

KAMU GÖREVLİLERİ ETİK KURULU KARARI

Dosya Numarası : 2017/69
Başvuru Tarihi : 20/09/2017
Karar Tarihi : 07/12/2017
Karar Numarası : 2017/97

A. BAŞVURAN

... ..

B. HAKKINDA İNCELEME YAPILAN KAMU GÖREVLİSİ

... .. Belediye Başkanı

C. RAPORTÖR

... ..

D. İDDİA

Kurulumuza yapılan başvuruda özetle;

- 1) ... Belediyesine ait olan Kültürevi içerisinde yer alan kafeteryanın tarafından usulsüz olarak işletildiği,
- 2) Söz konusu kafeteryanın tüm faturalarının Belediye tarafından ödendiği,
- 3) Kafeteryayı işleten'ün eşinin de belediyede şef kadrosunda görev yaptığı, iddia edilmektedir.

E. İNCELEME

Söz konusu iddialar üzerine, 5176 sayılı Kamu Görevlileri Etik Kurulu Kurulması ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanunun 3. maddesi ile Kamu Görevlileri Etik Davranış İlkeleri ile Başvuru Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin 28. ve 36. maddeleri uyarınca Kurulumuz tarafından konu hakkında resen inceleme başlatılmıştır.

Başvuru konusu iddialar ile ilgili olarak ... Belediyesinden bilgi, belge ve açıklamaların Kurulumuza bildirilmesi istenmiş olup, adı geçen Belediye tarafından Kurulumuza gönderilen bilgi ve belgeler değerlendirildiğinde;

1) ... Belediyesine ait 2301 ada 1 parsel üzerinde yapılanKültürevi içerisinde +8,30 kotunda bulunan 24,56 m²'lik büfe, 9,88 m²'lik vestiyer ve +1,50 kotunda bulunan 111,51 m²'lik kafeteryanın 3 yıllığına kiralanması işi için 2886 sayılı Devlet İhale Kanununa göre 16/11/2011 tarihinde ihale yapıldığı, bu ihalede'ün bir aylık kira tutarına 3.800 TL teklif ettiği, ancak ihalenin aylık kira tutarına 4.750 TL teklif veren'nın uhdesinde kaldığı; 23/12/2011 tarihinde ile Belediye arasında sözleşme ve kira şartnamesinin imzalandığı ve akabinde 26/12/2011 tarihinde kafeteryanın'e devri için dilekçe verildiği, 28/12/2011 tarihli Encümen Kararıyla devir işlemi onaylanarak 19 Ocak 2012 tarihinde taraflar arasında sözleşme imzalandığı tespit edilmiştir.

Söz konusu kafeteryanın kira sözleşmesinin 23/12/2014 tarihinde sona erdiği, Belediyenin, kira sözleşmesine aykırı kullanımı söz konusu olmayan ve kira ödemeleri konusunda sorun yaşamadığı kiracıların sözleşmelerini Başkanlık Oluru ile kira bedelleri artırılarak bir yıl süreyle

uzattığı, söz konusu kafeteryanın işletme hakkının 29/12/2014 tarihinde ... sayılı Olur ile, 29/12/2015 tarihinde ... sayılı Olur ile, 30/12/2016 tarihinde ise sayılı Olur ile uzatılarak tarafından işletilmeye devam edildiği tespit edilmiştir.

2886 sayılı Devlet İhale Kanununun 1. maddesinin birinci fıkrasında “*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.*” 64. maddesinin ikinci fıkrasında “*Üç yıldan fazla süre ile kiraya verme işlerinde, önceden Maliye Bakanlığından izin alınması şarttır. Katma bütçeli idarelerde bu izin, idarelerin bağlı oldukları bakanlıktan alınır. Özel İdare ve belediyeler için kendi özel kanunları uygulanır.*” hükümleri yer almaktadır.

Yine 5393 sayılı Belediye Kanununun belediye meclisinin görevlerinin sayıldığı 18. maddesinin birinci fıkrasının (e) bendindeki “*Taşınmaz mal alımına, satımına, takasına, tahsisine, tahsis şeklinin değiştirilmesine veya tahsisli bir taşınmazın kamu hizmetinde ihtiyaç duyulmaması hâlinde tahsisin kaldırılmasına; üç yıldan fazla kiralanmasına ve süresi otuz yılı geçmemek kaydıyla bunlar üzerinde sınırlı aynî hak tesisine karar vermek*” hükmü ile belediye encümeninin görevlerinin sayıldığı 34. maddesinin birinci fıkrasının (g) bendinde “*Taşınmaz mal satımına, trampasına ve tahsisine ilişkin meclis kararlarını uygulamak; süresi üç yılı geçmemek üzere kiralanmasına karar vermek.*” hükmü ile taşınmaz malın üç yıla kadar kiralanmasına karar verme yetkisinin belediye encümeninde olduğu, üç yıldan daha fazla kiralanmasına karar verme yetkisinin ise belediye meclisine ait olduğu açıktır.

Ayrıca kiracıyla 19 Ocak 2012 tarihinde ... 16. Noterliğinde yapılan kira sözleşmesinin 2. maddesinde kira süresinin 23/11/2014 tarihinde sona ereceği belirtilmiş olup, kira sözleşmesinde süresinin uzatılmasına ilişkin her hangi bir hüküm bulunmadığı değerlendirildiğinde kira sürelerinin yeniden ihale yapılmaksızın Belediye Başkanın Oluru ile uzatılmasının gerek 2886 sayılı Kanuna gerekse 5393 sayılı Kanuna aykırılık teşkil edeceği, bu itibarla, kira süresi dolan Belediyeye ait dükkanların 2886 sayılı Kanuna göre kiraya verilmek üzere yeniden ihaleye çıkartılması ve belediyenin yetkili organlarının kararının alınması gerekirken Belediye Başkanının Oluru ile kira süresinin uzatılması yoluna gidilmesinin Kamu Görevlileri Etik Davranış İlkeleri ile Başvuru Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik’in “*Dürüstlük ve tarafsızlık*” başlıklı 9. maddesinin “*Kamu görevlileri; tüm eylem ve işlemlerinde yasallık, adalet, eşitlik ve dürüstlük ilkeleri doğrultusunda hareket ederler, ...*” hükmünde yer alan yasallık ilkesine aykırılık teşkil edeceği, ayrıca sözleşmenin bitiminde mevzuata uygun olarak yeniden ihale yapmayarak yeni yapılacak ihaleye girmek isteyebilecek isteklilere şans tanımamasının eşitlik ve adalet ilkesine aykırılık oluşturacağı tespit edilmiştir.

2) Söz konusu kafeteryanın elektrik ve doğalgaz faturalarının kiracı adına olduğu, kafeteryanın bulunduğu binanın su tesisatı alt yapısında tek sayaç olduğu için su tüketim bedelinin Belediye tarafından ödendiği, söz konusu kafeteryaya 15/11/2017 tarihinde su sayacının takıldığı, 17/11/2017 tarihinde ise ... numaralı başvuruyla ... 'ye abonelik başvurusu yapıldığı ayrıca kiracı 'e, aboneliği üzerine alması gerektiği ve geçmiş dönem kullanımlarının da kendisinden

tahsil edileceği hususunda 16/11/2017 tarihinde ... sayılı evrak ile tebligat yapıldığı tespit edilmiştir.

Söz konusu taşınmazın 23/12/2011 tarihinde Belediye tarafından ...'e kiraya verilmesinden sonra 19/01/2012 tarihinde ... 16. Noterliğinde yapılan ve 2014 yılından sonra her yıl Başkanlık Oluru ile uzatılan kira sözleşmesinin 10. maddesinde *“Taşınmaz malda kullanılan elektrik, su, telefon ve doğalgaz abonelikleri kiracı tarafından yaptırılacak olup bedelleri de kiracı tarafından ödenecektir”* hükmü yer almasına rağmen yaklaşık 6 yıllık zaman diliminde ortak sayaç olması nedeni ile söz konusu kafeteryaya ait su tüketim bedelinin Belediye tarafından ödendiği, kiracıya ayrı su sayacı takılması ve su aboneliği işlemlerinin Kurulumuzun konuya dikkat çekmesinden sonra 16/11/2017 tarihinde gerçekleştirildiği, su tüketim bedellerinin kiracıdan geriye dönük olarak tahsil edileceği belirtilse de kira sözleşmesine aykırı davranıldığı bu durumun Kamu Görevlileri Etik Davranış İlkeleri ile Başvuru Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik'in *“Kamu malları ve kaynaklarının kullanımı”* başlıklı 16. maddesindeki *“Kamu görevlileri, kamu bina ve taşıtları ile diğer kamu malları ve kaynaklarını kamusal amaçlar ve hizmet gerekleri dışında kullanamaz ve kullandıramazlar,...”* hükmüne aykırılık oluşturacağı tespit edilmiştir.

3) Kafeteryayı işleten'ün eşi 'ün hizmet alımı yoluyla 20 Ekim 2003 tarihinden beri Belediyenin Kültür ve Sosyal İşler Müdürlüğüne bağlı Görsel Sanatlar Bürosunda büro sorumlusu olarak görev yaptığı, 31 Mart 2017 tarihinden itibaren birikmiş izinlerini kullandığını ve 13 Kasım 2017 tarihi itibarı ile emekliliğe sevk edilerek Belediye ile ilişkisinin kesildiği anlaşılmıştır.

F. SAVUNMA

Yukarıda özetlenen iddialar çerçevesinde; Kamu Görevlileri Etik Davranış İlkeleri ile Başvuru Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin 35. maddesi gereğince ve 03/11/2017 tarihli Kamu Görevlileri Etik Kurulu Ara Kararı ile ... Belediye Başkanı'in savunmasının alınmasına karar verilmiş olup ilgilinin 20/11/2017 tarihli savunmasında özetle;

1) Birinci iddiaya ilişkin olarak; ... Belediyesine ait olan Kültürevi içerisinde yer alan kafeteryanın Devlet İhale Kanununa göre 16/11/2011 tarihinde yapılan ihale sonucu 'ya ihale edildiğini, 26/12/2011 tarihinde kafeteryanın'e devri için dilekçe verildiğini, 28/12/2011 tarihli Encümen Kararıyla devir işleminin onaylanarak 19/01/2012 tarihinde taraflar arasında sözleşme imzalandığını,'le yapılan kira sözleşmesinin 26/12/2014 tarihinde sona erdiğini, bu tarihten sonra kira sözleşmesinin Başkanlık Oluru ile kira bedelleri her yıl artırılarak bir yıl süreyle uzatıldığını, bahse konu süre uzatımlarının kira dönemi sonlarında belediyenin her kiracısı için genel olarak uygulandığını inceleme konusu yere özel bir uygulama bulunmadığını,

2) İkinci iddiaya ilişkin olarak; kafeteryaya 15/11/2017 tarihinde de su sayacının takıldığını, ilgisine, aboneliği üzerine alması gerektiği ve geçmiş dönem kullanımlarının da kendisinden tahsil edileceği hususunda tebligat yapıldığını ve kiracı su bedelini ödendiğinde işyeri faaliyet tarihi itibarı ile değerlendirildiğinde tamamının tahsil edilmiş olacağını ve geriye dönük herhangi bir su tüketim bedeli alacağını kalmayacağını,

3) Üçüncü iddiaya ilişkin olarak; ... Kültürevi içerisinde yer alan kafeteryanın kiralama ve devir işlemlerinin 2886 sayılı Devlet İhale Kanunu ve ilgili sözleşme hükümlerine göre gerçekleştirildiğini ve bahsedilen akrabalık ilişkisinin her hangi bir etkisinin olmadığı zaten'nün emeklilik işlemleri yapılarak 13/11/2017 tarihinde Belediye ile ilişkisinin kesildiğini,

Söz konusu kiralama, devir ve abonelik işlemlerinin yasal mevzuata uygun gerçekleştirildiğini ve Kamu Görevlileri Etik Davranış İlkeleri ile Başvuru Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin ilgili maddelerine aykırılık teşkil etmeyeceğini belirtmiştir.

KARAR

Dosyadaki bilgi ve belgeler ile raportörün inceleme raporu birlikte değerlendirildiğinde;

1) 2301 ada 1 sayılı parselde yer alan Kültürevi içerisinde mülkiyeti ... Belediyesine ait olan kafeteryanın, 2886 sayılı Kanuna göre 23/12/2011 tarihinde 3 yıllığına Belediye tarafından'e kiraya verildiği, kiralama süresinin sona erdiği 23/12/2014 tarihinden sonra Belediyenin, kira sözleşmesini her yıl Başkanlık Oluru ile uzattığı, bu durumun belediyelere ait taşınmazların kiralama şartlarını düzenleyen ve inceleme bölümünde ayrıntılı olarak değinilen 2886 sayılı Devlet İhale Kanuna ve 5393 sayılı Belediye Kanununa aykırılık teşkil ettiği anlaşıldığından ... Belediye Başkanı'in Kamu Görevlileri Etik Davranış İlkeleri ile Başvuru Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik'in 9. maddesinde yer alan "**Dürüstlük ve tarafsızlık**" başlık ilkesinin birinci fıkrasındaki "*Kamu görevlileri; tüm eylem ve işlemlerinde yasallık, adalet, eşitlik ve dürüstlük ilkeleri doğrultusunda hareket ederler...*" hükmüne **aykırı bir işlemde ve eylemde bulunduğu,**

2) ile ... Belediyesi arasında 19/01/2012 tarihinde yapılan ve 2014 yılından sonra her yıl Başkanlık Oluru ile uzatılan kira sözleşmesinin 10. maddesine göre söz konusu kafeteryaya ait su tüketim bedelinin kiracı tarafından ödenmesi gerekirken söz konusu sözleşmeye aykırı davranışlar Belediye tarafından ödendiği anlaşıldığından ... Belediye Başkanı'in Kamu Görevlileri Etik Davranış İlkeleri ile Başvuru Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik'in 16. maddesinde yer alan "**Kamu malları ve kaynaklarının kullanımı**" başlıklı ilkesinin "*Kamu görevlileri, kamu bina ve taşıtları ile diğer kamu malları ve kaynaklarını kamusal amaçlar ve hizmet gerekleri dışında kullanamaz ve kullandıramazlar,...*" hükmüne **aykırı bir işlemde ve eylemde bulunduğu,**

3) Söz konusu kafeteryayı işleten eşinin 2003 yılından beri ... Belediyesinde görev yaptığı anlaşılmış olup, söz konusu kafeteryanın işletmesinin 2011 yılında 2886 sayılı Devlet İhale Kanunundaki usullere göre işletme hakkının'e verildiği, sözleşme bitiminden sonra Başkanlık Oluru ile yapılan uzatma işleminin de sadece bu kafe için değil belediyeye ait başka dükkanlar içinde yapıldığı anlaşıldığından'e kafenin işletme hakkının verilmesinde ve işletme hakkı süresinin Başkanlık Oluru ile uzatılmasında eşinin bu belediyede çalışıyor olmasından dolayı etki ve katkısını bulunduğu yönelttiği somut bir bağ tespit edilemediğinden bu konuya ilişkin olarak ... Belediye Başkanı hakkında **etik ilkelere aykırılık yönünden bir karar verilmesine yer olmadığına,**

İdari Yargı yolu açık olmak üzere 07.12.2017 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

Başkan

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye

Üye