

T.C.
SAĞLIK BAKANLIĞI
TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU
Mali Hizmetler Kurum Başkan Yardımcılığı
Tedarik Yöntemleri Daire Başkanlığı

İHALELERE KATILMAKTAN
YASAKLAMA

Antalya
Şubat 2017

Kamil ÖNAL
Yasaklama İşlemleri Birimi

İHALELERE KATILMAKTAN YASAKLAMA

- 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu,
- 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu,
- 2886 sayılı Devlet İhale Kanununun

Çeşitli hükümlerinde, ihale sürecinde ve/veya sözleşmenin uygulanması sırasında bazı fiil veya davranışlarda bulunmanın yasak olduğu ve bu yasak fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında nasıl bir yaptırım uygulanacağı belirtilmiş olup; bu yaptırımlardan biri de **ihalelere katılmaktan yasaklama** işlemidir.

A. İHALELERE KATILMAKTAN YASAKLAMAYA İLİŞKİN HÜKÜMLER

- 1. İhale Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri**
- 2. Sözleşme Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri**
- 3. 2886 Sayılı Kanunda Yer Alan Yasaklama Hükümleri**
- 4. Doğrudan Temin Alımları ile Hükümler**
- 5. Yasaklılık Teyidi İşlemleri ile İlgili Hükümler**
- 6. Haklarında Yasaklama Verilen Gerçek veya Tüzel Kişiler ile İlgili Hükümler**
- 7. Teminatların Gelir Kaydedilmesi ile İlgili Hükümler**

A.1. İhale Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri

- 4734 sayılı Kanununun 11 inci maddesinde **ihalelere katılmayacak olanlar sıralanmış** olup; bu yasaklara rağmen ihaleye katılma durumu, anılan Kanununun 17 nci maddesinde sayılan yasak fiil ve davranışlar kapsamında yer almaktadır.
- Kanununun **17 nci maddesinde ise ihalelerde bulunulması yasak olan fiil veya davranışlar sayılmış** olup; anılan Kanununun 58 inci maddesinde ise bu yasak fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verileceği belirtilmiştir.

A.1. İhale Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri

- 4734 sayılı Kanununun 58 inci maddesinde, usulüne göre **sözleşme yapmayanlar** hakkında,
- Çerçeve Anlaşma İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 41 inci maddesinde, usulüne göre **çerçeve anlaşma imzalamayanlar** hakkında,
- 4734 sayılı Kanununun ek-2 nci maddesi ile Çerçeve Anlaşma İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 43 üncü maddesinde, **münferit sözleşme imzalamayanlar** hakkında,

A.1. İhale Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri

- 4734 sayılı Kanununun 59 uncu maddesinde, **taahhüt tamamlandıktan ve kabul işlemi yapıldıktan sonra tespit edilmiş olsa dahi**, ihale sürecinde 17 nci maddede belirtilen fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında,
- 4734 sayılı Kanununun 61 inci maddesinde, madde hükmünde belirtilen hususların (*Bilgi ve belgeleri açıklama yasağı*) aksine hareket edenler hakkında, ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verileceği belirtilmiştir.

A.1. İhale Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri

Sonuç olarak;

- ❖ Sözleşme, münferit sözleşme ve çerçeve anlaşma yapmayanlar hakkında **altı aydan az olmamak üzere bir yıla kadar,**
- ❖ 4734 sayılı Kanunun diğer maddelerinde belirtilen yasak fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında **bir yıldan az olmamak üzere iki yıla kadar,**

ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilir.

A.2. Sözleşme Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri

- 4735 sayılı Kanununun 16 ncı maddesinde, **sözleşmenin izinsiz devredilmesi** durumlarında, devreden ve devir alanlar hakkında,
- 4735 sayılı Kanununun 19 uncu maddesinde, **yüklenicinin sözleşmeyi feshetmesi** halinde,
- 4735 sayılı Kanununun 20 nci maddesinde, **idarenin sözleşmeyi feshetmesi** hallerinde,

A.2. Sözleşme Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri

- 4735 sayılı Kanununun 21 inci maddesinde, ihale sürecinde 4734 sayılı Kanuna göre **yasak fiil veya davranışlarda bulunduğu sözleşme yapıldıktan sonra tespit edilen yüklenici** hakkında,
- 4735 sayılı Kanununun **25 inci maddesinde sözleşmenin uygulanması sırasında bulunulması yasak olan fiil ve davranışlar sıralanmış**, anılan Kanununun 26 ıncı maddesinde ise **bu yasak fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verileceği** belirtilmiştir.

A.2. Sözleşme Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri

- 4735 sayılı Kanununun 27 nci maddesinde, **iş tamamlandıktan ve kabul işlemi yapıldıktan sonra tespit edilmiş olsa dahi**, sözleşmenin uygulanması sırasında 25 inci maddede belirtilen yasak fiil veya davranışlarda bulunanlar hakkında,
- 4735 sayılı Kanununun 29 uncu maddesinde, madde hükmünde belirtilen hususların (*Bilgi ve belgeleri açıklama yasağı*) aksine hareket edenler hakkında,

A.2. Sözleşme Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri

4735 sayılı Kanunun;

- 30 uncu maddesinde **Yapım İşlerinde Yüklenicilerin ve Alt Yüklenicilerin,**
- 32 nci maddesinde **Danışmanlık Hizmet Sunucularının,**
- 33 üncü maddesinde **Tedarikçilerin,**
- 34 üncü maddesinde **Hizmet Sunucularının,**

Sorumluluklarından bahsedilerek aksine hareket edenler hakkında, ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verileceği belirtilmektedir.

A.2. Sözleşme Süreci ile İlgili Yasaklama Hükümleri

Sonuç olarak;

- ❖ Sözleşmenin uygulanması sürecinde bahsedilen yasak fiil ve davranışlarda buldukları tespit edilenler hakkında, **bir yıldan az olmamak üzere iki yıla kadar**, ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilir.

A.3. 2886 Sayılı Kanunda Yer Alan Yasaklama Hükümleri

- 2886 sayılı Kanunun **83 üncü maddesinde** ihale işlemlerinin hazırlanması, yürütülmesi ve sonuçlandırılması sırasında **yasak olan fiil ve davranışlar** sıralanmıştır.
- Anılan Kanunun 84 üncü maddesinin birinci fıkrasında ise bu yasak fiil ve davranışlarda bulunanlar hakkında **bütün ihalelere** katılmaktan yasaklama kararı verileceği öngörülmüştür.

A.3. 2886 Sayılı Kanunda Yer Alan Yasaklama Hükümleri

- Anılan Kanunun **84 üncü maddesinin üçüncü fıkrası** ile Hazine Taşınmazlarının İdaresi Hakkında Yönetmeliği 91 inci maddesinde ise:
- Üzerine ihale yapıldığı halde usulüne göre **sözleşme yapmayan istekliler,**
 - Sözleşme yapıldıktan sonra **taahhüdünden vazgeçen** ve mücbir sebepler dışında **taahhüdünü sözleşme ve şartname hükümlerine uygun olarak yerine getirmeyen** müteahhit veya müşteriler,

Hakkında Bakanlık tarafından, haklarında bir yıla kadar **sadece Bakanlık tarafından yapılan ihalelere** katılmaktan yasaklama kararı verileceği belirtilmiştir.

A.4. Doğrudan Temin Alımları ile İlgili Hükümler

- **Doğrudan temin bir ihale usulü değildir.** Bu yüzden doğrudan temin yoluyla yapılan alımlarda **ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilebilmesi mümkün değildir.**
- Ancak doğrudan temin usulüyle yapılan alımlarda **Türk Ceza Kanununa** göre suç teşkil eden yasak fiil veya davranışların tespiti halinde bu fiil veya davranışlar için ceza sorumluluğuna ilişkin hükümlerin uygulanması gerekir.

A.4. Doğrudan Temin Alımları ile İlgili Hükümler

- **Doğrudan temin yoluyla alım yapılması halinde** alım yapılacak kişi ya da firmanın ihalelere katılmaktan **yasaklı olup olmadığı teyit ettirilmeyecektir.**
- Ancak, anılan Kanunun **22 nci maddesinin (d) bendinde** belirtilen parasal limit dahilinde yapılan alımlarda, alım yapılacak gerçek veya tüzel kişinin Kurumun internet sayfasındaki **yasaklılar listesinde bulunup bulunmadığının kontrol edilmesi** ve yasaklı olduğunun belirlenmesi durumunda, söz konusu kişiden **alım yapılmaması** gerekmektedir.

A.5. Yasaklılık Teyidi İşlemleri ile İlgili Hükümler

- Başvuru veya ihale tarihi itibariyle tüm aday ve istekliler için,
- İhale kararı ihale yetkilisince onaylanmadan önce ihale üzerinde kalan istekli ve varsa ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi için,
- Sözleşmenin imzalanacağı tarihte ise sadece ihale üzerinde kalan istekli için ihalelere katılmaktan yasaklı olup olmadığı sorgulanacak ve Kurumdan teyit ettirilecektir.

A.5. Yasaklılık Teyidi İşlemleri ile İlgili Hükümler

Çerçeve Anlaşma ihalelerinde:

- İhale kararı onaylanmadan önce listeye alınan isteklilerin tamamı için,
- Anlaşmanın imzalanacağı tarihte ise kendisiyle çerçeve anlaşma imzalanacak olan istekliler için yasaklılık sorgulaması yapılacaktır.

(Çerçeve Anlaşma İhaleleri Uygulama Yönetmeliği Madde 40)

A.5. Yasaklılık Teyidi İşlemleri ile İlgili Hükümler

Münferit Alımlarda ise:

- Teklif vermek üzere davet edilmeden önce Çerçeve listesinde yer alan tüm istekliler için, (*Çerçeve Anlaşma İhaleleri Uygulama Yönetmeliği - Madde 43.*)
- **Son teklif verme tarihi itibariyle** teklif veren istekliler için, (*Kamu İhale Genel Tebliği - Madde 91.5.*)
- **Münferit sözleşmenin imzalanacağı tarihte** ise sözleşme imzalanacak olan istekli için yasaklılık sorgulaması yapılması zorunludur. (*Çerçeve Anlaşma İhaleleri Uygulama Yönetmeliği Madde - 43.*)

A.5. Yasaklılık Teyidi İşlemleri ile İlgili Hükümler

Yasaklılık teyidi yapılırken:

- ❖ Aday ve isteklilerin kendileri,
- ❖ Şahıs şirketi ortakları
- ❖ Tüzel kişi aday veya isteklilerin % 50'den fazla hissesine sahip ortakları (*K.İ.G.T. 28.1.9.4.*)
- ❖ Başvuru veya teklifi ya da sözleşmeyi imzalayan, başka bir ifade ile ihaleye katılan vekil ve temsilcileri hakkında yasaklılık sorgulaması yapılacaktır.

A.6. Haklarında Yasaklama Verilen Gerçek veya Tüzel Kişiler ile İlgili Hükümler

Haklarında yasaklama kararı verilenlerin;

- Şahıs şirketi olması halinde şirket ortaklarının tamamı hakkında,
- Sermaye şirketi olması halinde sermayesinin yarısından fazlasına sahip olan gerçek veya tüzel kişi ortakları hakkında, yasaklama kararı verilir.

A.6. Haklarında Yasaklama Verilen Gerçek veya Tüzel Kişiler ile İlgili Hükümler

Yasaklama kararı verilenlerin gerçek veya tüzel kişi olması durumuna göre;

- Ayrıca bir şahıs şirketinde ortak olmaları halinde bu şahıs şirketi hakkında,
- Sermaye şirketinde ortak olmaları halinde ise sermayesinin yarısından fazlasına sahip olmaları kaydıyla bu sermaye şirketi hakkında da yasaklama kararı verilir.

(4735 Sayılı Kanun – Madde 26.)

A.7. Teminatların Gelir Kaydedilmesi ile İlgili Hükümler

Geçici Teminatın Gelir Kaydedileceği Durumlar:

- Teklifin esasını değiştirecek nitelikte olmaması kaydıyla, belgelerde yer alan bilgi eksikliğinin idarece belirlenen sürede istekli tarafından tamamlanmaması,
- 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 10 uncu maddesi kapsamında istenilen belgelerden;
 - İstekli tarafından gerçeğe aykırı hususlar içeren taahhütname sunulması,

A.7. Teminatların Gelir Kaydedilmesi ile İlgili Hükümler

Geçici Teminatın Gelir Kaydedileceği Durumlar:

- İsteklilerin taahhüt edilen duruma aykırı hususlarının bulunduğu anlaşılması (*sosyal güvenlik prim veya vergi borcu bulunması gibi*),
- **İhaleye katılmayacaklar arasında sayılanlardan olduğu** halde ihaleye katılmış olması,
- İhaleyi kazanan istekli veya ikinci en avantajlı teklif sahibinin Kanunda belirtilen sürede kesin teminatını vermemesi ve **sözleşmeyi imzalamaması** durumlarında **geçici teminat gelir kaydedilir.**

A.7. Teminatların Gelir Kaydedilmesi ile İlgili Hükümler

- ❖ Ancak 4734 sayılı Kanununun 17 nci maddesinin (a), (b), (c) ve (d) bentleri kapsamında verilen yasaklama kararlarında geçici teminatlar gelir kaydedilmeyecek olup, **sadece 17 nci maddenin (e) bendi (4734 11.md ihaleye katılamayacak olanlar)** kapsamında verilen yasaklama kararlarında **geçici teminat gelir kaydedilecektir. (4735 md 21. e göre sözleşme imzalandıktan sonra tespit edilirse kesin teminat gelir kaydedilecektir.)**

A.7. Teminatların Gelir Kaydedilmesi ile İlgili Hükümler

Kesin Teminatın Gelir Kaydedileceği durumlar:

- Sözleşmenin İzinsiz veya Öngörülen Süreden Önce Devredilmesi,
- Yüklenicinin Sözleşmeyi Feshetmesi,(4735 Md. 19)
- İdarenin Sözleşmeyi Feshetmesi, (4735 Md. 20)
- Yüklenicinin, ihale sürecinde Kamu İhale Kanununa göre yasak fiil veya davranışlarda bulunduğu sözleşme yapıldıktan sonra tespit edilmesi, (4735 Md. 21)

A.7. Teminatların Gelir Kaydedilmesi ile İlgili Hükümler

Kesin Teminatın Gelir Kaydedileceği durumlar:

- Yüklenicinin iflas etmesi,
- Ağır hastalık, tutukluluk veya özgürlüğü kısıtlayıcı bir cezaya mahkumiyeti nedeni ile yüklenicinin taahhüdünü yerine getirememesi,
- Ortak girişimlerde pilot veya koordinatör ortağın; iflas, ağır hastalık, tutukluluk, özgürlüğü kısıtlayıcı bir cezaya mahkumiyet veya dağılma halleri nedeni ile taahhüdün yerine getirilememesi durumlarında kesin teminat ve ek kesin teminatlar gelir kaydedilir.
(yasaklama işlemleri hariç)

B. YASAKLAMAYI GEREKTİRİR DURUMLARIN İDARELERCE TESPİTİ VE BİLDİRİLMESİ

- 1. Cumhuriyet Savcılığına Bildirim**
- 2. Yasaklama Taleplerinin Kurumumuza Bildirimi**
- 3. Yasaklama Taleplerinde Gönderilmesi Gereken Bilgi ve Belgeler**

B.1. Cumhuriyet Savcılığına Bildirim

- ❖ 4734 sayılı Kanunun 59 uncu ve 4735 sayılı Kanunun 27 nci maddeleri gereğince, ihalelerde veya sözleşmenin uygulanması sırasında **Türk Ceza Kanununa göre suç teşkil eden** fiil veya davranışlarda bulunduğu tespit edilen gerçek veya tüzel kişiler ile o işteki ortak veya vekilleri hakkında ilgili Cumhuriyet Savcılıklarına **sözleşmeyi imzalayan idare** tarafından suç duyurusunda bulunulması gerekmektedir.

B.2. Yasaklama Taleplerinin Kurumumuza Bildirimi

- 4734 sayılı Kanununun 58 inci maddesi,
- 4735 sayılı Kanununun 26 ncı maddesi,
- 2886 sayılı Kanununun 84 üncü maddesinde;

İhalelere katılmaktan **yasaklama kararlarının, ihaleyi yapan idarelerin ilgili veya bağlı buldukları Bakanlıklar tarafından verileceği**, ayrıca idarelerin yasaklamayı gerektirir bir durumla karşılaştıkları takdirde gereğinin yapılması için bu durumu **ilgili veya bağlı buldukları Bakanlığa bildirmekle yükümlü oldukları** belirtilmektedir.

B.2. Yasaklama Taleplerinin Kurumumuza Bildirimi

- ❖ Anılan hükümler doğrultusunda Kurumumuza bağlı Birlikler ve bağlı sağlık tesislerince yasaklamayı gerektirir bir durum tespit edilmesi halinde bu durum **Kurumumuza Birlikler (Genel Sekreterlik)** tarafından bildirilecektir.

B.2. Yasaklama Taleplerinin Kurumumuza Bildirimi

Yasaklama bildirimlerinin Kurumumuzca sağlıklı bir şekilde değerlendirilebilmesi için;

- Yasaklama bildirimine ilişkin üst yazılarda, idarece tespit edilen yasak fiil veya davranışın **hangi yasak fiil veya davranış** kapsamında değerlendirildiğinin **net olarak** belirtilmesi,
- Yasaklamayı gerektirir durumun **ayrıntısıyla ve kronolojik** sıralamaya tabi tutularak **gerekli belgelerle** açıklanması gerekmektedir.

B.2. Yasaklama Taleplerinin Kurumumuza Bildirimi

SÜRE:

- ❖ 4734 sayılı Kanununun 58 inci ve 4735 sayılı Kanununun 26 ncı maddelerinde; ihalelere katılmaktan yasaklama kararlarının, yasaklamayı gerektiren fiil veya davranışın tespit edildiği tarihi izleyen **en geç kırk beş gün** içinde verileceği, verilen bu kararların Resmi Gazetede yayımlanmak üzere **en geç on beş gün** içinde gönderileceği ve **yayımlı tarihinde** yürürlüğe gireceği belirtilmektedir.

B.2. Yasaklama Taleplerinin Kurumumuza Bildirimi

- ❖ **Bu süre geçirildikten sonra** yasaklama kararı verilmesi mümkün olmadığından, Kurumumuza bağlı Birlikler ihalelere katılmaktan yasaklamayı gerektirir bir durum tespit ettikleri takdirde gereğinin yapılması için bu durumu **ivedilikle** Kurumumuza bildirmek zorundadırlar.
- ❖ Ayrıca 4734 ve 4735 sayılı Kanunlarda sayılan yasak fiil veya davranışlarda buldukları tespit edilenler, **yasaklama kararının yürürlüğe girdiği tarihe kadar aynı idare tarafından yapılacak ihalelere de iştirak ettirilmezler.**



B.3. Yasaklama Taleplerinde Gönderilmesi Gereken Bilgi ve Belgeler

- a) Bütün Yasaklama Bildirimlerinde Gönderilmesi Gereken Ortak Belgeler:
1. Kamu İhale Genel Tebliğ'i ekinde yer alan **“İhalelere katılmaktan Yasaklama” formu.**
 2. Yüklenicinin mevzuatı gereği kayıtlı olduğu **ticaret ve/veya sanayi odası veya ilgili meslek odası belgesi.** *(sözleşme imza aşamasında. 25/01/2017 -29959 R.G)*
 3. İsteklinin/yüklenicinin sermaye hisse oranlarını gösterir **ticaret sicil gazetesini.** (<http://www.ticaretsicil.gov.tr>)

B.3. Yasaklama Taleplerinde Gönderilmesi Gereken Bilgi ve Belgeler

a) Bütün Yasaklama Bildirimlerinde Gönderilmesi Gereken Ortak Belgeler:

4. Eğer isteklinin/yüklenicinin **sermayesinin yarısından fazlasına sahip ortağı varsa**; tespit edilen ortaklar/ortaklıklarla ilgili tüm bilgi ve belgeler. (*T.C. kimlik numarası, vergi kayıt numarası, mevzuatı gereği kayıtlı olduğu ticaret ve/veya sanayi odası veya ilgili meslek odası belgesi gibi*)

B.3. Yasaklama Taleplerinde Gönderilmesi Gereken Bilgi ve Belgeler

a) Bütün Yasaklama Bildirimlerinde Gönderilmesi Gereken Ortak Belgeler:

5. **Teklif mektubu** ile teklif mektubunu imzalayan kişinin teklif vermeye yetkili olduğunu gösteren imza beyannamesi veya imza sirküleri, **vekaleten ihaleye katılma halinde**, vekil adına düzenlenmiş ihaleye katılmaya ilişkin noter onaylı vekaletname ile vekilin noter tasdikli imza beyannamesi.
6. İstekli/yüklenici **ortak girişim olması halinde iş ortaklığı beyannamesi.**

B.3. Yasaklama Taleplerinde Gönderilmesi Gereken Bilgi ve Belgeler

a) Bütün Yasaklama Bildirimlerinde Gönderilmesi Gereken Ortak Belgeler:

7. **İhale komisyon kararı.**

8. Geçici veya kesin teminatın gelir kaydedilmesinin gerektiği durumlarda, **teminatın gelir kaydedilmesi için muhasebe birimine** yazılan yazı.

9. Yasak fiil veya davranışın tespitine yönelik tüm bilgi ve belgeler.

10. **İdari şartname**

B.3. Yasaklama Taleplerinde Gönderilmesi Gereken Bilgi ve Belgeler

b) Sözleşme, münferit sözleşme veya çerçeve anlaşma imzalamaya gelmediği için yasaklama kararı bildirimlerinde (a) bendine ilave olarak;

1. **Kesinleşen ihale kararı** bildirim yazısı ve tebligatının yapıldığını gösterir belge.
2. **Sözleşme yapmaya davet yazısı** ve tebligatının yapıldığını gösterir belge.
3. İsteklinin yasal süre içerisinde **sözleşme imzalamadığına dair tutulan tutanak.**

B.3. Yasaklama Taleplerinde Gönderilmesi Gereken Bilgi ve Belgeler

b) Sözleşme, münferit sözleşme veya çerçeve anlaşma imzalamaya gelmediği için yasaklama kararı bildirimlerinde (a) bendine ilave olarak;

4. Münferit sözleşme ihalelerinde:

- Çerçeve İhale Komisyon Kararı.
- Çerçeve anlaşma.
- Münferit sözleşmeye teklif vermeye davet yazısı.
- Münferit sözleşme ihalesi için verilen teklif mektubu.
- Münferit ihale komisyon kararı.

B.3. Yasaklama Taleplerinde Gönderilmesi Gereken Bilgi ve Belgeler

c) Taahhüdünü yerine getirmediği için ihalelere katılmaktan yasaklama kararı bildirimlerinde (a) bendinde sayılan belgelere ilave olarak;

1. Yüklenici ile imzalanan **sözleşmenin tamamı**.
2. Taahhüdünü şartname ve sözleşme hükümleri çerçevesinde yerine getirmediğine veya işi süresinde bitirmediğine dair belgeler.
3. En az on gün süreli ve nedenlerin açıkça belirtildiği **ihtarname** ve bu ihtarnamenin yükleniciye usulüne uygun olarak **tebligatının yapıldığını gösterir bilgi ve belgeler**.

B.3. Yasaklama Taleplerinde Gönderilmesi Gereken Bilgi ve Belgeler

- c) Taahhüdünü yerine getirmediği için ihalelere katılmaktan yasaklama kararı bildirimlerinde (a) bendinde sayılan belgelere ilave olarak;
4. İhtarlı süre sonunda da taahhüdünü sözleşme hükümlerine göre yerine getirmediğinin tespitine dair belge.
 5. **Sözleşmenin fesih edildiğine ve bu durumun yükleniciye bildirildiğine** dair belgenin gönderilmesi gerekmektedir.
 6. Teknik şartname.

C. YASAKLAMAYI GEREKTİRİR DURUMLARIN TESPİTİNDE DİKKAT EDİLECEK HUSUSLAR

- 1. 4734 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar**
- 2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar**
- 3. 2886 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar**



**4734 SAYILI KANUN
KAPSAMINDA TESİS EDİLEN
YASAKLAMA İŞLEMLERİNDE
DİKKAT EDİLECEK HUSUSLAR**

C.1. 4734 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

Tebliğat ile ilgili dikkat edilecek hususlar:

- Bildirim ve tebligatların 4734 sayılı Kanunda ve ilgili uygulama yönetmeliklerinde belirtilen sürelerle riayet edilerek, ve de anılan Kanununun 65 inci maddesinde belirtilen yöntemler (*Elden tebliğ, iadeli taahhütlü mektup, elektronik ortam, faks*) ve hususlara dikkat edilerek usulüne uygun olarak yapılması gerektiği,
- Kanun hükümleri haricinde (*Normal posta yolu, kargo, APS vb.*) yapılan tebligatların geçersiz olacağı,
- İdareler tarafından aday, *istekli ve istekli olabileceklere* tebligatın öncelikli olarak **EKAP** üzerinden veya imza karşılığı elden yapılması gerektiği,

C.1. 4734 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

Tebliğat ile ilgili dikkat edilecek hususlar:

- EKAP üzerinden yapılan tebligatlarda bildirim tarihinin tebliğ tarihi sayılacağı ve Tebligatın aday, istekli ve istekli olabileceğe ait EKAP'ta yer alan bildirim kutusuna ulaştığı tarihin bildirim tarihi olarak kabul edileceği,
- Tebligatın haklı veya zorunlu nedenlerle belirtilen yöntemler kullanılarak yapılamaması halinde Kanununun 65 inci maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde sayılan diğer yöntemlere başvurulması gerekeceği,
- İadeli taahhütlü mektupla yapılan tebligatlarda mektubun istekliye teslim edildiği tarihin tebliğ tarihi sayılacağı, (<http://gonderitakip.ptt.gov.tr/>)
- Tebligatların elden tebliğ edilmesi durumunda, **elden tebliğ edilen kişinin yetkili olduğunun belgelendirilmesi** gerektiği,

C.1. 4734 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

Tebliğat ile ilgili dikkat edilecek hususlar:

- İdarelerce, **faksla** tebliğat yapılabileceği,
 - Faksla yapılan bildirimlerde, **bildirim tarihinin tebliğ tarihi sayılacağı,**
 - Bildirimlerin **aynı gün** idare tarafından teyit edilmesinin zorunlu olduğu,
 - Aksi takdirde bildirim **yapılmamış sayılacağı,**
 - Teyit işleminin gerçekleşmiş kabul edilmesi için **tebliğatın aynı gün iadeli taahhütlü mektupla bildirim çıkarılmış olması gerektiği,**
- Bu yöntemlere göre tebliğat yapılamaması halinde ise 7201 sayılı Tebliğat Kanunu hükümlerine göre işlem gerçekleştirilmesi gerektiği unutulmamalıdır.
- *(Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği 6. madde)*

C.1. 4734 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- Ayrıca Sözleşmeye ve çerçeve anlaşmaya davetlerde **teklif geçerlilik süresinin dolup dolmadığının kontrol edilmesi,**
- Teklif geçerlilik süresinin dolması halinde **idarenin uzatma talebinin** istekli tarafından kabul edilip edilmediği,
- İstekli tarafından **teklif geçerlilik süresinin uzatılmaması halinde istekli hakkında yasaklama teklif edilemeyeceği ve isteklinin teminatının gelir kaydedilemeyeceği** hususlarına dikkat edilmesi gerekmektedir.

C.1. 4734 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

Sözleşme İmzalama esnasında Sunulması Gereken Belgeler ile ilgili Dikkat Edilecek Hususlar:

- İhale üzerinde kalan ve sözleşmeye davet edilen isteklinin, 4734 sayılı Kanununun 10 uncu maddesinin dördüncü fıkrasının (a), (b), (c), (d), (e) ve (g) bentlerinde sayılan durumlarda olmadığını tevsik eden belgelerin, isteklinin **ihale tarihindeki** durumlarını gösterecek şekilde düzenlenmiş olması gerekmektedir.

(Kamu İhale Genel Tebliği – Madde 17.6.2.1.)

C.1. 4734 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- Sözleşme imzalamaya davet edilen istekli tarafından taahhüt edilen hususlara ilişkin belgelerin (*taahhüt edilen duruma aykırı bir durumu gösterir belgelerin de*) **sözleşme imzalama süresi** (*sözleşmeye davet yazısının tebliğini izleyen 10 (on) gün*) **içinde idareye sunulmaması halinde ise:**
 - ❖ İsteklinin usulüne göre sözleşme yapmayanlar kapsamında değerlendirilmesi ve **hakkında yasaklama işlemi tesis edilmesi gerekmektedir.**

(Kamu İhale Genel Tebliği – Madde 17.6.4.)

C.1. 4734 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- İstekli tarafından taahhüt edilen hususlara ilişkin belgelerin **süresi içerisinde idareye sunulmasından** sonra idare tarafından yapılan incelemede taahhüt edilen duruma **aykırı hususlarının bulunduğu anlaşılması** (*sosyal güvenlik prim veya vergi borcu bulunması gibi*) halinde:
 - ❖ Bu durumda olan isteklilerin **ihale dışı bırakılarak geçici teminatlarının gelir kaydedilmesi, ancak haklarında yasaklama kararı verilmemesi** gerekmektedir.

**4735 SAYILI KANUN
KAPSAMINDA TESİS EDİLEN
YASAKLAMA İŞLEMLERİNDE
DİKKAT EDİLECEK HUSUSLAR**

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

UYARI:

- ❖ Sözleşme imzalandıktan sonra tesis edilecek tüm iş ve işlemlerin (sipariş yazısı, ihtarname vb.) ihaleyi yapan ve sözleşmeyi imzalayan idare tarafından düzenlenmesi gerekmektedir.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

4735 sayılı Kanununun 22 nci maddesinde: (Sözleşmenin feshine ilişkin düzenlemeler)

- 19 uncu maddeye göre yüklenicinin fesih talebinin idareye intikali, 20 nci maddenin (a) bendine göre belirlenen sürenin bitimi, 20 nci maddenin (b) bendi ile 21 inci maddeye göre ise tespit tarihi itibariyle sözleşmenin feshedilmiş sayılacağı,
- Bu tarihleri izleyen yedi gün içinde idare tarafından fesih kararı alınması gerekeceği,
- Fesih kararının (*karar tarihini izleyen*) beş gün içinde yükleniciye bildirilmesi gerektiği,

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- 19, 20 ve 21 inci maddelere göre sözleşmenin feshedilmesi halinde
 - Kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların **alındığı tarihten gelir kaydedileceği tarihe güncellenmesi** gerektiği,
 - **Yükleniciler hakkında 26 ncı madde hükümlerine göre işlem yapılacağı** belirtilmiştir.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- ❖ Tüm bu hükümlerden de anlaşılacağı üzere; idarelerce devam eden sözleşmeler kapsamında yasaklamayı gerektirir bir durumla karşılaşıldığında;
 - Öncelikle Sözleşme feshedilecek,
 - Yüklenicinin kesin teminatın gelir kaydedilmesi için Muhasebe Birimine bildirimde bulunulacak,
 - Daha sonra yüklenici hakkında ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilmesi için Kurumumuza talepte bulunulacak.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

Sözleşme imzalandıktan sonra taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmeyen yükleniciler ile ilgili yasaklama işlemlerinde dikkat edilecek hususlar:

- 4735 sayılı Kanunun **25 inci maddesinin (f) bendi kapsamında** yapılacak olan ihalelere katılmaktan yasaklama kararı işlemlerinde;
 - ❑ Anılan Kanunun **20 nci maddesinin (a) bendi** hükümlerine göre **en az 10 (on) gün** süreli nedenleri açıkça belirtilen **iharnamenin gönderilmesinin zorunluluk olduğu,**

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- **25 inci maddenin (f) bendi haricindeki diğer bentleri** kapsamında talep edilecek yasaklama işlemlerinde ise;
 - ❑ Kanununun 20 nci maddesinin **(b) bendi** hükümlerine göre, ayrıca **protesto çekmeye gerek kalmaksızın** kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlarının gelir kaydedilebileceği ve yüklenicinin sözleşmesinin feshedilerek hesabının genel hükümlere göre tasfiye edilmesi gerektiği hususlarına dikkat edilmesi gerekmektedir.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- ❖ 25 inci maddesinin (f) bendi kapsamında yapılacak olan ihalelere katılmaktan yasaklama kararı işlemlerinde idarelerimizce :
 - İhale dokümanında ve sözleşme hükümlerinde idarenin siparişi üzerine mal teslim edileceği belirtilmesine rağmen gerekli **siparişler verilmeden,**
 - **Muayene ve kabul işlemleri** ilgili yönetmelik hükümlerine uygun olarak yapılmadan,
 - Yüklenicinin taahhüdünü şartname ve sözleşme hükümlerine göre yerine getirmediğine dair herhangi bir tutanak, rapor vb. **belgeler düzenlenmeden,**

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- Yüklenicinin taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmemesi veya işi süresinde bitirmemesi üzerine gönderilmesi gereken **ihtarname**;
 - Hiç gönderilmeden yada tebligatının yapıp yapılmadığına bakılmaksızın (yedi + on gün sayılarak) ihtar süresinin bitimi belirlenerek,
 - Tebligat tarihinden itibaren ihtarnamede belirtilen (en az 10 (on) gün) süre kadar beklenmeden yüklenicilerin sözleşmeleri feshedilmekte ve yüklenici yasaklama kararı verilmesi için Kurumumuza bildirimde bulunmaktadır.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

Kurumlarımızın hukuki yaptırımlarla karşılaşmamaları için 4735 sayılı Kanununun 20 nci maddesinin (a) fıkrası gereğince sözleşmenin feshedilebilmesi için:

- **Yükleniciye en az 10 (on) gün süreli nedenleri açıkça belirtilen ihtarnamenin gönderilmesinin zorunluluk olduğu,**
- **İhtarlı Sürenin ihtarnamenin yükleniciye tebliği izleyen günden itibaren başlayacağı,**

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- İhtarnamenin tebligat kanunu hükümleri çerçevesinde yüklenicinin sözleşmede belirtmiş olduğu **bilinen en son adresine** (*sözleşmeden sonra yüklenici tarafından idareye adres değişikliği beyanında bulunulmuş ise beyan edilen yeni adrese*) usulüne uygun olarak gönderilmesi,
- Yükleniciye verilen **ihtarlı süre bittikten sonra sözleşmenin feshedilmesi gerektiği** hususlarına dikkat edilmesi gerekmektedir.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- **Yüklenicinin işçilerine karşı olan yükümlülüklerini** yerine getirmemesi hali, 4735 sayılı Kanununun 20 inci maddesi kapsamında sözleşmenin feshi sebebi olarak kabul edilmeyeceği gibi 25 inci maddesi kapsamında yasak fiil ve davranış olarak da kabul edilmeyecektir.
- Ancak, yüklenicinin işçilerine karşı olan yükümlülüğünü yerine getirmemesi nedeniyle, sözleşme konusu taahhüdün ihale dokümanı ve sözleşme hükümleri doğrultusunda yerine getirilmemesi veya işin süresi içerisinde bitirilmemesi durumlarında sözleşmede ve Kanunda belirtilen cezai hükümler uygulanabilecektir.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- Personel çalıştırılmasına bağlı hizmet alımlarında; sözleşmenin yasak fiil ve davranış sebebiyle feshi halinde gelir kaydedilen kesin teminattan işçi ücretleri ödenemeyecektir.
- Ancak sözleşme süresi bitmiş ve işçi ücretlerinin ödenmediğinin kesin olarak tespit edilmesi halinde ödenmeyen miktar belirlenerek, öncelikle yüklenicinin hak edişinden daha sonrada teminatından bu ücretlerin ödenmesi gerekmektedir.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

Muayene İşlemleri İle İlgili Dikkat Edilecek Hususlar:

- ... son teslim tarihinden önce teslim edilen malın sözleşme ve eklerine uygun olmadığının tespit edilmesi durumunda, yüklenici sözleşmede öngörülen teslim süresi içinde malını alıp yenisi getirmekte veya itiraz muayenesi istemekte serbesttir.
- İdare, son teslim tarihinden önce teslim edilen malın sözleşme ve eklerine uygun olmaması halinde teslim süresi içerisinde yüklenici tarafından sözleşme ve eklerine uygun **mal teslim edebilme sayısını** sözleşmenin ilgili maddesinde düzenler.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- Ancak verilen süre içerisinde yeni mal tesliminin yapılmaması veya teslim edilen malın sözleşme ve eklerine uygun olmaması halinde, ihtar çekilir.

(Mal Alımlarına Ait Tip Sözleşme – Mal Alımları Denetim Muayene ve Kabul İşlemlerine Dair Yönetmelik)

- İhtarda belirtilen sürenin bitmesine rağmen aynı durumun devam etmesi halinde, ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek, alım konusu iş genel hükümlere göre tasfiye edilir.

C.2. 4735 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- İşin süresi dolmuşsa ihale dokümanında belirtilen ihtarlı süre verilerek bu süre içinde **bir defa olmak üzere getirilecek mallar teslim alınarak muayeneleri** yapılır.
- Uygun çıkmayan mallar yerine yeniden getirilen malların muayene sonucunun da olumsuz çıkması durumunda yüklenici idarenin deposundaki malın tamamını ihale dokümanında belirtilen süre içerisinde geri almak zorundadır.

(Mal Alımlarına Ait Tip Sözleşme – Mal Alımları Denetim Muayene ve Kabul İşlemlerine Dair Yönetmelik)

**2886 SAYILI KANUN
KAPSAMINDA TESİS EDİLEN
YASAKLAMA İŞLEMLERİNDE
DİKKAT EDİLECEK HUSUSLAR**

C.3. 2886 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- Kanunun 57 nci maddesi gereğince ihale uhdesinde kalan firmaya gönderilen **ihale kararında** (sözleşmeye davet yazısı niteliğinde olduğundan) “ **15 (onbeş) gün** ” süre verilmesi ve firmaya ayrıca bir sözleşmeye davet yazısı gönderilmemesi gerektiği,
- Anılan Kanun kapsamında yapılan sözleşmelerde taahhüdünü yerine getirmeyen yükleniciye Kanunun 62 nci maddesi gereğince, en az 10 (on) gün süreli **ihhtarname** gönderilmesi gerektiği,
- Yapılan işlemlerde 4734 sayılı Kanun ile ilgili Standart formların **kullanılmaması** gerektiği,

C.3. 2886 Sayılı Kanun Kapsamında Tesis Edilen Yasaklama İşlemlerinde Dikkat Edilecek Hususlar

- İhtarlı sürenin bitiminde aynı durumun devam etmesi halinde:
 - Sözleşmenin feshedilmesi,
 - Kesin teminatın gelir kaydedilmesi,
 - Yüklenici hakkında yasaklama talebinde bulunulması gerektiği hususlarına dikkat edilmesi gerekmektedir.
- Haklarında yasaklama işlemi yapılanların sermayesinin çoğunluğuna sahip bulunduğu tespit edilen **tüzel kişilere** de aynı müeyyide uygulanır.

İhalelere Katılmaktan Yasaklama Genelgesi
2013/04

TEŞEKKÜRLER...

Kamil ÖNAL

Tedarik Yöntemleri Düzenleme Daire Başkanlığı
Yasaklama İşlemleri Birimi

Tel : (312) 705 1376-77-78-79