



# DANIŞTAY KARARLARI IŞIĞINDA

Uygulamada Sıklıkla Karşılaşılan, «Rekabeti Engelleyici ve İhale Kararını Etkileyen» Durumlar (4734 sayılı Kanun m. 17/b)

**Av.Dr.Erdem BAFRA**

**Ocak 2020**



# Rekabeti Engelleyici ve İhale Kararını Etkileyen Durumlar

## 1. Aynı Teklif Zarfı İçerisinde Birden Fazla Teklif Mektubu Sunulması

Teklif fiyatlarının açıklanmasından sonra oluşan duruma göre, boş olan teklif mektubunun teklif zarfları açıldıktan sonra bir şekilde doldurularak ihalede en düşük teklifin verilmesinin sağlanmasına yönelik fiilin işlendiğine ilişkin kuvvetli bir karine teşkil etmektedir. Bu şekilde yasak fiil ve davranışı işleyen istekliler tarafından ihalede, kendi lehlerine haksız bir rekabet oluşturulması amaçlanmaktadır.



# Rekabeti Engelleyici ve İhale Kararını Etkileyen Durumlar

KİK'in 17'nci maddesinin (b) bendinin idare tarafından uygulanmasına yönelik olarak aynı teklif zarfı içerisinde 3 adet teklif mektubu sunulması durumuna ilişkin Danıştay'ın bir kararında (13. D, 29/04/2011, E.2009/5288, K. 2011/1946), teklif zarfından bir tanesi doldurulmuş, imzasız ve isimsiz, iki tanesi de boş olmak üzere üç adet teklif mektubunun çıktığının görülmesi üzerine, KİK'in 17'nci maddesinin (b) bendini ihlal edildiğinden bahisle fiili gerçekleştiren istekli hakkında ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilmesi durumuna yönelik değerlendirmeye yer verilmiştir.

Danıştay'ın başka bir kararında (13. D, 22/11/2011, E.2011/2456, K. 2011/5207), ihale teklif dosyasında fiyat belirtilerek imzalanmış teklifle beraber, teklif fiyatı belirtilmeksizin imzalanan iki adet teklif mektubu daha verilmesi sonucunda KİK'in 17'nci maddesinin (b) bendinin ihlal edildiğinden bahisle fiili gerçekleştiren istekliler hakkında ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilmesi durumuna yönelik değerlendirmeye yer verilmiştir.



# Rekabeti Engelleyici ve İhale Kararını Etkileyen Durumlar

## 2. İsteklilerin İhalede Sundukları Belgelerdeki Benzerlik

Danıştay bir uyuşmazlık kapsamında söz konusu hususla ilgili olarak (13. D, 26/01/2011, E.2009/5935, K. 2011/254), isteklilerin teklif mektuplarının ve tekliflerde yer alan iş kalemlerine ait analizlerin aynı formatta hazırlanması, aynı adresin iş adresi olarak göstermeleri ve bu kişilerle davacı şirketin de yer aldığı ortaklığın aynı banka şubesinden birbirini takip eden sıra numarası ile teminat mektubu almaları, 21.015 poz numaralı F2 Düz Kalıp ile 03.562/3 poz numaralı Beton Finişi analizlerinde teklif ettikleri saatlik ücretlerin birbiri ile aynı olması sonucunda KİK'in 17'nci maddesinin (b) bendini ihlal edildiğinden bahisle fiili gerçekleştiren istekliler hakkında ihalelerine katılmaktan yasaklama kararı verilmesi durumuna yönelik değerlendirmeye yer vermiştir.



# Rekabeti Engelleyici ve İhale Kararını Etkileyen Durumlar

## 3. İsteklilerin Tebligat Adresinin Aynı Olması Durumu

Danıştay'ın bir kararında (13. D, 26/01/2011, E.2009/4214, K. 2011/245) , ihaleye 3, 4 ve 5'inci sırada teklif sunan isteklilerin teklif mektuplarının ve iş kalemlerine ilişkin analizlerin aynı formatta hazırlandığı ve analize giren miktarların birebir aynı olduğu, davacı vekilinin aynı zamanda ihaleye 5'inci sırada teklif sunan istekli adına ihale dokümanı satın aldığı, her üç isteklinin geçici teminat mektuplarının aynı bankanın aynı şubesinden aynı tarihte birbirini takip eden sıra numaraları ile alındığı, ayrıca, ana maliyet kalemi olan C16 betonuna ilişkin olarak aynı beton üreticisinden proforma fatura alındığı tespit edildikten sonra, 4'üncü sırada teklif sunan isteklinin oda kayıt sureti ile ticaret sicil kayıt gazetesinde farklı bir ikametgâh adresi bulunmasına rağmen, 5'inci sırada teklif sunan isteklinin ikametgâh adresini tebligat adresi olarak gösterdiği anlaşılmıştır. Bu durumda anılan kararda, söz konusu fiil ve davranışların KİK'in 17'nci maddesinin (b) bendi kapsamında olduğu sonucuna varılmıştır.

# Rekabeti Engelleyici ve İhale Kararını Etkileyen Durumlar

## 4. Aynı IP Adresi Üzerinden İhale Dokümanının İndirilmesi

Söz konusu durumla ilgili olarak; Danıştayın bir kararında, (E:2018/2926, K.2018/2422) ihale dokümanın aynı kişi ve aynı IP adresinden EKAP üzerinden indirildiği, birden fazla iş kalemini ihtiva eden 5 adet paçal iş kaleminden oluşan ihalede BF-3, BF-4, BF-5 no'lu iş kalemlerine aynı birim fiyat teklif edildiği hususları bir arada değerlendirildiğinde, adı geçen şirketler tarafından 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 17'nci maddesinin (b) bendi hükmüne aykırı şekilde ihaleye teklif verildiği, irade birliği çerçevesinde birlikte hareket ettiklerine dair güçlü kanıtlar bulunduğu sonucuna varılmıştır.



**Teşekkürler.**

**HUKUK HİZMETLERİ DAİRESİ  
BAŞKANLIĞI**