

**İhaleye katılan firmaların ortak hareket etmesi Soruşturma raporunda yer verilen tespitler dikkate alındığında sözü edilen ihaleye teklif veren şirketin, ihale kapsamında sunması gereken ihale evraklarının aynı ihaleye teklif veren diğer şirketin adına ihaleyi yapan idareye teslim edildiği davacı şirket ile birlikte hareket etmek suretiyle ihale sürecinde rekabet ve güvenilirlik ilkelerini ihlal ettiği hk (Danıştay kararı)**

İhaleye katılan firmaların ortak hareket etmesi;

''...Soruşturma raporunda yer verilen tespitler dikkate alındığında, sözü edilen ihaleye teklif veren şirketin, ihale

kapsamında sunması gereken ihale evraklarının, aynı ihaleye teklif veren diğer şirketin adına ihaleyi yapan idareye teslim edildiği, davacı şirket ile birlikte hareket etmek suretiyle ihale sürecinde rekabet ve güvenilirlik ilkelerini ihlal ettiği...' (Danıştay 13D. 2011/4252 E. K.T. 07/02/2013)

Danıştay'ın ortak hareket etmeye ilişkin çok sayı da kararı olmasına karşılık, farklı firmalarla aynı ihaleye katılan kardeşlerin rekabeti ve güvenilirlik ilkesini zedelemeyeceği yönünde kararları da mevcuttur. Yani dikkat edilmesi gereken husus yapılan soruşturmalar kapsamında elde edilen tespitlerdir.

İhalede rekabet koşulunun sağlanabilmesi için öncelikle ihtiyacın tam olarak belirlenmesi, ihale dokümanında yer alan idari ve teknik kriterler ihale edilecek işi gerekleri ile tutarlı ve orantılı olması ve ihale şartlarının ilan edilerek tüm ilgililere duyurulması gerekliliği;

Danıştay uygulamada katılımı azaltan nitelikte koşullar öngören ihalenin iptali gereğine karar vermiş ve yukarı da belirtilen kriterler sonucunda ihale ye katılım sağlanacağı, bu koşullarda oluşan en ufak bir tutarsızlığın katılımı engellemesi sebebiyle, ihalenin iptaline neden olacağını vurgulanmıştır.(Danıştay 13.D. 2009/7074 E. 06/04/2010 K.T.)

İhaleler için oluşturulan şartnameler, Kamu İhale Kanun'unda belirtilen kriterlere uygun olmalı;

'...isteklilerin, tekliflerinin ekinde belirtilen bir belgeyi vermemeleri halinde, ihale dışı bırakılmaları sonucu doğacağından, Kanun da düzenlenmeyen bir belgenin, yönetmelik ve şartname de istenilmesi hukuken olanaklı bulunmamaktadır..' (Danıştay 10.D E.2008/13348 K.T. 05.10.2011)

Neticede, yukarıda kamu ihalelerin de rekabet ilkesine ilişkin olarak kanunun verdiği genel tanımın uygulamalarda ne şekil de karşımıza çıkabileceğine ilişkin Danıştay kararları ışığında

açıklamalar yapılmış olup, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu 17/b maddesinde rekabet ilkesine aykırı davranışlarda bulunan kişilerin hangi hükümlere istinaden cezalandırılacakları da ayrıca belirtilmiştir.