açık ihale usulü ve belli istekliler arasında ihale usulüdür. Diğer usuller Yasada belirtilen özel hallerde uygulanabilir.

**Açık ihale usulü**

Bütün isteklilerin teklif verebildiği usuldür.

**Belli istekliler arasında ihale usulü**

Belli istekliler arasında ihale usulü, yapılacak ön yeterlik değerlendirmesi sonucunda idarece davet edilen isteklilerin teklif verebildiği usuldür. Yapım işleri, hizmet ve mal alım ihalelerinden işin özelliğinin uzmanlık ve/veya ileri teknoloji gerektirmesi nedeniyle açık ihale usulünün uygulanamadığı işlerin ihalesi ile yaklaşık maliyeti eşik değerin yarısını aşan yapım işi ihaleleri bu usule göre yaptırılabilir.

İhaleye davet edilebilecek aday sayısının beşten az olması veya teklif veren istekli sayısının üçten az olması halinde ihale iptal edilir.

Yeterlik kurallarına, ön yeterlik dokümanına ve ön yeterlik ilânında belirtilen değerlendirme kriterlere göre adayların ön yeterlik değerlendirmesi yapılır. Belirtilen asgari yeterlik koşullarını sağlayamayanlar yeterli kabul edilmez. Ön yeterlik ilanında ve dokümanında belirtilmek kaydıyla; yeterlikleri tespit edilenler arasından dokümanda belirtilen kriterlere göre sıralanarak listeye alınan belli sayıda istekli veya yeterli bulunan isteklilerin tamamı teklif vermeye davet edilebilir.

Teklif vermeye davet edilmeyenlere davet edilmeme gerekçeleri yazılı olarak bildirilir. İşin niteliğine göre rekabeti engellemeyecek şekilde ihale dokümanı ile davet mektubunda belirtilen değerlendirme kriterlerine göre tekliflerin değerlendirmesi yapılarak ihale sonuçlandırılır. İhaleye davet edilebilecek aday sayısının beşten az olması veya teklif veren istekli sayısının üçten az olması halinde ihale iptal edilir.

Teklif veren istekli sayısının üçten az olması nedeniyle ihalenin iptal edilmesi durumunda, ihale dokümanı gözden geçirilerek varsa hatalar ve eksiklikler giderilmek suretiyle, ön yeterliği  tespit edilen bütün istekliler tekrar davet edilerek  ihale sonuçlandırılabilir.

**Pazarlık usulü (Madde 21)**

İhale sürecinin iki aşamalı olarak gerçekleştirildiği ve idarenin ihale konusu işin teknik detayları ile gerçekleştirme yöntemlerini ve belli hallerde fiyatı isteklilerle görüştüğü usuldür.

**a)** Açık ihale usulü veya belli istekliler arasında ihale usulü ile yapılan ihale sonucunda teklif çıkmaması.

**b)** Doğal afetler, salgın hastalıklar, can veya mal kaybı tehlikesi gibi ani ve beklenmeyen veya idare tarafından önceden öngörülemeyen olayların ortaya çıkması üzerine ihalenin ivedi olarak yapılmasının zorunlu olması.

**c)** Savunma ve güvenlikle ilgili özel durumların ortaya çıkması üzerine ihalenin ivedi olarak yapılmasının zorunlu olması.

**d)** İhalenin, araştırma ve geliştirme sürecine ihtiyaç gösteren ve seri üretime konu olmayan nitelikte olması.

**e)** İhale konusu mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin özgün nitelikte ve karmaşık olması nedeniyle teknik ve malî özelliklerinin gerekli olan netlikte belirlenememesi.

**f)** İdarelerin yaklaşık maliyeti elli milyar Türk Lirasına (bu değer her sene değişmektedir) kadar olan mamul mal, malzeme veya hizmet alımları.

(b), (c) ve (f) bentlerinde belirtilen hallerde ilan yapılması zorunlu değildir. İlan yapılmayan hallerde en az üç istekli davet edilerek, yeterlik belgelerini ve fiyat tekliflerini birlikte vermeleri istenir.

(a), (d) ve (e) bentlerine göre yapılacak ihalelerde, ihale dokümanında belirtilen değerlendirme kriterlerine göre yeterliği tespit edilen istekliler, öncelikle ihale konusu işin teknik detayları ve gerçekleştirme yöntemleri gibi hususlarda fiyatı içermeyen ilk tekliflerini sunar. İdarenin ihtiyaçlarını en uygun şekilde karşılayacak yöntem ve çözümler üzerinde ihale komisyonu her bir istekli ile görüşür. Teknik görüşmeler sonucunda şartların netleşmesi üzerine bu şartları karşılayabilecek isteklilerden, gözden geçirilerek şartları netleştirilmiş teknik şartnameye dayalı olarak fiyat tekliflerini de içerecek şekilde tekliflerini vermeleri istenir.

Bu madde kapsamında yapılacak ihalelerde, ilk fiyat tekliflerini aşmamak üzere isteklilerden ihale kararına esas olacak son yazılı fiyat teklifleri alınarak ihale sonuçlandırılır.

(b), (c) ve (f) bendi kapsamında yapılan mal alımlarında, malın sözleşme yapma süresi içinde teslim edilmesi ve bunun idarece uygun bulunması halinde, sözleşme yapılması ve kesin teminat alınması zorunlu değildir.

**Doğrudan temin (madde 22)**

Aşağıda belirtilen hallerde ihtiyaçların ilân yapılmaksızın ve teminat alınmaksızın doğrudan temini usulüne başvurulabilir:

**a)** İhtiyacın sadece gerçek veya tüzel tek kişi tarafından karşılanabileceğinin tespit edilmesi.

**b)** Sadece gerçek veya tüzel tek kişinin ihtiyaç ile ilgili özel bir hakka sahip olması.

**c)** Mevcut mal, ekipman, teknoloji veya hizmetlerle uyumun ve standardizasyonun sağlanması için zorunlu olan mal ve hizmetlerin, asıl sözleşmeye dayalı olarak düzenlenecek ve toplam süreleri üç yılı geçmeyecek sözleşmelerle ilk alım yapılan gerçek veya tüzel kişiden alınması.

**d)** Büyükşehir belediyesi sınırları dahilinde bulunan idarelerin on beş milyar (bu değer her yıl yenilenmektedir), diğer idarelerin beş milyar Türk Lirasını (bu değer her yıl yenilenmektedir)aşmayan ihtiyaçları ile temsil ağırlama faaliyetleri kapsamında yapılacak konaklama, seyahat ve iaşeye ilişkin alımlar.

**e)** İdarelerin ihtiyacına uygun taşınmaz mal alımı veya kiralanması.

**f)** Özelliğinden ve belli süre içinde kullanılma zorunluluğundan dolayı stoklanması ekonomik olmayan veya acil durumlarda kullanılacak olan ilaç, aşı, serum, anti-serum, kan ve kan ürünleri ile ortez, protez gibi uygulama esnasında hastaya göre belirlenebilen ve hastaya özgü tıbbî sarf malzemeleri, test ve tetkik sarf malzemeleri alımları.

**g)** Milletlerarası tahkim yoluyla çözülmesi öngörülen uyuşmazlıklarla ilgili davalarda, Kanun kapsamındaki idareleri temsil ve savunmak üzere Türk veya yabancı uyruklu avukatlardan ya da avukatlık ortaklıklarından yapılacak hizmet alımları.

**h)** 4353 sayılı Kanun uyarınca Türk veya yabancı uyruklu avukatlardan hizmet alımları ile fikri ve sınai mülkiyet haklarının ulusal ve uluslararası kuruluşlar nezdinde tescilini sağlamak için gerçekleştirilen hizmet alımları.

**ı)** Türkiye İş Kurumunun, 4904 sayılı Kanunun 3 üncü maddesinin (b) ve (c) bentlerinde sayılan görevlerine ilişkin  hizmet alımları ile 4447 sayılı İşsizlik Sigortası Kanununun 48 inci maddesinin yedinci fıkrasında sayılan görevlerine ilişkin hizmet alımları,

**i)** Seçim dönemi bitmeden önce seçimlerin yenilenmesine veya ara seçime ya da Anayasa değişikliğinin halkoyuna sunulmasına karar verilen hallerde; Yüksek Seçim Kurulu tarafından yapılacak filigranlı oy pusulası kağıdı ve filigranlı oy zarfı kağıdı alımı ile oy pusulası basım hizmeti alımı, mahalli seçimlerde ise İl Seçim Kurulu başkanlıkları tarafından alınacak oy pusulası basım hizmeti alımı.

Bu maddeye göre yapılacak alımlarda, ihale komisyonu kurma ve 10 uncu maddede sayılan yeterlik kurallarını arama zorunluluğu bulunmaksızın, ihale yetkilisince görevlendirilecek kişi veya kişiler tarafından piyasada fiyat araştırması yapılarak ihtiyaçlar temin edilir.

**İHALE DOKÜMANININ HAZIRLANMASI**

İhale konusu mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinde ihale dokumanı;

1. İdari şartnameler
2. Teknik şartnameler
3. Sözleşme tasarısı
4. Gerekli diğer bilgi ve belgelerden oluşur.

İhale veya ön yeterlik dokümanı idarede bedelsiz görülebilir. Ancak ihaleye katılmak isteyen isteklilerin bu dokumanı satın almaları zorunludur. Doküman bedeli basım maliyetini aşmayacak ve rekabeti engellemeyecek şekilde idare tarafından tespit edilir.

**İHALE İŞLEM DOSYASI**

İhalesi yapılacak her iş için bir işlem dosyası düzenlenir. Bu dosyada ihale yetkilisinden alınan

1. onay belgesi ve eki yaklaşık maliyete ilişkin hesap cetveli
2. ihale dokümanı
3. ilân metinleri
4. adaylar veya istekliler tarafından sunulan başvurular veya teklifler ve diğer belgeler
5. ihale komisyonu tutanak ve kararları gibi ihale süreci ile ilgili bütün belgeler bulunur.

**İHALE KOMİSYONU**

İhale yetkilisi, biri başkan olmak üzere, ikisi ihale konusu işin uzmanı olması şartıyla, ilgili idare personelinden en az dört kişinin, muhasebe veya malî işlerden sorumlu bir personelin katılımıyla kurulacak en az beş ve tek sayıda kişiden oluşan ihale komisyonunu, yedek üyeler de dahil olmak üzere görevlendirir.

* İdarenin yeterli nitelik ve sayıda personeli olmaması durumunda 4734 sayılı Kanun kapsamındaki diğer idarelerden personel görevlendirilebilir.
* Gerekli incelemeyi yapmalarını sağlamak amacıyla ihale işlem dosyasının birer örneği, ilân veya daveti izleyen üç gün içinde ihale komisyonu üyelerine verilir.
* İhale komisyonu eksiksiz olarak toplanır. Komisyon kararları çoğunlukla alınır. Kararlarda çekimser kalınamaz. Komisyon başkanı ve üyeleri oy ve kararlarından sorumludur. Karşı oy kullanan komisyon üyeleri, gerekçesini komisyon kararına yazmak ve imzalamak zorundadır.
* Komisyon başkanı ve üyeler kararlarından sorumludurlar.

**İHALEYE KATILIMDA YETERLİK KURALLARI**

**Ekonomik ve mali yeterliğin belirlenmesi için**

1. Bankalardan temin edilecek belgeler
2. Bilanço veya bilançonun gerekli görülen bölümleri
3. İş hacmini gösteren ciro veya ihale konusu iş ile ilgili devam eden veya bitirilen iş miktarını gösteren belgeler

**Mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için gerekli bilgi ve belgeler**

1. Teklif vermeye yasal olarak yetkili olduğunu gösteren belgeler
2. Oda kayıt belgesi
3. İş deneyim belgesi
4. Organizasyon yapısına ilişkin belgeler

**ORTAK GİRİŞİMLER**

Ortak girişimler birden fazla gerçek veya tüzel kişi tarafından iş ortaklığı veya konsorsiyum olarak iki türlü oluşturulabilir. İş ortaklığı üyeleri, hak ve sorumluluklarıyla işin tümünü birlikte yapmak üzere, konsorsiyum üyeleri ise, hak ve sorumluluklarını ayırarak işin kendi uzmanlık alanlarıyla ilgili kısımlarını yapmak üzere ortaklık yaparlar.

İş ortaklığı her türlü ihaleye teklif verebilir. Ancak idareler, işin farklı uzmanlıklar gerektirmesi durumunda, ihaleye konsorsiyumların teklif verip veremeyeceğini ihale dokümanında belirtirler.

İhale aşamasında ortak girişimden kendi aralarında bir iş ortaklığı veya konsorsiyum yaptıklarına dair anlaşma istenir. İş ortaklığı anlaşmalarında pilot ortak, konsorsiyum anlaşmalarında ise koordinatör ortak belirtilir. İhalenin iş ortaklığı veya konsorsiyum üzerinde kalması halinde, sözleşme imzalanmadan önce noter tasdikli iş ortaklığı veya konsorsiyum sözleşmesinin verilmesi gerekir. İş ortaklığı anlaşma ve sözleşmesinde, iş ortaklığını oluşturan gerçek veya tüzel kişilerin taahhüdün yerine getirilmesinde müştereken ve müteselsilen sorumlu oldukları, konsorsiyum anlaşma ve sözleşmesinde ise, konsorsiyumu oluşturan gerçek veya tüzel kişilerin, işin hangi kısmını taahhüt ettikleri ve taahhüdün yerine getirilmesinde koordinatör ortak aracılığıyla aralarındaki koordinasyonu sağlayacakları belirtilir.

**İHALE DIŞI BIRAKILACAKLAR (madde 10)**

a)İflas eden, tasfiye halinde olan, işleri mahkeme tarafından yürütülen, konkordato ilân eden, işlerini askıya alan veya kendi ülkesindeki mevzuat hükümlerine göre benzer bir durumda olan.

b) İflası ilân edilen, zorunlu tasfiye kararı verilen, alacaklılara karşı borçlarından dolayı mahkeme idaresi altında bulunan veya kendi ülkesindeki mevzuat hükümlerine göre benzer bir durumda olan.

c) Türkiye'nin veya kendi ülkesinin mevzuat hükümleri uyarınca kesinleşmiş sosyal güvenlik prim borcu olan.

d) Türkiye'nin veya kendi ülkesinin mevzuat hükümleri uyarınca kesinleşmiş vergi borcu olan.

e) İhale tarihinden önceki beş yıl içinde, mesleki faaliyetlerinden dolayı yargı kararıyla hüküm giyen.

f) İhale tarihinden önceki beş yıl içinde, ihaleyi yapan idareye yaptığı işler sırasında iş veya meslek ahlakına aykırı faaliyetlerde bulunduğu bu idare tarafından ispat edilen.

g) İhale tarihi itibariyle, mevzuatı gereği kayıtlı olduğu oda tarafından mesleki faaliyetten men edilmiş olan.

h) Bu maddede belirtilen bilgi ve belgeleri vermeyen veya yanıltıcı bilgi ve/veya sahte belge verdiği tespit edilen.

i) 11’ inci maddeye göre ihaleye katılamayacağı belirtildiği halde ihaleye katılan.

j) 17’nci maddede belirtilen yasak fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilen.

**İHALEYE KATILAMAYACAK OLANLAR (madde 11)**

a) Bu Kanun ve diğer kanunlardaki hükümler gereğince geçici veya sürekli olarak kamu ihalelerine katılmaktan yasaklanmış olanlar ile 12/4/1991 tarihli ve 3713 sayılı Terörle Mücadele Kanunu kapsamına giren suçlardan veya örgütlü suçlardan veyahut kendi ülkesinde ya da yabancı bir ülkede kamu görevlilerine rüşvet verme suçundan dolayı hükümlü bulunanlar.

b) İlgili mercilerce hileli iflas ettiğine karar verilenler.

c) İhaleyi yapan idarenin ihale yetkilisi kişileri ile bu yetkiye sahip kurullarda görevli kişiler.

d) İhaleyi yapan idarenin ihale konusu işle ilgili her türlü ihale işlemlerini hazırlamak, yürütmek, sonuçlandırmak ve onaylamakla görevli olanlar.

e) (c) ve (d) bentlerinde belirtilen şahısların eşleri ve üçüncü dereceye kadar kan ve ikinci dereceye kadar kayın  hısımları ile evlatlıkları ve evlat edinenleri.

f) (c), (d) ve (e) bentlerinde belirtilenlerin ortakları ile şirketleri (bu kişilerin yönetim kurullarında görevli bulunmadıkları veya sermayesinin % 10'undan fazlasına sahip olmadıkları anonim şirketler hariç).

İhaleyi yapan idare bünyesinde bulunan veya idare ile ilgili her ne amaçla kurulmuş olursa olsun vakıf, dernek, birlik, sandık gibi kuruluşlar ile bu kuruluşların ortak oldukları şirketler bu idarelerin ihalelerine katılamazlar.

Bu yasaklara rağmen ihaleye katılan istekliler ihale dışı bırakılarak geçici teminatları gelir kaydedilir. Ayrıca, bu durumun tekliflerin değerlendirmesi aşamasında tespit edilememesi nedeniyle bunlardan biri üzerine ihale yapılmışsa, teminatı gelir kaydedilerek ihale iptal edilir.

**YASAK FİİL VE DAVRANIŞLAR (madde 17)**

1. Hile, vaat, tehdit, nüfuz kullanma, çıkar sağlama, anlaşma, irtikap, rüşvet suretiyle veya başka yollarla ihaleye ilişkin işlemlere fesat karıştırmak veya buna teşebbüs  etmek.
2. İsteklileri tereddüde düşürmek, katılımı engellemek, isteklilere anlaşma teklifinde bulunmak veya teşvik etmek, rekabeti veya ihale kararını etkileyecek davranışlarda bulunmak.
3. Sahte belge veya sahte teminat düzenlemek, kullanmak veya bunlara teşebbüs etmek.
4. Alternatif teklif verebilme halleri dışında, ihalelerde bir istekli tarafından kendisi veya başkaları adına doğrudan veya dolaylı olarak, asaleten ya da vekaleten birden fazla teklif vermek.
5. 11’ inci maddeye göre ihaleye katılamayacağı belirtildiği halde ihaleye katılmak.

**İHALE İLAN SÜRELERİ**

**a)**Yaklaşık maliyeti 4734 sayılı Kanunun 8’inci maddesinde yer alan eşik değerlere eşit veya bu değerleri aşan ihalelerden;

1) Açık ihale usulü ile yapılacak olanların ilânları, ihale tarihinden en az kırk gün önce,

2) Belli istekliler arasında ihale usulü ile yapılacak olanların ön yeterlik ilânları, son başvuru tarihinden en az on dört gün önce,

3) Pazarlık usulü ile yapılacak olanların ilânları, ihale tarihinden en az yirmibeş gün önce,

Kamu İhale Bülteninde en az bir defa yayımlanmak suretiyle yapılır.

**b)**Yaklaşık maliyeti 8’inci maddede belirtilen eşik değerlerin altında kalan ihalelerden;

1) Yaklaşık maliyeti 76.291,00 TL’na kadar olan mal veya hizmet alımları ile 152.588,00 TL’ na kadar olan yapım işlerinin ihalesi, ihale tarihinden en az yedi gün önce ihalenin ve işin yapılacağı yerde çıkan gazetelerin en az ikisinde, (Maddede bahsi geçen rakamlar her sene değişmektedir.)

2) Yaklaşık maliyeti 76.291,00 –152.588,00 TL arasında olan mal veya hizmet alımları ile 152.588,00 - 1.271.609,00 TL arasında olan yapım işlerinin ihalesi, ihale tarihinden en az on dört gün önce Kamu İhale Bülteninde ve işin yapılacağı yerde çıkan gazetelerin birinde, (Maddede bahsi geçen rakamlar her sene değişmektedir.)

3) Yaklaşık maliyeti 152.588,00 TL’nın üzerinde ve eşik değerin altında olan mal veya hizmet alımları ile 1.271.609,00 TL’nın üzerinde ve eşik değerin altında olan yapım işlerinin ihalesi, ihale tarihinden en az yirmi bir gün önce Kamu İhale Bülteninde ve işin yapılacağı yerde çıkan gazetelerin birinde, en az birer defa yayımlanmak suretiyle ilân edilerek duyurulur. (Maddede bahsi geçen miktarlar her sene değişmektedir.)

**İLANIN YAPILMASINA İLİŞKİN HUSUSLAR**

1. İdareler, zorunlu ilânların dışında işin önem ve özelliğine göre ihaleleri, uluslararası ilân veya yurt içinde çıkan başka gazeteler veya yayın araçları, bilgi işlem ağı veya elektronik haberleşme yolu ile de ayrıca ilân edebilir.
2. Uluslararası ilân yapılması halinde yukarıda belirtilen asgarî ilân sürelerine on iki gün eklenir.
3. İlanların, elektronik araçlar ile hazırlanması ve gönderilmesi durumunda 40 günlük ilan süresi yedi gün kısaltılabilir.
4. EKAP üzerinden İlan ile ihale ve ön yeterlik dokümanına erişilmesi durumunda 40 günlük süreli açık ihale usulü ile belli istekliler arasında ihale usulü ile yapılacak ihalelerde ön yeterliği belirlenen adaylara yapılacak kırk günlük davet süresi beş gün kısaltılabilir. (Toplam 12 gün)
5. İş birden fazla yerde yapılacak ise işin ağırlıklı olarak yapılacağı yerde ilan yapılması gerekir.
6. İşin yapılacağı yerde gazete çıkmaması halinde ilân, aynı süreler içinde ilgili idare ile hükümet ve belediye binalarının ilân tahtalarına asılacak yazılar ve belediye yayın araçları ile yapılır. Bu işlemler bir tutanakla belgelenir.
7. İhale dokümanında yer verilmeyen hususlara ilanlarda yer verilemez.
8. İlanlarda hata bulunması durumunda; yirmibeş ve kırk günlük ilan süresi bulunan ihalelerde ilânların yayımlanmasını takip eden onbeş gün, diğer ihalelerde ise on gün içinde hatalı hususlar için düzeltme ilânı yapılması gerekir.
9. İlan sürelerinin hesaplanmasında ilanın yayımlandığı gün dikkate alınır, ihale günü veya son başvuru günü ise dikkate alınmaz.

**İHALE İLANLARINDA BULUNMASI ZORUNLU HUSUSLAR (madde 24)**

İhale ilânlarında aşağıdaki hususların belirtilmesi zorunludur:

a) İdarenin adı, adresi, telefon ve faks numarası.

b) İhalenin adı, niteliği, türü, miktarı.

c) Mal alımı ihalelerinde teslim yeri, hizmet alımı ve yapım ihalelerinde ise işin yapılacağı yer.

d) İhale konusu işe başlama ve işi bitirme tarihi.

e) Uygulanacak ihale usulü, ihaleye katılabilme şartları ve istenilen belgelerin neler olduğu.

f) Yeterlik değerlendirmesinde uygulanacak kriterler.

g) İhalenin sadece yerli isteklilere açık olup olmadığı ve yerli istekliler lehine fiyat avantajı uygulanıp uygulanmayacağı.

h) İhale dokümanının nerede görülebileceği ve hangi bedelle alınacağı.

i) İhalenin nerede, hangi tarih ve saatte yapılacağı.

j) Tekliflerin ihale saatine kadar nereye verileceği.

k) Teklif ve sözleşme türü.

l) Teklif edilen bedelin % 3'ünden az olmamak üzere, isteklice belirlenecek tutarda geçici teminat verileceği.

m) Tekliflerin geçerlilik süresi.

n) İhaleye konsorsiyumların teklif verip veremeyeceği.

**İLANIN UYGUN OLMAMASI (madde 26)**

13, 24 ve 25’inci maddelerdeki hükümlere uygun olmayan ilânlar geçersizdir. Bu durumda, ilân bu maddelere uygun bir şekilde yenilenmedikçe ihale veya ön yeterlik yapılamaz.

İlanın yapılması ve ilan sürelerine uyulması süreleri (madde 13)

İhale ilanlarında bulunması zorunlu hususlar (madde 24)

Ön yeterlik ilanlarında bulunması zorunlu hususlar (madde 25)

**İDARİ ŞARTNAMEDE BULUNMASI ZORUNLU HUSUSLAR (madde 27)**

a) İşin adı, niteliği, türü ve miktarı, hizmetlerde iş tanımı.

b) İdarenin adı, adresi, telefon ve faks numarası.

c) İhale usulü, ihale tarih ve saati ile tekliflerin nereye verileceği.

d) İsteklilere talimatlar.

e) İsteklilerde aranılan şartlar, belgeler ve yeterlik kriterleri.

f) İhale dokümanında açıklama isteme ve yapılma yöntemleri.

g) Tekliflerin geçerlilik süresi.

h) İhaleye konsorsiyumların teklif verip veremeyeceği, ihale konusu işin tamamına veya bir kısmına teklif verilmesinin mümkün olup olmadığı, mal alımı ihalelerinde alternatif teklif verilip verilemeyeceği, verilebilecekse alternatif tekliflerin nasıl değerlendirileceği.

i) Ulaşım, sigorta, vergi, resim ve harç giderlerinden hangisinin teklif fiyatına dahil olacağı.

j) Tekliflerin alınması, açılması ve değerlendirilmesinde uygulanması gereken ve bu Kanunda belirtilen usul ve esaslar.

k) İhale kararının alınmasından sözleşmenin imzalanmasına kadar uygulanması gereken ve bu Kanunda belirtilen usul ve esaslar.

l) İhalenin sadece yerli isteklilere açık olup olmadığı ve yerli istekliler lehine fiyat avantajı uygulanıp uygulanmayacağı.

m) Teklif ve sözleşme türü.

n) Geçici ve kesin teminat oranları ile teminatlara ait şartlar.

o) İhale saatinden önce ihalenin iptal edilmesinde idarenin serbest olduğu.

p) Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptal edilmesinde idarenin serbest olduğu.

r) İhale konusu işin başlama ve bitirme tarihi, yapılma yeri, teslim şartları ve gecikme halinde alınacak cezalar.

s) Ödeme yeri ve şartlarıyla avans verilip verilmeyeceği, verilecekse şartları ve miktarı ile sözleşme konusu işler için eğer ödenecekse fiyat farkının ne şekilde ödeneceği.

t) Süre uzatımı verilebilecek haller ve şartları ile sözleşme kapsamında yaptırılabilecek iş artışları ile iş eksilişi durumunda karşılıklı yükümlülükler.

u) Vergi, resim ve harçlar ile sözleşme ile ilgili diğer giderlerin kimin tarafından ödeneceği.

v) Yapım işlerinde iş ve işyerinin sigortalanması ile yapı denetimi ve sorumluluğuna ilişkin şartlar.

y) Denetim, muayene ve kabul işlemlerine ilişkin şartlar.

z) Anlaşmazlıkların çözümü.

**DOKÜMANDA DEĞİŞİKLİK YAPILMASI (madde 29)**

1. İlân yapıldıktan sonra ihale dokümanında değişiklik yapılmaması esastır.
2. Ancak tekliflerin hazırlanmasını veya işin gerçekleştirilmesini etkileyebilecek maddi veya teknik hatalar veya eksikliklerin idarece tespit edilmesi veya isteklilerce yazılı olarak bildirilmesi halinde, ihale dokümanında değişiklikler yapılabilir.
3. Yapılan bu değişikliklere ilişkin ihale dokümanının bağlayıcı bir parçası olan zeyilname, son teklif verme gününden en az on gün öncesinde bilgi sahibi olmalarını temin edecek şekilde ihale  dokümanı  alanların  tamamına gönderilir.
4. Zeyilname ile yapılan değişiklikler nedeniyle tekliflerin hazırlanabilmesi için ek süreye ihtiyaç duyulması halinde, ihale tarihi bir defaya mahsus olmak üzere en fazla yirmi gün zeyilname ile ertelenebilir. Zeyilname düzenlenmesi halinde, teklifini bu düzenlemeden önce vermiş olan isteklilere tekliflerini geri çekerek, yeniden teklif verme imkanı sağlanır.

**TEKLİFLERİN HAZIRLANMASI VE SUNULMASI**

Teklif mektubu ve geçici teminat da dahil olmak üzere ihaleye katılabilme şartı olarak istenilen bütün belgeler bir zarfa konulur. Zarfın üzerine isteklinin adı, soyadı veya ticaret unvanı, tebligata esas açık adresi, teklifin hangi işe ait olduğu ve ihaleyi yapan idarenin açık adresi yazılır. Zarfın yapıştırılan yeri istekli tarafından imzalanır ve mühürlenir.

Teklif mektupları yazılı ve imzalı olarak sunulur. Teklif mektubunda ihale dokümanının tamamen okunup kabul edildiğinin belirtilmesi, teklif edilen bedelin rakam ve yazı ile birbirine uygun olarak açıkça yazılması, üzerinde kazıntı, silinti, düzeltme bulunmaması ve teklif mektubunun ad, soyad veya ticaret unvanı yazılmak suretiyle yetkili kişilerce imzalanmış olması zorunludur.  Mal alımı ihalelerinde, ihale dokümanında alternatif teklif verilebileceğine dair hüküm bulunması halinde, alternatif tekliflerde aynı şekilde hazırlanarak sunulur.

Teklifler ihale dokümanında belirtilen ihale saatine kadar sıra numaralı alındılar karşılığında idareye verilir. Bu saatten sonra verilen teklifler kabul edilmez ve açılmaksızın iade edilir. Teklifler iadeli taahhütlü olarak da gönderilebilir. Posta ile gönderilecek tekliflerin ihale dokümanında belirtilen ihale saatine kadar idareye ulaşması şarttır. Postadaki gecikme nedeniyle işleme konulmayacak olan tekliflerin alınış zamanı bir tutanakla tespit edilir.

Verilen teklifler, zeyilname düzenlenmesi hali hariç, herhangi bir sebeple geri alınamaz ve değiştirilemez.

**GEÇİCİ TEMİNAT**

Teklif edilen bedelin %3’ünden az olmamak üzere istekli tarafından verilecek tutarda geçici teminat alınır. İhale dokümanında belirtilmesi şartıyla danışmanlık hizmeti ihalelerinde geçici teminat alınması zorunlu değildir.

**TEMİNAT OLARAK KABUL EDİLECEK DEĞERLER**

a) Tedavüldeki Türk Parası.

b) Bankalar ve özel finans kurumları tarafından verilen teminat mektupları.

c) Hazine Müsteşarlığınca ihraç edilen Devlet İç Borçlanma Senetleri ve bu senetler yerine düzenlenen belgeler.

**TEMİNAT MEKTUPLARI**

1. Kapsam ve şeklini belirlemeye Kamu İhale Kurumu yetkilidir.
2. Teklif geçerlilik süresinden en az 30 gün fazla süre geçerli olmak üzere geçici teminat mektuplarında süre belirtilir.
3. Teklif geçerlilik süresinin uzatılması halinde, geçici teminat mektuplarının süresi de aynı süre ile uzatılır.
4. İhale üzerinde kalan istekli ile ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi istekliye ait teminat mektupları ihaleden sonra saymanlık ya da muhasebe müdürlüklerine teslim edilir.

**TEKLİFLERİN ALINMASI VE AÇILMASI**

1. Teklifler ihale dokümanında belirtilen ihale saatine kadar idareye verilir.
2. İhale komisyonunca ihale dokümanında belirtilen saatte kaç teklif verilmiş olduğu bir tutanakla tespit edilerek, hazır bulunanlara duyurulur ve hemen ihaleye başlanır.
3. İhale komisyonu teklif zarflarını alınış sırasına göre inceler.
4. Uygun olmayan zarflar bir tutanak ile belirlenerek değerlendirmeye alınmaz.
5. Zarflar isteklilerle birlikte hazır bulunanlar önünde alınış sırasına göre açılır.
6. İsteklilerin belgelerinin eksik olup olmadığı ve teklif mektubu ile geçici teminatlarının usulüne uygun olup olmadığı kontrol edilir.
7. Belgeleri eksik veya teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olmayan istekliler tutanakla tespit edilir.
8. İstekliler ile teklif fiyatları ve yaklaşık maliyet tutarı açıklanır.
9. Bu işlemlere ilişkin hazırlanan tutanak ihale komisyonunca imzalanır.
10. Bu aşamada; hiçbir teklifin reddine veya kabulüne karar verilmez, teklifi oluşturan belgeler düzeltilemez ve tamamlanamaz.
11. Teklifler ihale komisyonunca hemen değerlendirilmek üzere oturum kapatılır.

**TEKLİFLERİN DEĞERLENDİRİLMESİ**

1. İhale komisyonunun talebi üzerine idare tekliflerin incelenmesi, karşılaştırılması ve değerlendirilmesinde yararlanmak üzere net olmayan hususlarla ilgili isteklilerden yazılı olarak tekliflerini açıklamalarını isteyebilir. Ancak bu açıklama, hiçbir şekilde teklif fiyatında değişiklik yapılması veya ihale dokümanında yer alan şartlara uygun olmayan tekliflerin uygun hale getirilmesi amacıyla istenilmez ve yapılmaz.
2. Tekliflerin değerlendirilmesinde, öncelikle belgeleri eksik olduğu veya teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olmadığı 36 ncı maddeye göre ilk oturumda tespit edilen isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verilir. Ancak, teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmaması kaydıyla, belgelerde bilgi eksikliği bulunması halinde idarece belirlenen sürede isteklilerden bu eksik bilgilerin tamamlanması yazılı olarak istenir.
3. Belirlenen sürede bilgileri tamamlamayan istekliler değerlendirme dışı bırakılır ve geçici teminatları gelir kaydedilir.
4. Bu ilk değerlendirme ve işlemler sonucunda belgeleri eksiksiz ve teklif mektubu ile geçici teminatı usulüne uygun olan isteklilerin tekliflerinin ayrıntılı değerlendirilmesine geçilir.
5. Bu aşamada, isteklilerin ihale konusu işi yapabilme kapasitelerini belirleyen yeterlik kriterlerine ve tekliflerin ihale dokümanında belirtilen şartlara uygun olup olmadığı ile birim fiyat teklif cetvellerinde aritmetik hata bulunup bulunmadığı incelenir.
6. Uygun olmadığı belirlenen isteklilerin teklifleri ile birim fiyat teklif cetvellerinde aritmetik hata bulunan teklifler değerlendirme dışı bırakılır.

**AŞIRI DÜŞÜK TEKLİFLER**

İhale komisyonu verilen teklifleri değerlendirdikten sonra, diğer tekliflere veya idarenin tespit ettiği yaklaşık maliyete göre teklif fiyatı aşırı düşük olanları tespit eder. Bu teklifleri reddetmeden önce, belirlediği süre içinde teklif sahiplerinden teklifte önemli olduğunu tespit ettiği bileşenler ile ilgili ayrıntıları yazılı olarak ister.

İhale komisyonu;

a) İmalat sürecinin, verilen hizmetin ve yapım yönteminin ekonomik olması,

b) Seçilen teknik çözümler ve teklif sahibinin mal ve hizmetlerin temini veya yapım işinin yerine getirilmesinde kullanacağı avantajlı koşullar,

c) Teklif edilen mal, hizmet veya yapım işinin özgünlüğü,

Hususlarında belgelendirilmek suretiyle yapılan yazılı açıklamaları dikkate alarak, aşırı düşük teklifleri değerlendirir. Bu değerlendirme sonucunda, açıklamaları yeterli görülmeyen veya yazılı açıklamada bulunmayan isteklilerin teklifleri reddedilir.

**İHALENİN KARARA BAĞLANMASI**

37 ve 38’ inci maddelere göre yapılan değerlendirme sonucunda ihale, ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren isteklinin üzerinde bırakılır.

Ekonomik açıdan en avantajlı teklif, sadece fiyat esasına göre veya fiyat ile birlikte işletme ve bakım maliyeti, maliyet etkinliği, verimlilik, kalite ve teknik değer gibi fiyat dışındaki unsurlar da dikkate alınarak belirlenir. Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin fiyat dışındaki unsurlar da dikkate alınarak belirleneceği ihalelerde, ihale dokümanında bu unsurların parasal değerleri veya nispi ağırlıkları belirlenir.

En düşük fiyatın ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak değerlendirildiği ihalelerde, birden fazla istekli tarafından aynı fiyatın teklif edildiği ve bunların da ekonomik açıdan en avantajlı teklif olduğu anlaşıldığı takdirde, ikinci fıkrada belirtilen fiyat dışındaki unsurlar dikkate alınmak suretiyle ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenerek ihale sonuçlandırılır.

İhale komisyonu gerekçeli kararını belirleyerek, ihale yetkilisinin onayına sunar. Kararlarda isteklilerin adları veya ticaret unvanları, teklif edilen bedeller, ihalenin tarihi ve hangi istekli üzerine hangi gerekçelerle yapıldığı, ihale yapılmamış ise nedenleri belirtilir.

İhale yetkilisi, karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde ihale kararını onaylar veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal eder.

İhale kararın onaylanması halinde geçerli, iptal edilmesi halinde ise hükümsüz sayılır.

**YASAKLILIK SORGULAMASI**

İhale kararları ihale yetkilisince onaylanmadan önce idareler, ihale üzerinde kalan istekli ile varsa ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi isteklinin ihalelere katılmaktan yasaklı olup olmadığını teyit ettirerek buna ilişkin belgeyi ihale kararına eklemek zorundadır. İki isteklinin de yasaklı çıkması durumunda ihale iptal edilir.

İhale üzerinde kalan isteklinin ve en avantajlı ikinci teklif sahibinin, yasaklı olup olmadığına dair Kamu İhale Kurumundan alınan teyit belgeleri,

* 1. Şahıs şirketi olması durumunda ortakların tamamını
  2. Sermaye şirketi olması durumunda şirkette %50’den fazla hisseye sahip ortaklarını
  3. İhaleye katılım sırasında başvuru veya teklifi imzalayan yetkililerini de kapsar.

**İHALE KARARININ BİLDİRİLMESİ**

1. İhale sonucu, ihale kararının ihale yetkilisi tarafından onaylandığı günü izleyen en geç 3 gün içinde, ihale üzerinde bırakılan dâhil olmak üzere, ihaleye teklif veren bütün isteklilere bildirilir.
2. İhale sonucunun bildiriminde, tekliflerin değerlendirmeye alınmama veya uygun bulunmama gerekçelerine de yer verilir.
3. İhale sonucunun bütün isteklilere bildiriminden itibaren; 21 inci maddenin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelerde beş gün, diğer hallerde ise on gün geçmedikçe sözleşme imzalanamaz.

**SÖZLEŞMEYE DAVET**

Şikâyet/itirazen şikâyet için beklenmesi gereken sürelerin bitimi ve ön mali kontrol gereken durumlarda ön mali kontrolün tamamlandığı tarihi günden itibaren üç gün içinde ihale üzerinde bırakılan istekliye, tebliğ tarihini izleyen on gün içinde kesin teminatı vermek suretiyle sözleşmeyi imzalaması hususu bildirilir. İstekli tebliğ tarihini izleyen 10 gün içinde kesin teminatı yatırmalı ve sözleşmeyi imzalamalıdır.

**KESİN TEMİNAT**

1. Sözleşme yapılmadan önce ihale bedelinin % 6’sından az olmamak üzere kesin teminat alınmalıdır.
2. Yapım ihalelerinde ihale bedeli sınır değerin altında gerçekleşmiş ise kesin teminat sınır değerin % 6’sından az olmamalıdır.
3. Kesin teminat mektuplarının süresi ihale konusu işin bitiş tarihi dikkate alınmak suretiyle idare tarafından belirlenir.

**İHALENİN SÖZLEŞMEYE BAĞLANMASI**

1. Yapılan bütün ihaleler bir sözleşmeye bağlanır.
2. Sözleşmeler idarece hazırlanır.
3. İhale yetkilisi ile yüklenici tarafından imzalanır.
4. Yüklenicinin ortak girişim olması halinde, sözleşmeler ortak girişimin bütün ortakları tarafından imzalanır.
5. İhale dokümanında aksi belirtilmedikçe sözleşmelerin notere tescili ve onaylattırılması zorunlu değildir.
6. İhale dokümanında belirtilen şartlara aykırı sözleşme düzenlenemez.

**İHALELERE YÖNELİK BAŞVURULAR**

İhale sürecindeki hukuka aykırı işlem veya eylemler nedeniyle bir hak kaybına veya zarara uğradığını veya zarara uğramasının muhtemel olduğunu iddia eden aday veya istekli ile istekli olabilecekler, şikayet ve itirazen şikayet başvurusunda bulunabilirler.

Şikayet ve itirazen şikayet başvuruları, dava açılmadan önce tüketilmesi zorunlu idari başvuru yollarıdır. Şikayet başvuruları idareye, itirazen şikayet başvuruları Kamu İhale Kurumuna yapılır.

Başvurular üzerine ihaleyi yapan idare veya Kurum tarafından gerekçeli olarak;

a) İhale sürecinin devam etmesine engel oluşturacak ve düzeltici işlemle giderilemeyecek hukuka aykırılığın tespit edilmesi halinde ihalenin iptaline,

b) İdare tarafından düzeltme yapılması yoluyla giderilebilecek ve ihale sürecinin kesintiye uğratılmasına gerek bulunmayan durumlarda, düzeltici işlem belirlenmesine,

c) Başvurunun süre, usul ve şekil kurallarına uygun olmaması, usulüne uygun olarak sözleşme imzalanmış olması veya şikayete konu işlemlerde hukuka aykırılığın tespit edilememesi veya itirazen şikayet başvurusuna konu hususun Kurumun görev alanında bulunmaması hallerinde başvurunun reddine, karar verilir.

**İDAREYE ŞİKAYET BAŞVURUSU**

Şikayet başvurusu, ihale sürecindeki işlem veya eylemlerin hukuka aykırılığı iddiasıyla bu işlem veya eylemlerin farkına varıldığı veya farkına varılmış olması gereken tarihi izleyen günden itibaren 21 inci maddenin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelerde beş gün, diğer hallerde ise on gün içinde ve sözleşmenin imzalanmasından önce, ihaleyi yapan idareye yapılır. İlanda yer alan hususlara yönelik başvuruların süresi ilk ilan tarihinden, ön yeterlik veya ihale dokümanının ilana yansımayan diğer hükümlerine yönelik başvuruların süresi ise dokümanın satın alındığı tarihte başlar.

İdare, şikayet başvurusu üzerine gerekli incelemeyi yaparak on gün içinde gerekçeli bir karar alır. Belirtilen süre içinde bir karar alınmaması durumunda başvuru sahibi tarafından karar verme süresinin bitimini, süresinde alınan kararın uygun bulunmaması durumunda ise başvuru sahibi dahil aday, istekli veya istekli olabilecekler tarafından idarece alınan kararın bildirimini izleyen on gün içinde Kuruma itirazen şikayet başvurusunda bulunulabilir.

İdareye şikayet başvurusunda bulunulması halinde, başvuru üzerine alınan kararın son bildirim tarihini, süresi içerisinde bir karar alınmaması halinde ise bu sürenin bitimini izleyen tarihten itibaren on gün geçmeden ve itirazen şikayet başvurusunda bulunulmadığı hususuna ilişkin sorgulama yapılmadan veya itirazen şikayet başvurusunda bulunulması halinde ise Kurum tarafından nihai karar verilmeden sözleşme imzalanamaz.

**KAMU İHALE KURUMUNA İTİRAZEN ŞİKAYET**

İdareye şikayet başvurusunda bulunan veya idarece alınan kararı uygun bulmayan aday, istekli veya istekli olabilecekler tarafından sözleşme imzalanmadan önce itirazen şikayet başvurusunda bulunulabilir. İhalenin iptaline ilişkin işlem ve kararlardan, sadece şikayet ve itirazen şikayet üzerine alınanlar itirazen şikayete konu edilebilir ve bu kararlara karşı beş gün içinde doğrudan Kuruma başvuruda bulunulabilir.

Kurum itirazen şikayet başvurularını başvuru sahibinin iddiaları ile idarenin şikayet üzerine aldığı kararda belirlenen hususlar ve itiraz edilen işlemler bakımından eşit muamele ilkesinin ihlal edilip edilmediği açılarından inceler. İdare tarafından şikayet veya itirazen şikayet üzerine alınan ihalenin iptal edilmesi işlemine karşı yapılacak itirazen şikayet başvuruları ise idarenin iptal gerekçeleriyle sınırlı incelenir.

Kurum, itirazen şikayete ilişkin nihai kararını, incelenen ihaleye ilişkin gerekli bilgi ve belgeler ile ihale işlem dosyasının kayıtlara alındığı tarihi izleyen yirmi gün içinde vermek zorundadır. Bu süre 21 inci maddenin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihaleler ile şikayet ve itirazen şikayet üzerine alınan ihalenin iptal edilmesi işlemine karşı yapılacak itirazen şikayet başvurularında on iş günü olarak uygulanır.

**SÖZLEŞME YAPILMASINDA İSTEKLİNİN GÖREV VE SORUMLULUĞU**

1. İhale üzerinde kalan istekli ile sözleşme imzalandıktan hemen sonra geçici teminatı iade edilecektir.
2. Bu zorunluluklara uyulmadığı taktirde, protesto çekmeye ve hüküm almaya gerek kalmaksızın ihale üzerinde kalan isteklinin geçici teminatı gelir kaydedilir.
3. Bu durumda idare, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif fiyatının ihale yetkilisince uygun görülmesi kaydıyla, bu teklif sahibi istekli ile de Kanunda belirtilen esas ve usullere göre sözleşme imzalayabilir.
4. Ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibinin de sözleşmeyi imzalamaması durumunda bu teklif sahibinin de geçici teminatı gelir kaydedilerek ihale iptal edilir.
5. Üzerine ihale yapıldığı halde mücbir sebep halleri dışında usulüne göre sözleşme yapmayanlar hakkında altı aydan az olmamak üzere bir yıla kadar, bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan yasaklama kararı verilir.

**SÖZLEŞME YAPILMASINDA İDARENİN GÖREV VE SORUMLULUĞU**

1. İdare, sözleşme yapılması hususunda kendisine düşen görevleri yapmakla yükümlüdür.
2. Bu yükümlülüğü yerine getirmemesi halinde, istekli sürenin bitmesini izleyen günden itibaren en geç beş gün içinde, on gün süreli bir noter ihbarnamesi ile bildirmek şartıyla, taahhüdünden vazgeçebilir.
3. Bu takdirde geçici teminat geri verilir ve istekli teminat vermek için yaptığı belgelendirilmiş giderleri istemeye hak kazanır.
4. Bu zarar, sebep olanlara  tazmin ettirilir ve ayrıca haklarında 60’ıncı madde hükümleri uygulanır.

**GÖREVLİLERİN CEZA SORUMLULUĞU**

* İhale yetkilisi
* ihale komisyonlarının başkan ve üyeleri
* ihale işlemlerinden sözleşme yapılmasına kadar ihale sürecindeki her aşamada görev alan diğer ilgililerin;

17’nci maddede belirtilen yasak fiil veya davranışlarda bulunduklarının, görevlerini kanuni gereklere uygun veya tarafsızlıkla yapmadıklarının, taraflardan birinin zararına yol açacak ihmalde veya kusurlu hareketlerde bulunduklarının tespiti halinde, haklarında ilgili mevzuatları gereğince disiplin cezası uygulanır. Ayrıca, fiil veya davranışlarının özelliğine göre haklarında ceza kovuşturması da yapılır ve hükmolunacak ceza ile birlikte tarafların uğradıkları zarar ve ziyan genel hükümlere göre kendilerine tazmin ettirilir.

Bu Kanuna aykırı fiil veya davranışlardan dolayı hüküm giyen idare görevlileri, bu Kanun kapsamına giren işlerde görevlendirilemezler. Bu Kanun kapsamına giren işlerden dolayı yargı organlarınca herhangi bir ceza verilmiş olanlar, bu Kanun kapsamına giren bütün kamu kurum ve kuruluşlarınca bu Kanunun ve ilgili diğer mevzuatın uygulanması ile görevli ve yetkili kadrolara atanamaz ve görev alamazlar.

**12 ADIMDA İHALE SÜRECİ:**

1) İhtiyacın tespiti

2) Teknik şartnamenin hazırlanması

3) Yaklaşık maliyetin tespiti

4) İhale usulünün tespiti

5) İhale dokümanının hazırlanması

6) İhale onayının alınması

7) İhale komisyonunun kurulması

8) İhale ilanının yapılması

9) İhale dokümanının görülmesi, satın alınması, değişiklik ve açıklama yapılması

10) Tekliflerin sunulması

11) Tekliflerin değerlendirilmesi ve ihalenin karara bağlanması

12) İhale sonucunun bildirilmesi ve sözleşme imzalanması

**4734 SAYILI KANUN KAPSAMINDAKİ İHALELER İLE İLGİLİ KONTROL LİSTESİ / TEFTİŞ REHBERİ**

|  |  |
| --- | --- |
| **No** | **Kontrol Kriteri** |
| **1.** | İhale işlemi için bütçede yeterli ödenek var mıdır? **4734/5, 5018/26** |
| **2.** | Aralarında kabul edilebilir doğal bir bağlantı olmayan mal alımı, hizmet alımı ve yapım işleri bir arada ihale edilmiş midir? **4734/5.** |
| **3.** | Eşik değerlerin altında kalmak amacıyla mal veya hizmet alımları ile yapım işleri kısımlara bölünmüş müdür? **4734/5** |
| **4.** | İhale yetkilisi tarafından görevlendirilen ihale komisyonu mevzuata uygun olarak oluşturulmuş mudur? **4734/6** |
| **5.** | İhale komisyonu eksiksiz toplanmış mıdır, komisyon kararı çoğunlukla alınmış mıdır, ayrıca karar komisyon başkanı ve üyeleri tarafından ad soyad ve görev unvanları belirtilerek imzalanmış mıdır? **4734/6.** |
| **6.** | İhale yolu ile gerçekleştirilen alımlar ve işler için ihale işlem dosyası ile bu dosyada yer alması gereken belgelerden;  -ihale yetkilisinden alınan onay belgesi ve eki yaklaşık maliyete ilişkin hesap cetveli,  -ihale dokümanı (sözleşme, şartname veya idare tarafından eklenen belgeler)  -ilan metinleri,  -adaylar veya istekliler tarafından sunulan başvurular veya teklifler ve diğer belgeler,  -ihale komisyonu tutanak ve kararları,  Var mıdır? **4734/7.** |
|
|
|
|
|
| **7.** | İhaleye ilişkin yaklaşık maliyet, mevzuata ve piyasa rayiçlerine uygun olarak gerçekçi belirlenmiş midir? **4734/9, İlgili İhale Uygulama Yönetmelikleri** |
| **8.** | İhale üzerinde kalan isteklinin sözleşme imzalanmadan önce ihale tarihi itibariyle Kamu İhale Kurumu tarfından belirlenen limitler dahilinde vergi borcu/sgk borcu olmadığına dair belgeler temin edilmiş ve ihale dosyasına konulmuş mudur?**4734/10, Uygulama Yönetmelikleri, KİK Genel Tebliği 17.3, 17.4** |
| **9.** | İhale yolu ile gerçekleştirilen alımlar ile işlerde, ekonomik ve mali ile mesleki ve teknik yeterliliğin belirlenmesi amacıyla belge istenmiş midir? İstenmişse bu hususun ihale dokümanı ve ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilân veya davet belgelerinde belirtilmiş midir? **4734/10** |
| **10.** | İhale yolu ile gerçekleştirilen işlerde, ihale dışı bırakılan istekli var mıdır? Varsa ihale dışı bırakılma sebebi mevzuata uygun mudur? **4734/10** |
| **11.** | İhale dokümanı içerisinde yer alan idari ve teknik şartnameler rekabeti engelleyici hususlar içermekte midir ve bütün isteklilere fırsat eşitliği sağlayacak şekilde hazırlanmış mıdır? **4734/12** |
| **12.** | İhale yolu ile gerçekleştirilen işlerde, mevzuatta belirtilen süre ve kurallar kapsamında ihale ilanı yapılmış mıdır ? **4734/13,24,25** |
| **13.** | İhale konusu işin özelliği nedeniyle ihtiyaç görülmesi halinde, ihale aşamasında isteklilerden alt yüklenicilere yaptırmayı düşündükleri işleri belirtip sözleşme imzalamadan önce de alt yüklenicilerin listesini idarenin onayına sunmaları sağlanmış mıdır? **4734/15** |
| **14.** | İhale sürecinde yasak fiil ve davranışlar var mıdır? **4734/17** |
| **15.** | Kanunda belirtilen ihale yöntemi doğru belirlenmiş midir? **4734/18-21,48** |
| **16.** | Pazarlık usulü ile yapılan ihalelerde idarenin öngördüğü hukuki gerekçe kanuna uygun olarak belirlenmiş midir? **4734/21-b,c,d,e**  Pazarlık usulü ile yapılan ihalelerde, ilk fiyat tekliflerini aşmamak üzere isteklilerden ihale kararına esas olacak son yazılı fiyat teklifleri alınarak ihale sonuçlandırılmış mıdır? **4734/21** |
|
| **17.** | Doğrudan temin ile gerçekleştirilen işler mevzuatta sayılan hallere uygun mudur? **4734/22** |
| **18.** | Doğrudan temin usulü ile gerçekleştirilen işlerde, ihale yetkilisi tarafından görevlendirilen kişi/kişiler tarafından piyasa fiyat araştırması yapılmış mıdır? **4734/22** |
| **19.** | İhalelerde İdari şartnamede yer alması zorunlu hususlara yer verilmiş midir? **4734/27** |
| **20.** | İhalelerde fiyat farkı ödenecekse dokümanda fiyat farkı ile ilgili hüküm bulunmakta mıdır? **4734/27/s** |
| **21.** | İhale dokümanında yapılan değişiklik usulüne uygun yapılmış mıdır? **4734/29,55** |
| **22.** | İhalede tekliflerin hazırlanması ve sunulması kapsamında;  **a**-Teklif mektubu ve geçici teminat da dahil olmak üzere ihaleye katılabilme şartı olarak istenilen bütün belgeler bir zarfa konulmuş ve zarfın üzerine isteklinin adı, soyadı veya ticaret unvanı, tebligata esas açık adresi, teklifin hangi işe ait olduğu ve ihaleyi yapan idarenin açık adresi yazılıp zarfın yapıştırılan yeri istekli tarafından imzalanıp mühürlenmiş midir?  **b**-Teklif mektupları yazılı ve imzalı olarak sunulup, teklif mektubunda ihale dokümanının tamamen okunup kabul edildiğinin belirtilmesi, teklif edilen bedelin rakam ve yazı ile birbirine uygun olarak açıkça yazılması, üzerinde kazıntı, silinti, düzeltme bulunmaması ve teklif mektubunun ad, soyad veya ticaret unvanı yazılmak suretiyle yetkili kişilerce imzalanması sağlanmış mıdır? **4734/30** |
|
| **23.** | a-İhaleye katılan tüm isteklilerden teklif edilen bedelin %3’ünden az olmamak üzere geçici teminat alınmış mıdır?  b-Alınan teminat Kanunda belirtilen teminat olarak kabul edilecek değerlerden midir?  c-Teminat olarak teminat mektubu alınmışsa süre belirtilmiş midir?  d-Belirtilmişse bu süre teklif geçerlilik süresinden en az 30 gün fazla mıdır? **4734/33-35.** |
|
|
|
| **24.** | İhale işlemlerinde tekliflerin alınması ve açılması işleri kapsamında;  a-30 uncu maddenin birinci fıkrasına uygun olmayan zarflar bir tutanak ile belirlenerek değerlendirmeye alınmaması işlemi gerçekleştirilmiş midir?  b-İsteklilerin belgelerinin eksik olup olmadığı ve teklif mektubu ile geçici teminatlarının usulüne uygun olup olmadığı kontrol edilip, usulüne uygun olmayan istekliler tutanakla tespit edilmiş midir? **4734/36** |
|
| **25.** | İhale işlemlerinde belge eksikliğine ilişkin işlemler başta olmak üzere, tekliflerin değerlendirilmesi işleri usulüne uygun yapılmış mıdır?**4734/37** |
| **26.** | Teklif değerlendirme aşamasında, aşırı düşük teklif tespit edilmiş midir? Varsa teklif sahibinden açıklama istenmiş midir? Açıklama sonucunda mevzuata uygun işlem yapılmış mıdır? **4734/38** |
| **27.** | Teklif değerlendirilmesi sonucunda, ihale ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren isteklinin üzerinde mi bırakılmıştır? **4734/37-38, 40.** |
| **28.** | Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin tespitinde fiyat dışındaki unsurların dikkate alınması halinde bu unsurların parasal değeri veya nispi ağırlıklarına ihale dokümanında yer verilmiş midir, yer verilmiş ise değerlendirme objektif kriterlere göre yapılmış mıdır? **4734/40.** |
| **29.** | İhale sonucunun bütün isteklilere bildiriminden itibaren; 21 inci maddenin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelerde beş gün, diğer hallerde ise on gün geçmeden sözleşme imzalanmış mıdır? **4734/41** |
| **30.** | **a-**İhale kararı onaylanmadan önce ihale üzerinde kalan istekli ile varsa ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibinin,  **b-**Sözleşme imzalanmadan önce ihale üzerinde kalan isteklinin,  İhaleye katılmaktan yasaklı olup olmadığına ilişkin sorgulaması yapılmış mıdır? Buna ilişkin belgeler ihale dosyasında yer almakta mıdır**? 4734/40,42** |
|
| **31.** | Sözleşmenin imzalanmasından önce ihaleyi kazanan istekliden ihale bedelinin % 6’sı oranında kesin teminat alınmış mıdır? Kati teminat süresi, işin teminat süresini karşılıyor mudur? **4734/43,35** |
|
| **32.** | Sözleşme yapılma aşamasında isteklinin görev ve sorumluluğunu yerine getirmemesi halinde idare tarafından isteklinin geçici teminatı gelir kaydedilmiş midir? **4734/44** |
| **33.** | **a-**Sözleşme yapılmasında idare görev ve sorumluluğunu yerine getirerek 21 inci maddenin (b) ve (c) bentlerine göre yapılan ihalelerde beş gün, diğer hallerde ise on gün geçtikten sonra üç gün içinde ihale üzerinde bırakılan istekliye, tebliğ tarihini izleyen on gün içinde kesin teminatı vermek suretiyle sözleşmeyi imzalaması hususu bildirilmiş midir?  **b-**Bu kapsamda hazırlanan sözleşme ihale dokümanında belirtilen şartlara uygun mudur? **4734/45,46** |
|
| **34.** | **a-**Sözleşme kapsamında teslim edilecek mallar ve hizmetler için mevzuata uygun olarak muayene ve kabul komisyonu oluşturulmuş mudur, muayene ve kabul işlemleri usulüne uygun yapılmış mıdır?  **b-**Aynı şekilde yapım işleri için kontrol teşkilatı oluşturulmuş mudur, kontrol işlemleri usulüne uygun yapılmış mıdır? **4735/11 ve İlgili Denetim Muayene ve Kabul İşlemlerine Dair Yönetmelikler** |
|
| **35.** | Sözleşme bedeli 1 miyon TL’yi geçen mal ve hizmet ile 2 milyon TL’yi geçen yapım işleri için ihale dosyalarında ön mali kontrol yapılmış mıdır? **5018/58; İç Kontrol ve Ön Malî Kontrole İlişkin Usul ve Esaslar/17.** |
| **36.** | İhale sonucu en geç on beş gün içinde Kamu İhale Kurumuna bildirilmiş ve sonuç Kamu İhale Bülteninde yayınlanmış mıdır? **4734/47.** |
| **37.** | Danışmanlık Hizmet İhalelerinde Tekliflerin Değerlendirilmesi ve İhalenin Yapılması işlemleri usulüne uygun yapılmış mıdır? **4734/52** |
| **38.** | İhalelerle ile ilgili olarak idareye şikayet başvurusu yapılmış mıdır, yapılmışsa şikayet başvuruları usulüne uygun sonuçlandırılmış mıdır? **4734/54,55** |
| **39.** | İdare tarafından şikayetin uygun bulunmaması halinde KİK’e başvuru yapılmış mıdır, KİK tarafından verilen kararlar idarece uygulanmış mıdır? **4734/54,56** |
| **40.** | İhale sürecinde 17 nci maddede belirtilen fiil veya davranışlar hakkında;  **a-** Yasaklama kararı verilmesi için Bakanlığa yazı yazılmış mıdır?  **b-** Türk Ceza Kanununa göre suç teşkil eden fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında Cumhuriyet Savcılığına suç duyurusunda bulunulmuş mudur ? **4734/58,59** |
|
| **41.** | Görevlilerin ceza sorumluluğunu gerektiren durumlarıyla ilgili olarak haklarında işlem (disiplin, ceza kovuşturması, tazmin, bu kanuna aykırı hareketten hüküm giyen görevlilerin bu kanun kapsamındaki işlerde görev verilmemesi) yapılmış mıdır? **4734/60** |
| **42.** | Kanunun 21/f ve 22/d maddelerinde yer alan parasal limitler dahilinde yapılan harcamaların yıllık toplamı, idarenin bütçesine bu amaçla konulan ödeneğin %10’unu aşmış mıdır, aşmışsa Kamu İhale Kurumu’nun uygun görüşü alınmış mıdır? **4734/62-ı** |
| **43** | İhaleye katılacak olanlardan aranacak (kamu kurumlarına ve özel sektöre yapılan işlere ait) iş deneyim belgeleri usulüne uygun mudur? Yapım işleri için iş deneyim belgesi aranması gerekliliğine uyulmuş mudur? **4734/10, İhale Uygulama Yönetmelikleri** |
| **44** | Yüklenicilerin özel sektörde gerçekleştirdiği işlere ilişkin belediye tarafından düzenlenen iş deneyim belgeleri hazırlanmasında usulüne uygun işlem yapılmış mıdır? **Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği 43,44,45,46,47** |
| **45** | Yaklaşık Maliyetin aşıldığı ihalelerde idare tarafından takdir yetkisi usulüne uygun olarak sorgulama yapılmış ve ödeneğine bakılmak suretiyle kamu yararı ile hizmet gerekleri dikkate alınmış mıdır? **KİK Genel Tebliği 16.3** |
| **46** | İstisnalar kapsamında yapılan harcamalar bu madde kapsamında belirtilen işlerden midir? **4734/3** |
| **47** | Acil kabul edilip avans yoluyla gerçekleştirilerek, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun özellikle de 5.maddesinde belirtilen ilkeler kapsamı dışına çıkılmış mıdır? **5018/35** |
| **48** | Hakediş ödemeleri ve kesin teminatın iadesi işlemlerinde; Sosyal Güvenlik Kurumundan borcu yoktur yazısı ve ilişkisizlik belgesi bulunup bulunmadığı hususları incelenmiş midir? **5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu’nun 90. maddesi ve 2008/14174 sayılı Bakanlar Kurulu Kararıyla yürürlüğe giren Sosyal Güvenlik Kurumu Prim ve İdari Para Cezası Borçlarının Hakedişlerden Mahsubu, Ödenmesi ve İlişiksizlik Belgesinin Aranması Hakkında Yönetmelik** |

# VII-2886 SAYILI DEVLET İHALE KANUNU İLE 4734 SAYILI KAMU İHALE KANUNU ARASINDAKİ TEMEL FARKLAR:

**1.** 2886 sayılı yasaya tabi işleri çok kısaca idarelere gelir getirici işler olarak tanımlayabiliriz.Bunlar kiralama, satma, trampa gibi olup kapsamdaki kuruluşlar ise, kuruluş kanunlarında “2886 sayılı Devlet İhale Kanunu’na tabi değildir” şeklinde hüküm bulunan kuruluşlar, satım ve kiraya verme işlerini eskiden tabi oldukları esaslara göre yürüteceklerdir; 68. maddenin (b) bendi hükmü, söz konusu kuruluşların 4734 sayılı Kanun kapsamına giren işleri açısından hüküm ifade etmektedir. Özel kanunlarla 2886 sayılı Kanun hükümlerine tabi olmaksızın yürütülmesi sağlanan mal ve hizmet alımları ile yapım işleri de 4734 sayılı Kanun kapsamında yürütülecektir. Örneğin Sosyal Sigortalar Kurumu Başkanlığının kuruluş ve görevlerini düzenleyen 4985 sayılı Kanunun 21. maddesinde; “Kurum, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu hükümlerine tabi olup, 4734 sayılı Kanun kapsamı dışında kalan işlerde ise 2886 sayılı Devlet İhale Kanunu hükümlerine tabi değildir.” hükmüne yer verilerek, kurumun mal ve hizmet alımları ile yapım işlerinde 4734 sayılı Kanun’a, gelir getirici faaliyetlerinde (satış, kiraya verme gibi) ise kendi özel mevzuatına tabi olması öngörülmüştür. Statüleri gereği 2886 sayılı Kanun’a tabi olmayan, ancak 4734 sayılı Kanun kapsamına alınmış bulunan kuruluşlar ise, bu işleri önceden hangi usulle yürütüyor idi iseler yine aynı usulle yürütmeye devam edeceklerdir.

**2.**  [2886 sayılı kanun kapsamında yer almayan KİT’ler, sosyal güvenlik kuruluşları, fonlar gibi birçok kamu kurum ve kuruluşu 4734 sayılı kanun kapsamı içerisine alınmıştır. Kapsamdaki kuruluşlar ise](http://abdullahguzel.av.tr/index.php?sayfa=makaleoku&uid=30" \l "_ftn3" \o ") [genel bütçeye dahil daireler, katma bütçeli idareler (5018 ile kalktı), il özel idareleri ve belediyeler, bunlara bağlı döner sermayeli kuruluşlar, birlikler veya tüzel kişiler, KİT’ler, sosyal güvenlik kuruluşları, fonlar, özel kanunla kurulmuş ve kendilerine özel kamu görevi verilmiş tüzel   kişiliğe sahip kuruluşlar, bağımsız bütçeli kuruluşlar, yukarıda sayılan kuruluşların doğrudan veya dolaylı olarak birlikte ya da ayrı ayrı sermayesinin yarısından fazlasına sahip bulundukları her çeşit kuruluş, birlik, işletme ve şirketler olarak sayılmıştır. Köyler hem 2886 ve 4734 sayılı yasaya tabi değildir](http://abdullahguzel.av.tr/index.php?sayfa=makaleoku&uid=30" \l "_ftn4" \o ")ler.

**3.** 4734 için özel şikayet (m. 55) ve itirazen şikayet prosedürü (m. 56) vardır. 4734 sayılı yasaya tabi ihaleler için itirazen şikayetler kamu ihale kurumuna yapılır.  Kamu İhale Kurumu’na müracaat için önce bu prosedürü takip edip sonra dava açmak gerekir. Fakat 2886 sayılı Devlet İhale Kanunu için şikayet ve itirazen şikayet prosedürü yoktur. 2886 sayılı yasada özel şikayet prosedürü olmadığından idareye şikayet üzerine idari yargı yolunma başvuru yapılabilir.

**4.** Kamu İhale Kanunu’na tabi ihaleler Kamu İhale Kurumu’nun denetimine tabidir. 2886 sayılı Devlet İhale Kanunu’na tabi ihaleler Kamu İhale Kurumu’nun denetimine tabi değildir.

**5.** Kamu İhale Kanunu’na tabi ihalelere İKN (ihale kayıt numarası) verilir. Devlet İhale Kanunu’na tabi ihalelerin ise sadece onay numarası vardır. Devlet İhale Kanunu’na tabi ihalelerin İKN’si yoktur.

**6.** Devlet İhale Kanunu’na tabi ihaleler de ihale komisyonu en az 3 kişi, Kamu İhale Kanunu’na tabi ihalelerde ise en az 5 kişidir.

  4734 sayılı Kanun’a tabi idarelerin mal ve hizmet alımları ile yapım işlerinde, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun usul ve esasları uygulanacaktır. 4734 sayılı Kanun’unda sayılmayıp 2886 sayılı Kanun’un 1. maddesinde sayılan satım, kiraya verme (taşınmaz mal kiralanması işlemleri 4734 sayılı Kanun’un 22. maddesinde düzenlenmiştir), mülkiyetin gayri ayni hak tesisi işlerinde yöntem olarak; 4734 sayılı Kanun’un “Uygulanmayacak Hükümler” başlıklı 67. maddesinde, a) Bu Kanun kapsamında yer alan işlerin ihalelerinde 8.9.1983 tarihli ve 2886 sayılı Devlet İhale Kanunu hükümlerinin uygulanmayacağı, b) Diğer kanunların 8.9.1983 tarihli ve 2886 sayılı Devlet İhale Kanunu’ndan muafiyet tanıyan hükümleri ile bu Kanuna uymayan hükümlerinin uygulanmayacağı hükme bağlanmıştır.  Dolayısıyla 4734 sayılı Kanun’un, 2886 sayılı Kanunu tamamen yürürlükten kaldırmadığı, sadece kapsamını daralttığı görülmektedir.

# VIII- 4735 SAYILI KAMU İHALE SÖZLEŞMELERİ KANUNU

* Kanunun amacı, Kamu İhale Kanununa göre yapılan ihalelere ilişkin sözleşmelerin düzenlenmesi ve uygulanması ile ilgili esas ve usulleri belirlemektir.
* Kanun, Kamu İhale Kanununa tabi kurum ve kuruluşlar tarafından bu Kanun hükümlerine göre yapılan ihaleler sonucunda düzenlenen sözleşmeleri kapsar.
* Sözleşmelerde ihale dokümanında yer alan şartlara aykırı hükümlere yer verilemez.
* Kanun’da belirtilen haller dışında sözleşme hükümlerinde değişiklik yapılamaz, ek sözleşme düzenlenemez.
* Kanun kapsamında yapılan kamu ihale sözleşmelerinin tarafları, sözleşme hükümlerinin uygulanmasında eşit hak ve yükümlülüklere sahiptir. İhale dokümanında ve sözleşme hükümlerinde bu prensibe aykırı maddelere yer verilemez, Kanun’un yorum ve uygulanmasında bu prensip göz önünde bulundurulur.

1. Anahtar teslimi götürü bedel (Yapım)
2. Götürü bedel (Mal, hizmet)
3. Birim fiyat (Yapım, mal, hizmet)
4. Karma sözleşme (yapım)
5. Çerçeve anlaşmaya dayalı münferit sözleşme (Yapım, mal, hizmet)

Şeklinde dört sözleşme türü belirlenmiştir.

* Ayrıca Mal ve hizmet alımlarında, Tip Sözleşme esaslarına aykırı olmamak ve Kurumun uygun görüşü alınmak kaydıyla istekliler tarafından matbu olarak hazırlanması mutat olan sözleşmeler kullanılabilir.

Yukarıda açıklanan özet bilgiler sonrasında kanun maddelerine ayrıntılı bakılacak olursa;

**SÖZLEŞME YAPMA MECBURİYETİ**

İhalenin sözleşmeye bağlanması (4734 Md.46)

Yapılan bütün ihaleler bir sözleşmeye bağlanır. Sözleşmeler idarece hazırlanır ve ihale yetkilisi ile yüklenici tarafından imzalanır. Yüklenicinin ortak girişim olması halinde, sözleşmeler ortak girişimin bütün ortakları tarafından imzalanır. İhale dokümanında aksi belirtilmedikçe sözleşmelerin notere tescili ve onaylattırılması zorunlu değildir.

İhale dokümanında belirtilen şartlara aykırı sözleşme düzenlenemez.

**İLKELER**

* Bu kanuna göre düzenlenecek sözleşmelerde, ihale dokümanında yer alan şartlara aykırı hükümlere yer verilemez.
* Bu kanunda belirtilen haller dışında sözleşme hükümlerinde değişiklik yapılamaz ve ek sözleşme düzenlenemez.
* Taraflar, sözleşme hükümlerinin uygulanmasında eşit hak ve yükümlülüklere sahiptir. İhale dokümanı ve sözleşme hükümlerinde bu prensibe aykırı maddelere yer verilemez.

**TİP SÖZLEŞMELER**

* Uygulama birliğini sağlamak üzere mal veya hizmet alımları ile yapım işlerine ilişkin Tip Sözleşmeler Resmi Gazetede yayınlanır.
* İdarelerce yapılacak sözleşmeler Tip Sözleşme hükümleri esas alınarak düzenlenir.
* Mal ve hizmet alımlarında, Kurumun uygun görüşü alınmak kaydıyla istekliler tarafından hazırlanması mutat olan sözleşmeler kullanılabilir.

**SÖZLEŞME TÜRLERİ :**

Kamu İhale Kanununa göre yapılan ihaleler sonucunda;

|  |  |
| --- | --- |
| 1. Yapım işlerinde; uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerine dayalı olarak, işin tamamı için isteklinin teklif ettiği **toplam bedel üzerinden anahtar teslimi götürü bedel sözleşme** | DÜZENLENİR. |
| 1. Mal veya hizmet alımı işlerinde, ayrıntılı özellikleri ve miktarı idarece belirlenen işin tamamı için isteklinin teklif ettiği **toplam bedel üzerinden götürü bedel sözleşme** |
| 1. Yapım işlerinde; ön veya kesin projelere ve bunlara ilişkin mahal listeleri ile birim fiyat tariflerine, mal veya hizmet alımı işlerinde ise işin ayrıntılı özelliklerine dayalı olarak; idarece hazırlanmış cetvelde yer alan her bir iş kaleminin miktarı ile bu iş kalemleri için istekli tarafından teklif edilen birim fiyatların çarpımı sonucu bulunan **toplam bedel üzerinden birim fiyat sözleşme** |
| 1. Yapım işlerinde; niteliği itibariyle iş kalemlerinin bir kısmı için anahtar teslimi götürü bedel, bir kısmı için birim fiyat teklifi alma yöntemleri birlikte uygulanmak suretiyle gerçekleştirilen ihaleler sonucunda **karma sözleşme** |
| 1. Çerçeve anlaşmaya dayalı olarak idare ile yüklenici arasında imzalanan **münferit sözleşme** |
| **Çerçeve anlaşma ve münferit sözleşmede belirtilmesi zorunlu olan hususları belirlemeye KURUM yetkilidir.** | |

**SÖZLEŞMEDE YER ALMASI ZORUNLU HUSUSLAR**:

1. İşin adı, niteliği, türü ve miktarı, hizmetlerde iş tanımı
2. İdarenin adı ve adresi
3. Yüklenicinin adı veya ticaret unvanı, tebligata esas adresi
4. Varsa alt yüklenicilere ilişkin bilgiler ve sorumlulukları
5. Sözleşmenin bedeli, türü ve süresi
6. Ödeme yeri ve şartlarıyla avans verilip verilmeyeceği, verilecekse şartları ve miktarı,
7. Sözleşme konusu işler için ödenecekse fiyat farkının ne şekilde ödeneceği
8. Ulaşım, sigorta, vergi, resim ve harç giderlerinden hangisinin sözleşme bedeline dahil olacağı
9. Vergi, resim ve harçlar ile sözleşmeyle ilgili diğer giderlerin kimin tarafından ödeneceği
10. Montaj, işletmeye alma, eğitim, bakım-onarım, yedek parça gibi destek hizmetlerine ait şartlar
11. Kesin teminat miktarı ile kesin teminatın iadesine ait şartlar
12. Garanti istenilen hallerde süresi ve garantiye ilişkin şartlar
13. İşin yapılma yeri, teslim etme ve teslim alma şekil ve şartları
14. Gecikme halinde alınacak cezalar
15. Mücbir sebepler ve süre uzatımı verilebilme şartları, sözleşme kapsamında yaptırılacak iş artışları ile iş eksilişi durumunda karşılıklı yükümlülükler
16. Denetim, muayene ve kabul işlemlerine ilişkin şartlar
17. Yapım işlerinde iş ve işyerinin sigortalanması ile yapı denetimi ve sorumluluğuna ilişkin şartlar
18. Sözleşmede değişiklik yapılma şartları
19. Sözleşmenin feshine ilişkin şartlar
20. Yüklenicinin sözleşme konusu iş ile ilgili çalıştıracağı personele ilişkin sorumlulukları
21. İhale dokümanında yer alan bütün belgelerin sözleşmenin eki olduğu
22. y) Anlaşmazlıkların çözümü

Sözleşme türlerine göre fiyat farkı verilebilmesine ilişkin esas ve usulleri tespite Kamu İhale Kurulunun teklifi üzerine Bakanlar Kurulu yetkilidir. Fiyat farkına ilişkin esas ve usullerde sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik yapılmaz.

Yapım işlerinde yüklenici; işyerlerindeki her türlü araç, malzeme, ihzarat, iş ve hizmet makineleri, taşıtlar, tesisler ile sözleşme konusu iş için, işin özellik ve niteliğine göre ihale dokümanında belirtilen şekilde, işe başlama tarihinden geçici kabul tarihine kadar geçen süre içinde oluşabilecek doğal afetler ile hırsızlık, sabotaj gibi risklere karşı, geçici kabul tarihinden kesin kabul tarihine kadar geçecek süreye ilişkin ise kapsamı ihale dokümanında belirtilen genişletilmiş bakım devresi teminatını içeren sigorta yaptırmak zorundadır.

**Mücbir sebep olarak kabul edilebilecek haller;**

* Doğal afetler
* Kanuni grev
* Genel salgın hastalık
* Kısmi veya genel seferberlik ilanı
* Gerektiğinde kurum tarafından belirlenecek benzeri diğer haller

Süre uzatımı verilmesi, sözleşmenin feshi gibi durumlar da dahil olmak üzere, idare tarafından yukarıda belirtilen hallerin mücbir sebep olarak kabul edilebilmesi için; yükleniciden kaynaklanan bir kusurdan ileri gelmemiş olması, taahhüdün yerine getirilmesine engel nitelikte olması, yüklenicinin bu engeli ortadan kaldırmaya gücünün yetmemiş bulunması, mücbir sebebin meydana geldiği tarihi izleyen 20 gün içinde yüklenicinin idareye yazılı olarak bildirimde bulunması ve yetkili merciler tarafından belgelendirilmesi zorunludur.

Teslim edilen mal, hizmet, yapım veya yapılan işin muayene ve kabul işlemleri, idarelerce kurulacak en az 3 kişilik muayene ve kabul komisyonları tarafından yapılır. Mal veya yapılan iş yüklenici tarafından idareye teslim edilmedikçe muayene ve kabul işlemleri yapılamaz.

Fiyat farkı ödenmesi öngörülerek ihale edilen işlerde fiyat farkı olarak ödenecek bedelin, sözleşme bedelinde artış meydana gelmesi halinde bu artış tutarının % 6'sı oranında teminat olarak kabul edilen değerler üzerinden ek kesin teminat alınır. Fiyat farkı olarak ödenecek bedel üzerinden hesaplanan ek kesin teminat hak edişlerden kesinti yapılmak suretiyle de karşılanabilir.

Taahhüdün, sözleşme ve ihale dokümanı hükümlerine uygun olarak yerine getirildiği ve yüklenicinin bu işten dolayı idareye herhangi bir borcunun olmadığı tespit edildikten sonra alınmış olan kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların;

**a)** Yapım işlerinde; varsa eksik ve kusurların giderilerek geçici kabul tutanağının onaylanmasından sonra yarısı, Sosyal Sigortalar Kurumundan ilişiksiz belgesi getirilmesi ve kesin kabul tutanağının onaylanmasından sonra kalanı,

**b)** Yapım işleri dışındaki işlerde Sosyal Sigortalar Kurumundan ilişiksiz belgesinin getirildiği saptandıktan sonra; alınan mal veya yapılan iş için bir garanti süresi öngörülmesi halinde yarısı, garanti süresi dolduktan sonra kalanı, garanti süresi öngörülmeyen hallerde ise tamamı yükleniciye iade edilir.

Yüklenicinin bu iş nedeniyle idareye ve Sosyal Sigortalar Kurumuna olan borçları ile ücret ve ücret sayılan ödemelerden yapılan kanunî vergi kesintilerinin yapım işlerinde kesin kabul tarihine, diğer işlerde kabul tarihine veya varsa garanti süresinin bitimine kadar ödenmemesi halinde, protesto çekmeye ve hüküm almaya gerek kalmaksızın kesin teminatlar paraya çevrilerek borçlarına karşılık mahsup edilir, varsa kalanı yükleniciye geri verilir.

İşin konusunun piyasadan hazır halde alınıp satılan mal alımı olması halinde, Sosyal Sigortalar Kurumundan ilişiksiz belgesi getirilmesi şartı aranmaz. (**Md 13**)

13. maddeye göre mahsup işlemi yapılmasına gerek bulunmayan hallerde; yapım işlerinde kesin hesap ve kesin kabul tutanağının onaylanmasından, diğer işlerde ise işin kabul tarihinden veya varsa garanti süresinin bitim tarihinden itibaren iki yıl içinde idarenin yazılı uyarısına rağmen talep edilmemesi nedeniyle iade edilemeyen kesin teminat mektupları hükümsüz kalır ve bankasına iade edilir. Teminat mektubu dışındaki teminatlar sürenin bitiminde Hazineye gelir kaydedilir.

Sözleşme imzalandıktan sonra; işin yapılma veya teslim yeri ile işin süresinden önce yapılması veya teslim edilmesi kaydıyla işin süresi ve bu süreye uygun olarak ödeme şartları hususlarında sözleşme bedelinin aşılmaması ve idare ile yüklenicinin karşılıklı anlaşması kaydıyla sözleşmede değişiklik yapılabilir.

Sözleşme, zorunlu hallerde ihale yetkilisinin yazılı izni ile başkasına devredilebilir. Ancak, devir alacaklarda ilk ihaledeki şartların aranması zorunludur. Ayrıca, isim ve statü değişikliği gereği yapılan devirler hariç olmak üzere, bir sözleşmenin devredildiği tarihi takip eden 3 yıl içinde aynı yüklenici tarafından başka bir sözleşme devredilemez veya devir alınamaz.

İzinsiz devredilen veya devir alınan veya bir sözleşmenin devredildiği tarihi takip eden üç yıl içinde devredilen veya devir alınan sözleşmeler feshedilerek, devreden ve devir alanlar hakkında 20, 22 ve 26.madde hükümleri uygulanır.

Yüklenicinin ölümü, iflası, ağır hastalığı, tutukluluğu veya özgürlüğü kısıtlayıcı bir cezaya  mahkumiyeti hallerinde aşağıdaki hükümler uygulanır:

**a)** Yüklenicinin ölümü halinde, sözleşme feshedilmek suretiyle hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilerek kesin teminatları ve varsa diğer alacakları varislerine verilir. Ancak, aynı şartları taşıyan ve talepte bulunan varislere idarenin uygun görmesi halinde, ölüm tarihini izleyen otuz gün içinde varsa ek teminatlar dahil taahhüdün tamamı için gerekli kesin teminatı vermeleri şartıyla sözleşme devredilebilir.

**b)** Yüklenicinin iflas etmesi halinde, sözleşme feshedilerek yasaklama hariç hakkında 20 ve 22. maddeye göre işlem yapılır.

**c)** Ağır hastalık, tutukluluk veya özgürlüğü kısıtlayıcı bir cezaya mahkumiyeti nedeni ile yüklenicinin taahhüdünü yerine getirememesi halinde, bu durumun oluşunu izleyen otuz gün içinde yüklenicinin teklif edeceği ve ilgili idarenin kabul edeceği birinin vekil tayin edilmesi koşuluyla taahhüde devam edilebilir. Ancak, yüklenicinin kendi serbest iradesi ile vekil tayin edecek durumda olmaması halinde, yerine ilgililerce aynı süre içinde genel hükümlere göre bir yasal temsilci tayin edilmesi istenebilir. Bu hükümlerin uygulanmaması halinde, sözleşme feshedilerek yasaklama hariç haklarında 20 ve 22. maddeye göre işlem yapılır.

Ortak girişimlerce yerine getirilen taahhütlerde, ortak girişimi oluşturan kişilerden birinin ölümü, iflası, ağır hastalığı, tutukluluğu, özgürlüğü kısıtlayıcı bir cezaya mahkûm olması veya dağılması sözleşmenin devamına engel olmaz. Ancak, bunlardan biri idareye pilot veya koordinatör ortak olarak bildirilmiş ise, pilot veya koordinatör ortağın gerçek veya tüzel kişi olmasına göre iflas, ağır hastalık, tutukluluk, özgürlüğü kısıtlayıcı bir cezaya mahkûmiyet veya dağılma hallerinde, sözleşme feshedilerek yasaklama hariç haklarında 20 ve 22. maddeye göre işlem yapılır. Pilot veya koordinatör ortağın ölümü halinde ise sözleşme feshedilmek suretiyle yapılmış olan işler tasfiye edilerek kesin teminat iade edilir. Bu durumların oluşunu izleyen otuz gün içinde diğer ortakların teklifi ve idarenin uygun görmesi halinde de, teminat dâhil o iş için pilot veya koordinatör ortağın yüklenmiş olduğu sorumlulukların üstlenilmesi kaydıyla sözleşme yenilenerek işe devam edilebilir.

Pilot veya koordinatör ortak dışındaki ortaklardan birinin ölümü, iflası, ağır hastalığı, tutukluluğu, özgürlüğü kısıtlayıcı bir cezaya mahkum olması veya dağılması halinde, diğer ortaklar teminat dahil işin o ortağa yüklediği sorumlulukları da üstlenerek taahhüdü yerine getirirler.

Sözleşme yapıldıktan sonra mücbir sebep halleri dışında yüklenicinin mali acz içinde bulunması nedeniyle taahhüdünü yerine getiremeyeceğini gerekçeleri ile birlikte yazılı olarak bildirmesi halinde, ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. ( **Madde 19** )

**SÖZLEŞME FESHİNE İLİŞKİN DÜZENLEMELER ( MADDE 20 )**

**a)** Yüklenicinin taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmemesi veya işi süresinde bitirmemesi üzerine, ihale dokümanında belirlenen oranda gecikme cezası uygulanmak üzere, idarenin en az on gün süreli ve nedenleri açıkça belirtilen ihtarına rağmen aynı durumun devam etmesi,

**b)** Sözleşmenin uygulanması sırasında yüklenicinin 25.maddede sayılan yasak fiil veya davranışlarda bulunduğunun tespit edilmesi hallerinde, ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir.

Yüklenicinin, ihale sürecinde Kamu İhale Kanununa göre yasak fiil veya davranışlarda bulunduğunun 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.madde hükmüne göre işlem yapılır ve yükleniciden kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların tutarı kadar ceza tahsil edilir. Bu ceza hak edişlerden kesinti yapılmak suretiyle de tahsil edilebilir. **(MADDE 21)**

**SÖZLEŞMENİN FESHİNE İLİŞKİN DÜZENLEMELER ( MADDE 22 )**

19. maddeye göre yüklenicinin fesih talebinin idareye intikali, 20.maddenin (a) bendine göre belirlenen sürenin bitimi, 20.maddenin (b) bendi ile 21. maddeye göre ise tespit tarihi itibariyle sözleşme feshedilmiş sayılır. Bu tarihleri izleyen yedi gün içinde idare tarafından fesih kararı alınır. Bu karar, karar tarihini izleyen beş gün içinde yükleniciye bildirilir.

19, 20 ve 21.maddelere göre sözleşmenin feshedilmesi halinde, kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar alındığı tarihten gelir kaydedileceği tarihe kadar Devlet İstatistik Enstitüsünce yayımlanan aylık toptan eşya fiyat endeksine göre güncellenir. Güncellenen tutar ile kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların tutarı arasındaki fark yükleniciden tahsil edilir.

Hak edişlerden kesinti yapılmak suretiyle teminat alınan hallerde, alıkonulan tutar gelir kaydedileceği gibi, sözleşmenin feshedildiği tarihten sonra yapılmayan iş miktarına isabet eden teminat tutarı da birinci fıkra hükmüne göre güncellenerek yükleniciden tahsil edilir.

Gelir kaydedilen teminatlar, yüklenicinin borcuna mahsup edilemez.

19, 20 ve 21.maddelere göre sözleşmenin feshedilmesi halinde, yükleniciler hakkında 26. madde hükümlerine göre işlem yapılır. Ayrıca, sözleşmenin feshi nedeniyle idarenin uğradığı zarar ve ziyan yükleniciye tazmin ettirilir.

Mal ve hizmet alımlarıyla yapım sözleşmelerinde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş;

a) Sözleşmeye esas proje içinde kalması,

b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması şatlarıyla, anahtar teslimi götürü bedel ihale edilen yapım işlerinde sözleşme bedelinin % 10'una, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapım işleri sözleşmelerinde ise % 20 'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir.

Birim fiyat sözleşme ile yürütülen yapım işlerinde, Bakanlar Kurulu bu oranı sözleşme bazında % 40 'a kadar artırmaya yetkilidir.

İşin bu şartlar dahilinde tamamlanamayacağının anlaşılması durumunda ise artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. Ancak bu durumda, işin tamamının ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesi zorunludur.

Sözleşme bedelinin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılan işlerde, yüklenici işi bitirmek zorundadır. Bu durumda yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin % 80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5'i geçici kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir.

**4735 SAYILI KAMU İHALE SÖZLEŞMELERİ KANUNUNA GÖRE YASAKLAMA**

Kamu kaynaklarının verimli bir şekilde kullanılmasını ve sözleşmelerin etkin bir şekilde uygulanmasını sağlamak amacıyla, kamu taahhütlerinde sorumluluğunu yerine getirmeyen yükleniciler ve idare görevlileri hakkında cezai yaptırımlar etkinleştirilmiştir.

Kamu yapılarının fen ve sanat kurallarına uygun ve sağlam bir şekilde yapılmasını sağlamak, denetim eksikliği nedeniyle ortaya çıkabilecek can kaybı ve hasarların oluşmaması için gerekli tedbirleri almak ve buna rağmen herhangi bir hasar oluşması durumunda da devletin zararını önlemek amacıyla yapım ve denetim sorumluluğuna ilişkin düzenlemeler yapılmıştır.

**YASAK FİİL VE DAVRANIŞLAR ( MADDE 25 )**

1. Hile, vaat, tehdit, nüfuz kullanma, çıkar sağlama, anlaşma, irtikap, rüşvet suretiyle veya başka yollarla sözleşmeye ilişkin işlemlere fesat karıştırmak veya buna teşebbüs  etmek.
2. Sahte belge düzenlemek, kullanmak veya bunlara teşebbüs etmek.
3. Sözleşme konusu işin yapılması veya teslimi sırasında hileli malzeme, araç veya usuller kullanmak, fen ve sanat kurallarına aykırı, eksik, hatalı veya kusurlu imalat yapmak.
4. Taahhüdünü yerine getirirken idareye zarar vermek.
5. Bilgi ve deneyimini idarenin zararına kullanmak veya 29.madde hükümlerine aykırı hareket etmek.
6. Mücbir sebepler dışında, ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak taahhüdünü yerine getirmemek
7. Sözleşmenin 16. madde hükmüne aykırı olarak devredilmesi veya devir alınması.

**İHALELERE KATILMAKTAN YASAKLAMA ( MADDE 26 )**

1. 25. maddede belirtilen fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilenler hakkında fiil veya davranışlarının özelliğine göre, bir yıldan az olmamak üzere iki yıla kadar, 4734 sayılı Kanunun 2 ve 3. maddeleri ile istisna edilenler dahil bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan yasaklama kararı verilir. Katılma yasakları, sözleşmeyi uygulayan bakanlık veya ilgili veya bağlı bulunulan bakanlık, herhangi bir bakanlığın ilgili veya bağlı kuruluşu sayılmayan idarelerde bu idarelerin ihale yetkilileri, il özel idareleri ve belediyeler ile bunlara bağlı birlik, müessese ve işletmelerde ise İçişleri Bakanlığı tarafından verilir.
2. Haklarında yasaklama kararı verilen tüzel kişilerin şahıs şirketi olması halinde şirket  ortaklarının tamamı hakkında, sermaye şirketi olması halinde ise sermayesinin yarısından fazlasına sahip olan gerçek veya tüzel kişi ortaklar hakkında birinci fıkra hükmüne göre yasaklama kararı verilir. Haklarında yasaklama kararı verilenlerin gerçek veya tüzel kişi olması durumuna göre; ayrıca bir şahıs şirketinde ortak olmaları halinde bu şahıs şirketi hakkında da, sermaye şirketinde ortak olmaları halinde ise sermayesinin yarısından fazlasına sahip olmaları kaydıyla bu sermaye şirketi hakkında da aynı şekilde yasaklama kararı verilir.
3. Bu fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilenler, yasaklama kararının yürürlüğe girdiği tarihe kadar aynı idare tarafından yapılacak ihalelere de iştirak ettirilmezler.
4. Yasaklama kararları, yasaklamayı gerektiren fiil veya davranışın tespit edildiği tarihi izleyen en geç 45 gün içinde verilir. Verilen bu karar Resmi Gazetede yayımlanmak üzere en geç 15 gün içinde gönderilir ve yayımı tarihinde yürürlüğe girer. Bu kararlar Kamu İhale Kurumunca izlenerek, kamu ihalelerine katılmaktan yasaklı olanlara ilişkin siciller tutulur.
5. İdareler, 25. maddede belirtilen yasaklamayı gerektirir bir durumla karşılaştıkları takdirde, gereğinin yapılması için bu durumu ilgili veya bağlı bulunulan bakanlığa bildirmekle yükümlüdür.

**YÜKLENİCİLERİN CEZA SORUMLULUĞU ( MADDE 27 )**

İş tamamlandıktan ve kabul işlemi yapıldıktan sonra tespit edilmiş olsa dahi, 25.maddede belirtilen fiil veya davranışlardan Türk Ceza Kanununa göre suç teşkil eden fiil veya davranışlarda bulunan gerçek veya tüzel kişiler ile o işteki ortak veya vekilleri hakkında Türk Ceza Kanunu hükümlerine göre ceza kovuşturması yapılmak üzere yetkili Cumhuriyet Savcılığına suç duyurusunda bulunulur. Hükmolunacak cezanın yanı sıra, idarece 26.maddeye göre verilen  yasaklama kararının bitiş tarihinden itibaren uygulanmak şartıyla bir yıldan az olmamak üzere üç yıla kadar bu Kanun kapsamında yer alan bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan mahkeme kararıyla 26. maddenin ikinci fıkrasında sayılanlarla birlikte yasaklanırlar.

Bu Kanunda belirtilen yasak fiil veya davranışları nedeniyle haklarında mükerrer ceza hükmolunanlar ile bu kişilerin sermayesinin yarısından fazlasına sahip olduğu sermaye şirketleri veya bu kişilerin ortağı olduğu şahıs şirketleri, mahkeme kararı ile sürekli olarak kamu ihalelerine katılmaktan yasaklanır.

Bu madde hükümlerine göre; mahkeme kararı ile yasaklananlar ve ceza hükmolunanlar, Cumhuriyet Savcılıklarınca sicillerine işlenmek üzere Kamu İhale Kurumuna, meslek sicillerine işlenmek üzere de ilgili meslek odalarına bildirilir.

Sürekli olarak kamu ihalelerine katılmaktan yasaklanmış olanlara ilişkin mahkeme kararları, Kamu İhale Kurumunca bildirimi izleyen 15 gün içinde Resmi Gazetede yayımlanmak suretiyle duyurulur.

Muayene ve kabul komisyonlarının başkan ve üyeleri, yapı denetim görevlileri ve ihtiyacın karşılanma sürecindeki her aşamada görev alan diğer ilgililerin, görevlerini kanunî gereklere uygun veya tarafsızlıkla yapmadıklarının, taraflardan birinin zararına yol açacak ihmalde veya kusurlu hareketlerde bulunduklarının tespiti halinde, haklarında ilgili mevzuatları gereğince disiplin cezası uygulanır. Ayrıca, fiil veya davranışlarının özelliğine göre haklarında ceza kovuşturulması da yapılır ve hükmolunacak ceza ile birlikte tarafların uğradıkları zarar ve ziyan genel hükümlere göre kendilerine tazmin ettirilir. Bu Kanuna aykırı fiil veya davranışlardan dolayı hüküm giyen idare görevlileri, bu Kanun kapsamına giren işlerde görevlendirilemezler.

Bu kanun kapsamına giren işlerden dolayı yargı organlarınca herhangi bir ceza verilmiş olanlar, bu Kanun kapsamına giren bütün kamu kurum ve kuruluşlarınca bu Kanunun ve ilgili diğer mevzuatın uygulanması ile görevli ve yetkili kadrolara atanamaz ve görev alamazlar. ( **MADDE 28** )

Yapım işlerinde yüklenici ve alt yükleniciler, yapının fen ve sanat kurallarına uygun olarak yapılmaması, hileli malzeme kullanılması ve benzeri nedenlerle ortaya çıkan zarar ve ziyandan, yapının tamamı için işe başlama tarihinden itibaren kesin kabul tarihine kadar sorumlu olacağı gibi, kesin kabul onay tarihinden itibaren de 15 yıl süreyle müteselsilen sorumludur. Bu zarar ve ziyan genel hükümlere göre yüklenici ve alt yüklenicilere ikmal ve tazmin ettirilir. Ayrıca haklarında 27.madde hükümleri uygulanır.

Yapı denetimini yerine getiren idare görevlileri, denetim eksikliği nedeniyle işin fen ve sanat kurallarına uygun olarak yapılmamasından ortaya çıkan zarar ve ziyandan 15 yıl süre ile yüklenici ile birlikte müteselsilen sorumludur. Ayrıca haklarında 28.madde hükümleri uygulanır

Danışmanlık hizmetlerinde; tasarım hatası, uygulama yanlışlığı, denetim eksikliği, hatalı yaklaşık maliyet tespiti, işlerin yürürlükteki mevzuata uygun olarak yapılmaması, meslek ahlakına uygun davranılmaması, bilgi ve deneyimin idarenin yararına kullanılmaması ve benzeri nedenlerle meydana gelen zarar ve ziyandan hizmet sunucusu doğrudan, yapı denetimi hizmetinin sunulduğu durumda ise yapım işini üstlenen yüklenici ve alt yüklenicilerle birlikte 15 yıl süre ile müteselsilen sorumludur. Bu zarar ve ziyan genel hükümlere göre hizmet sunucusuna ikmal ve tazmin ettirilir. Ayrıca haklarında 27. madde hükümleri uygulanır. ( **MADDE 32** )

Tedarikçiler ve hizmet sunucuların sorumluluklarını yerine getirmemeleri halinde haklarında 27.madde hükümleri uygulanır.

Bu kanunda hüküm bulunmayan hallerde, Kamu İhale Kanununun teminatlara ilişkin hükümleri uygulanır.

Bu kanunda hüküm bulunmayan hallerde Borçlar Kanunu hükümleri uygulanır.

Bu kanunda hüküm bulunmayan hallerde yapılacak tebliğler hakkında Tebligat Kanunu hükümleri uygulanır.

# IX-KAMU İHALELERİNDE MÜLKİ İDARE AMİRLERİNİN KONUMU, GÖREV VE SORUMLULUKLARI:

# 1- Kanunlar açısından;

**5442 sayılı İl İdaresi Kanunu**

Vali ve kaymakamlar kanun, tüzük, yönetmelik ve Hükümet kararlarının neşir ve ilanını ve uygulanmasını sağlamakla ödevlidir.

**4734 Sayılı Kanununda İhale Yetkilisi**

İdarenin, ihale ve harcama yapma yetki ve sorumluluğuna sahip kişi veya kurulları ile usulüne uygun olarak yetki devri yapılmış görevlileri kim ise ihale yetkilisi o kişiler olacaktır.

**2886 Sayılı Kanununda İta Amiri**

2886 sayılı Devlet İhale Kanununun 3. maddesinde, bu kanunda yazılı işleri (harcama dışında) yaptırmaya ve ihaleye idarelerin ita amirlerinin yetkili olduğu hükmü bulunmaktadır. 2886 sayılı Devlet İhale Kanununa tabi işlerin (4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun kapsamadığı satış, kira, trampa gibi işlemler) ihalesinde idarelerin üst yöneticileri ihale yetkilisi (İTA AMİRİ) olacaktır.

Kanun’un 3’üncü maddesine göre; Bu Kanunda yazılı işleri yaptırmaya ve ihaleye, idarelerin ita amirleri yetkilidir. İçişleri Bakanlığı Mahalli İdareler genel Müdürlüğü’nün 24.02.2006 tarih ve 45181 sayılı ve “Harcama yetkilisi ve ihale yetkilisi” konulu Genelgesinin C-2 bölümüne göre; 2886 sayılı Devlet İhale Kanununa tabi işlerin ihalesinde bu idarelerin üst yöneticileri (Vali ve Belediye Başkanı) ihale yetkilisi sıfatını kullanmaya devam edeceklerdir. Bu kanunda yazılı işleri yaptırmaya ve ihaleye, idarelerin ita amirleri yetkilidir.

Artırma ihalelerinde belirsizliğin giderilmesi için, Devlet İhale Kanununun 74’üncü maddesi gereğince çıkarılan Hazine Taşınmazlarının İdaresi Hakkında Yönetmelikte ita amirinin tanımı yapılmıştır. Bu Yönetmeliğin tanımlara ilişkin 4’üncü maddesinin (j) bendine göre, ita amiri; illerde defterdar ve yetki devredilen hâllerde millî emlâk dairesi başkanı, ilçelerde kaymakamdır.

**5812 Sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanununda Harcama Yetkilisi**

Bütçeyle ödenek tahsis edilen her bir harcama biriminin en üst yöneticisi harcama yetkilisidir.

Harcama yetkilileri, harcama talimatlarının bütçe ilke ve esaslarına, kanun, tüzük ve yönetmelikler ile diğer mevzuata uygun olmasından, ödeneklerin etkili, ekonomik ve verimli kullanılmasından ve bu Kanun çerçevesinde yapmaları gereken diğer işlemlerden sorumludur.

**İl Özel İdaresi Kanunu**

İl özel idaresi bütçesiyle ödenek tahsis edilen her bir harcama biriminin en üst yöneticisi harcama yetkilisidir. İlçelerde bu yetki kaymakam tarafından kullanılır. **(Md.46)**

**Mahalli İdare Birlikleri Kanunu**

Birlik bütçesinin harcama yetkilisi birlik başkanıdır. Birlik başkanı bu yetkisini birlik genel sekreterine veya birlik müdürüne devredebilir. **(Md.14)**

Birlik başkanı merkez ilçelerde vali veya görevlendireceği vali yardımcısı, diğer ilçelerde kaymakamdır. **(Md.18)**

**2- Mülki İdare Amirlerinin İhale Yetkilisi Olarak İhale Sürecindeki Görev, Yetki Ve Sorumlulukları:**

Mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin özelliği nedeniyle idarelerce hazırlanmasının mümkün olmadığı hallerde teknik şartnameleri bu kanun hükümlerine göre üçüncü kişilere hazırlattırmak

Yaklaşık maliyetin tespit edilmesini ve ihale dokümanının hazırlanmasını sağlamak,

Uygulanacak ihale usulünü veya alım yöntemini belirlemek,

İhale onayıyla ihale sürecini başlatmak,

İhale komisyon üyelerini yedekleriyle birlikte atamak,

İhale komisyon kararını onaylamak ya da iptal etmek,

İhale üzerinde kalan isteklinin sözleşmeyi imzalama yükümlülüğünü yerine getirmemesi durumunda, teklif fiyatının uygun bulunması kaydıyla EAEA ikinci teklif sahibi istekli ile Kanunda belirtilen esas ve usullere göre sözleşme imzalanması için davet edilmesine karar vermek,

İhale sözleşmelerini imzalamak,

İdareye şikayet başvurusu üzerine bizzat ya da görevlendireceği bir veya birden fazla raportör aracılığıyla inceleme yapmak ya da yaptırtmak ve bu inceleme sonucunda gerekçeli bir karar almak,

Köylere Hizmet Götürme Birliği tarafından yapılan ihalelerde Kanunda öngörülen süre içinde ihalelere katılmaktan yasaklama kararını vermek.

**3- Mülki İdare Amirleri Açısından Uygulamada 2886 Sayılı Devlet İhale Kanunu’nun Bilinmesi Gereken Hükümleri;**

2886 Sayılı Kanunun Kaymakamlarla ilgili uygulama alanlarına bakılacak olursa;

**3.1-** 2886 sayılı Kanuna tabi Belediye, Özel İdare Katılımı olan Mahalli İdare Birliklerinin gelir getirici ihaleleri,

**3.2-** İlçe Sosyal Yardımlaşma ve Dayanışma Vakıflarının gelir getirici ihaleleri,

**3.3-** İlçe Mal Müdürlüğü ile ilgili ([Maliye Bakanlığının taşınmaz mal satışı](http://www.haberler.gen.al/2010-08-25/maliyeden-antalyada-2-8-milyon-liralik-tasinmaz-satisi/), kiralaması vb.) gelir getirici işleri,

**3.4-** İl Özel İdareleri ve Belediyelerdeki gelir getirici ihaleleri,

Mülki İdare amirlerinin karşılaşabileceği ihaleler olarak belirtilebilir.

Diğer taraftan;ecri misil ve tahliye işlemleri ile ilgili 2886 sayılı kanunun 75. Maddesine dikkat etmek gereklidir.

**4- Köylere Hizmet Götürme Birliği İhale Yönetmeliği Açısından;**

Üyelerinin en az birinin belediye ya da il özel idaresi olduğu birlikler ise 4734, 4735 ve 2886 sayılı kanun kapsamındadır. Köyler başta 5018, 4734, 4735 ve 2886 sayılı kanunlar kapsamında bulunmadığından, tamamı köy yönetimleri tarafından oluşturulan köylere hizmet götürme birlikleri 4734 ve 2886 sayılı kanunlara tabi değildir. Ancak;

Köylere Hizmet Götürme Birliği İhale Yönetmeliği’nin Ceza ve yasaklama ile ilgili 55. maddesinde bu yönetmelik kapsamındaki birlikler tarafından yapılan ihalelerdeki yasak fiil veya davranışlar ile cezalara ilişkin hususlarda, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu ve 2886 sayılı Devlet İhale Kanununun ilgili hükümleri uygulanır.

Sonuçta; kısaca üyelerinin tamamı köylerden oluşan Köy Hizmet Birlikleri esas ihale usul ve yöntemi yönünden Köylere Hizmet Götürme Birliği İhale Yönetmeliğine tabi olmakla birlikte; alım (gider) yapmışlarsa 4734, satış (gelir) yapmışlarsa 2886 sayılı Kanunun getirdiği yasaklama ve ceza hükümlerine tabidir. Mülki İdare Amirlerinin Köylere Hizmet Götürme Birliklerinde ita amiri (İhale Yetkilisi) İhale Komisyon Başkanı olmaları açısından bu konuda dikkat etmeleri gerekmektedir.

**5- Mülki İdare Amirleri, İhale İş ve İşlemlerinde Dikkat Edeceği Diğer Hususlar;**

**5.1-** Yapılacak ihalede parasal limitler bilinmeli, (Tahmin edilen bedeli her yıl Genel Bütçe Kanunu ile belirlenecek miktar) ve ihalede hangi usulün uygulanacağı ile aynı zamanda buna göre ihale tebligatlarında da nelere ve hangi hususlara dikkat edilmesi gerektiği bilinmeli,

**5.2-** İhale işlerinde yasaklar ve sorumlulukları ile görevlilerin sorumluluğu konularının bilinmesi gereklidir. Bu bağlamda raporun ilgili kısımlarında ve kanunun ilgili maddelerinde belirtildiği üzere 2886 sayılı kanunun  “Yasak fiil ve davranışlar” başlıklı 83.maddesi, “İdarelerce ihalelere katılmaktan geçici yasaklama” başlıklı 84. Maddesi, “Ceza sorumluluğu ve sonuçları” başlıklı 85. Maddesi, “Görevlilerin Sorumluluğu” başlıklı 86. Maddesi ile, 4734 sayılı kanunun “İhalelere Katılmaktan Yasaklama” başlıklı 58. Maddesi, “Görevlilerin Ceza Sorumluluğu” başlıklı 60. Maddesi, “Sözleşme Yapılmasında İdarenin Görev Ve Sorumluluğu” başlıklı 44. Maddesi ile,

3628 Sayılı Kanun Kapsamındaki Suçlar (3628 Sayılı Kanunda Tanımlanmamakla Birlikte Sayılan Suçlar) kapsamında -İrtikap, -Rüşvet, -Basit ve Nitelikli Zimmet, -Görev Sırasında veya Görevden Dolayı Kaçakçılık, -**Resmi İhale ve Alım ve Satımlara Fesat Karıştırmak,** -Devlet Sırlarının Açıklamak veya Açıklanmasına Sebebiyet Vermek. -4389 sayılı Bankalar Kanununda yazılı suçlar olarak bilinmesi gerekmektedir.

**5.3-**Yine 5237 sayılı TCK’nun 235 inci maddesinde, “Resmi İhale, Alım ve Satımlara Fesat Karıştırmak” başlığı altında; kamu kurum ve kuruluşları adına yapılan mal veya hizmet alım veya satımları ya da kiralamalara ve yapım ihalelerine fesat karıştırma halleri sayılmıştır.

Hileli davranışlarla;

-İhaleye katılma yeterliliğine ve koşullarına sahip kişilerin ihaleye ve ihale sürecindeki işlemlere katılmalarını engellemek,

-İhaleye katılma yeterliliğine ve koşullarına sahip olmayan kişilerin ihalelere katılmasını sağlamak,

-Teklif edilen malları, şartnamesinde belirtilen niteliklerine sahip olduğu halde, sahip olmadığından bahisle değerlendirme dışında bırakmak,

-Teklif edilen malları, şartnamesinde belirtilen niteliklerine sahip olmadığı halde, sahip olduğundan bahisle değerlendirmeye almak,

-Tekliflerle ilgili olup ta, ihale mevzuatına veya şartnamelere göre gizli tutulması gereken bilgilere başkalarının ulaşmasını sağlamak,

-Cebir veya tehdit kullanmak suretiyle yada hukuka aykırı diğer davranışlarla, ihaleye katılma yeterliğine veya koşullarına sahip kişilerin ihaleye, ihale sürecindeki işlemlere katılmasını engellemek,

-İhaleye katılmak isteyen yada katılan kişilerin, ihale şartlarını ve özellikle fiyatı etkilemek için aralarında açık ve gizli anlaşma yapmaları,

“İhaleye fesat karıştırma” suçu olarak sayılmıştır.

İhaleye fesat karıştırma suçunda, işlemlerin mutlaka “2886 ve 4734 sayılı Kanunlar” tabi kuruluşlar ve ihaleler olması şart değildir. Önemli olan bir kamu kurum ve kuruluşları adına alım, satım, kiralama ve yapım işleri yapılmasıdır. Bu suç, “kurumlar açısından kapsamı” oldukça geniştir.

İhaleye fesat karıştırma suçu sayılan hallerin “ihale süreci” ile ilgili işlemler olduğu görülmektedir. İhale süreci ise, sözleşme imzalanıncaya kadar olan süreçtir.

İhaleye fesat karıştırma suçunun “failleri”, hem kamu kurumu adına alım, satım, kiralama ve yapım işini yapmakla yetkili ve görevli kamu görevlileri ve hem de ihaleye katılmak isteyen yada katılan kişiler olabilecektir.

# X- SONUÇ :

Alım, hizmet, yapım, kiralama ve taşıma işleri kamu harcaması yapılmasına; satım, kiraya verme, trampa ve mülkiyetin gayri ayni hak tesisi işleri kamuya gelir sağlanmasına yönelik olduğundan, kamu kaynağından harcama yapılması ile gelir elde edilmesine yönelik ihalelerin aynı kanunda düzenlenmesi (2886 sayılı Devlet İhale Kanunu) uygulamada sorunlar oluşturduğundan ayrı kanunlarda düzenlenmesi ihtiyacı doğmuş, idarelerin mal ve hizmet alımı ile yapım işleri 4734 sayılı Kanun’a; satım ve kiraya verme işleri ise 2886 sayılı Kanun’a göre yürütülmesi öngörülerek, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu ve 4735 sayılı Kamu İhaleleri Sözleşmeleri Kanunuhazırlanmış ve söz konusu kanunlar 01.01.2003 tarihinde yürürlüğe girmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanununda sadece sözleşmelerin imzalanmasına kadar olan ihale süreci ile ilgili hükümlere yer verilmiş, sözleşme sonrası hükümler ise 4735 sayılı Kamu Sözleşmeleri Kanununda düzenlenmiştir.

Öte yandan Mülki İdare Amirlerinin zaman zaman İhale Yetkilisi ve İta Amiri olarak görev alması nedeniyle ihale sürecindeki görev, yetki ve sorumluluklarını yeterince bilmeleri, gerek idari gerek adli soruşturmalarla karşılaşmamaları açısından önem arz etmektedir. Bu nedenle bu raporun “Kamu İhalelerinde Mülki İdare Amirlerinin Konumu, Görev Ve Sorumlulukları” başlıklı bölümünün Mülki İdare Amirleri tarafından dikkatli şekilde kavranmasının faydalı olacağının değerlendirildiği,

Mevzuatın çok hızlı değiştiği dikkate alınarak raporun sunum tarihinden sonra güncel mevzuat ile uyumluluğunun kontrol edilmesi gerektiği,

Kanaat ve sonucuna varılmıştır.

Tarafımdan (3) örnek olarak düzenlenen iş bu inceleme ve araştırma raporunun (3) örneği İçişleri Bakanlığı (Teftiş Kurulu Başkanlığı)’na sunulmuştur. 26/11/2015

İbrahim SEVİMLİ

Mülkiye Başmüfettişi