

# vekaleten ihaleye katılan 1.nci firmanın ortağının ortak girişim yaptığı 2.nci firma adına kendi banka hesabından teminat mektubu olarak ihaleye katılması

*Danıştay 13. Dairesinin 08.04.2021 tarih ve E:2021/616,  
K:2021/1274*

aynı ihaleye teklif verecek olan iki farklı isteklinin, farklı tarihlerde bile olsa aynı internet bağlantı noktasını kullanarak ihale dokümanını indirmiş olmasının, rekabeti etkileme ihtimali olan davranışlardan olduğu dikkate alındığında, belirtilen husus göz önünde bulundurulmak suretiyle davacı şirketin ortağı bulunduğu iş ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin dava konusu işleminde hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yönündeki İdare Mahkemesi kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır.”

“Aktarılan mevzuat hükümleri ile dosyada yer alan bilgi ve belgeler birlikte değerlendirildiğinde ise, sunulan teklif mektubunda yer alan adresler ile vergi kimlik numaralarının farklı olmasına karşın davacı O... Ltd. Şti.’nin bir dönem aynı adresi kullanmaları, sehven unutulduğu iddia edilse dahi davacı O.Y.’nin teklif dosyasında S.Y. adına verilen 16/02/2005 tarihli vekâletnamenin yer alması, Y... Ltd. Şti. adına düzenlenen 1733KRTM17000193 no.lu banka teminat mektubunun herhangi bir teminat yatırılmadan davacı O.Y.’nin bankada tanımlı ticari kredi limitinden tanımlanması hususları birlikte değerlendirildiğinde, 4734 sayılı Kanun’un 5.

maddesinde yer alan rekabet, gizlilik ve güvenilirlik ilkelerinin ihlâl edildiğine, isteklilerin birbirlerinin tekliflerinden bilgi sahibi olduğuna ve aralarında organik bir bağ bulunduğuna ilişkin kuvvetli bir karinenin mevcut olduğu görülmektedir.

Bu itibarla, davacı O.Y. ile Y... Ltd. Şti.'nin söz konusu ihaleye teklif vermelerinin 4734 sayılı Kanun'un 17. maddesinde belirtilen yasak fiil veya davranışlar kapsamında olduğu dikkate alındığında, (Kurul tarafından dava konusu işlemin gerekçesinde davacınının 4734 sayılı Kanun'un 17. maddesine aykırı hareket etmediği tespitinin kabulü hukuken mümkün olmamakla birlikte) itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin Kurul kararında sonucu itibarıyla hukuka aykırılık, dava konusu işlemin iptali yolundaki temyize konu Mahkeme kararında ise hukukî isabet bulunmamaktadır.”

Danıştay kararlarına konu olmuş somut uyuşmazlıklara baktığımızda, rekabeti engelleme ve ihale kararını etkileyici davranışlar genelde, aynı teklif zarfı içerisinde birden fazla teklif mektubu sunulması, şirketlerin ihalede sundukları belgelerde benzerlik, şirketlerin tebligat adreslerinin aynı olması gibi konular açısından ele alınmıştır.

Kısaca, ihale ilkelerini zedeleyen, iradi biçimde gerçekleşen, belli bir sonucun gayri hukuki yollarla sağlanmasını amaçlayan her türlü girişim; özellikle üstü örtülü veya açık anlaşmalar, uyumlu eylemler, bir kısım isteklilerin ihaleye katılmalarını engellemeye yönelik cebri ve hileli uygulamalar bu kapsamda mütalaa edilebilir

Danıştay 13. Dairesinin 27.09.2018 tarih ve E:2018/2819, K:2018/2631