

T.C.
ANKARA

İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2021/

KARAR NO : 2021/

Kanunun 58 inci maddesi hükümleri uygulanır. Ancak, (...)... Kanunun 10 uncu maddesi kapsamında taahhüt altına alınan durumu tevsik üzere idareye sunulan belgelerin taahhüt edilen duruma aykırı hususlar içermesi halinde, ihale üzerinde kalan isteklinin geçici teminatı gelir kaydedilmekle birlikte, hakkında Kanunun 58inci maddesi hükümleri uygulanmaz.” hükmü yer almaktadır.

Dava dosyasının incelenmesinden, uyuşmazlık konusu ihalenin ve e olmak üzere toplam 13 kısımdan oluştuğu, başvuru sahibinin 13 kısma teklif verdiği, söz konusu kısımların toplam teklif bedelinin 605.160,00-TL olduğu, ihalesi için A.Ş. Şubesi Müdürlüğünce düzenlenmiş olan tarih ve sayılı TL tutarlı, için aynı Banka şubesinde düzenlenmiş tarih ve sayılı TL tutarlı geçici teminat mektubunun teklif kapsamında sunulduğu, sunulan geçici teklif bedel tutarının 13 kısım için toplamda 20.000,00-TL olduğu, malesinde 2 kısımda (Pırasa ve Karnabahar) davacının ekonomik açıdan avantajlı teklif olarak belirlendiği, (bu kısımlara ait teklif tutarının toplam 45.900,00-TL olduğu), ihalesinde 1 kısımda (Mandalina) davacının ekonomik açıdan avantajlı teklif olarak belirlendiği, (bu kısma ait teklif tutarının 45.600,00-TL olduğu), bahsi geçen kısımlara yönelik olarak sözleşmeye davet yazısının gönderildiği, bu aşamada idarece davacının vergi borcu olduğu gerekçesiyle ihale dışı bırakılarak geçici teminatının tamamının gelir kaydedilmesine karar verildiği, tarihinde davacının fazladan gelir kaydedilen geçici teminat tutarının iade edilmesi istemiyle yapılan başvurunun reddi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun “Geçici Teminat” başlıklı 33'üncü maddesinde “ihalelerde, 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.” hükmü yer almakta olup, bu maddenin gerekçesinde, geçici teminatın asgari oranının %3 olarak belirlendiği ve isteklilerin bunun üzerinde de teminat vermelerine imkân tanınmak suretiyle tekliflerin gizlenmesi esasının korunduğu belirtilmiştir. Bu durumda, istekliler, tekliflerinin %3'ü kadar geçici teminat sunabilecekleri gibi, tekliflerin gizliliğinin sağlanması amacıyla tekliflerinin %3'ünden daha fazla geçici teminat sunmaları mümkündür. Bu itibarla, geçici teminatın gelir kaydedilmesi durumunda, ihaleye teklif veren isteklinin idareye sunduğu geçici teminat tutarının anılan Kanun ile belirlenen oranda risk ve sorumluluk üstlendiği dikkate alınarak geçici teminat miktarının sadece davacı isteklinin üzerinde bırakıldığı kısımlara ilişkin teklif tutarının %3'üne tekabül eden kısmının gelir kaydedilmesi, %3'ünü aşan kısmının ise iade edilmesi gerekmektedir. Bu kapsamda davalı idarece, davacının ihale tarihi itibari ile kesinleşmiş vergi borcu bulunduğu dair yapılan tespit uyarınca geçici teminatının gelir kaydedilmesi gerekmele birlikte, bunun tamamının gelir kaydedilmesinin yerinde olmadığı, davacının sunduğu geçici teminatın, ihalenin üzerinde bırakıldığı kısımlara ait teklifinin %3'ünü aşan kısmının iade edilmesi gerektiği anlaşılmaktadır.