

ihale tekliflerinin ilgili olan ve ihale mevzuatına veya şartnamelere göre gizli tutulması gereken bilgilere başkalarının ulaşmasını sağlamak

4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 5'inci maddesinde idarelerin, bu Kanuna göre yapılan ihalelerde gizliliği sağlamakla yükümlü olduğu düzenlenmiştir. İlkenin temelinde rekabet ortamının tesisi için gerek teklif aşamasında gerekse ihale sürecinin belli aşamalarına kadar bazı bilgilerin gizli tutulması yer alır⁷⁰. Dolayısıyla bu ilke, rekabet ve eşitlik ilkelerine zarar verecek şekilde gizli tutulması gereken bilgilerin ilgilisi dışındaki kişilere açıklanması ile ihlal edilir

Örneğin, açıklık ilkesi gereği ihale şartlarının herkesçe öğrenilebilmesi rekabet ilkesinin bir gereği iken, tekliflerin veya yaklaşık maliyet gibi unsurların herkese açık olması rekabet ilkesinin ihlali olacaktır

Devlet İhale Kanunu'nun 36'ncı maddesinde kapalı teklif usûlünün uygulandığı ihalelerde teklifler gizli olarak verilmek zorundadır. KİK'in 9'uncu maddesi kapsamında getirilen yaklaşık maliyetin ihale neticelenene kadar açıklanmamasının temelinde gizlilik ilkesi yer alır.

Benzer şekilde Kanunun 61'inci maddesine göre isteklilerin teknik ve mali yapılarına dair verilerinin gizli tutulmasının temelinde de bu ilke yer alır

Kamu İhale Kanunu'nun Türk Ceza Kanunu'nun 235'inci maddesinde

ihaleye fesat karıştırma suçunda, suçun maddi unsurlarını oluşturan seçimlik hareketlerden birisi de;

tekliflerle ilgili olan ve ihale mevzuatına veya şartnamelere göre gizli tutulması gereken bilgilere başkalarının ulaşmasını sağlamaktır

“...hakkında bu yönde isnat bulunan ihalelerde tekliflerle ilgili olup da ihale mevzuatına veya şartnamelere göre gizli tutulması gereken bilgilere başkalarının ulaşmasının nasıl sağlandığı, 4734 Sayılı Kanun’un 61. maddesine göre ihale sürecinde görevli veya resmi bir şekilde ilişkisi olan belirlenmiş bir fail tarafından, yaklaşık maliyet veya aynı Kanunun 61. maddesine aykırı şekilde gizli kalması gereken bilgi ve belgelerin ihaleye teklif vererek katılan firma yetkililerine nasıl verildiği veya bildirildiği, TCK’nin 235/2-d maddesi kapsamındaki anlaşma sonucuna nasıl ulaşıldığı, sanıkların ihale koşullarını ve özellikle fiyatı etkilemek için anlaşmalı biçimde teklif sunduklarına dair somut kanıtların, edimin ifası sürecinde görevi olmayan ve yüklenici konumunda da bulunmayan sanıkların edimin ifasına fesat karıştırma kabul edilebilecek eylemlerinin nelerden ibaret olduğu, yukarda ifade edildiği üzere özgü suç olan bu eylemlerde kimin fail kimin ne surette şerik olduğu hususları gerekçeli olarak tartışılıp, buna dair delillerin dosya kapsamına uygun, mantıksal ve hukuksal bağ kurulmak suretiyle neler olduğu denetime imkan verecek biçimde gerekçeleriyle açıklanmak suretiyle, azmettirmenin, yardımın kanıtlarının nelerden ibaret olduğu da karar yerinde ayrıntılı olarak gösterilmeden yazılı şekilde sanıklar hakkında hüküm tesisi, bozma nedeni yapılmıştır.”, Yargıtay 5. Ceza Dairesi E. 2016/9917, K. 2018/2613

Öğretide bir görüşe göre, bilgi ve belgelerin açıklanması ile bu ilkenin ihlali gerçekleşmemekte, için kurulan mekanizmalarda böyle bir ihtimalin varlığı söz konusu oluyorsa ilke ihlal edilir