

İhale şartnamesinde belirtilen niteliklere sahip olmadığı halde sahip olduğundan bahisle değerlendirmeye almak

Zirai alet alımına ilişkin bir ihale şartnamesinde ilaçlama tanklarının plastik ya da fiber olması istenmekte, ihaleye katılan x firmasının bu şartları taşımasına rağmen hileli olarak ihale dışı bırakılmasında bu bentteki suç meydana gelmektedir.

Hileli davranışlar ile teklif edilen malları, şartnamesinde belirtilen niteliklere sahip olmadığı halde, sahip olduğundan bahisle değerlendirmeye almak:

Bu bente göre şartnameye uygun olmayan bir kimsenin teklifinin değerlendirmeye alınması söz konusu olmaktadır.İhale sürecinde tekliflerin alınması ve açılmasından sonra değerlendirilmesine geçildiğinde, ihale komisyonu teklif edilen malların şartnamede belirtilen nitelikleri taşımadığı halde, taşımasından bahisle değerlendirmeye almakla söz konusu suç meydana gelmekte, ilaveten ihalenin bu istekli üzerinde kalması da söz konusu olabilmektedir.

Bu durumda ihalenin şartnameye uygun olmayan mal öneren teklif sahibinde kalması ile kalmaması suçun oluşumu açısından bir önem arz etmemekte; önemli olan husus şartnameye uygun olmayan bu teklifin hemen ihale dışı bırakılması gerekirken değerlendirmeye alınması olmaktadır.

Teklifler ile ilgili olup da ihale mevzuatına veya şartnamelere göre gizli tutulması gereken bilgilere başkalarının ulaşmasını sağlamak (TCK md. 235/2-b)

Gizli kalması gereken bilgilerin başkalarına bildirilmesi ihalenin objektif ve serbest rekabet ortamında yapılmasını engellemekte, KİK'in md. 61'e göre açıklanması yasak olan bu türden belgelerin ifşa edilmesini ve bu bilgilere başkalarının ulaşmasının sağlanması yaptırım altına alınmaktadır.

Burada hileli bir davranışın olması aranmamakta, bilgi ve belgelerin hileli bir şekilde ulaştırılması veya ele geçirilmiş olması zorunlu tutulmaktadır. Tekliflerle ilgili olup da ihale mevzuatına veya şartnamelere göre gizli tutulması gereken bilgilere başkalarının ulaşmasının sağlanması ile suç tamamlanmakta, ayrıca bu bilgilerin kullanılması nedeniyle bir kısım isteklinin ihaleden çekilmesi veya ihalede kalması gerekmemektedir.

İşlenen fiilin bu bent kapsamında suç teşkil edebilmesi için, başkalarına ulaşması sağlanan bilgiler hem teklifle ilgili olması hem de ihale mevzuatı veya şartnamelere göre gizli tutulması gereken bilgi ve belgelerden olması gerekmektedir. Ayrıca hangi bilginin gizli olduğu hususu, ihalenin tabi olduğu mevzuat ve şartnameye göre belirlenmektedir.³¹³ Failin ihale sürecinde görevli olan bir kişi olması şartı bulunmamakta, bu nitelikte bilgiye sahip olması ve bunu başkalarına ulaştırması gerekmektedir. Bu suç herhangi biri tarafından işlenebilmektedir. Burada yaklaşık maliyetin açıklanması da bu bent kapsamında suç sayılmaktadır.

EMSAL;

Yargıtay 5.C.D., 16.11.2015 T, 2014/5402 E, 2015/16280 K, *"...ihale komisyonunda görevli sanık Y..Ş. 'un ihale mevzuatına göre gizli kalması gereken yaklaşık maliyet bedelini M.. A. 'ya göstermesi eyleminin TCK'nın 235/2-b bendi atfı ile 235/3-b maddesinde düzenlenen ihaleye fesat karıştırma suçunu oluşturacağı ve oluşa uygun olarak işlediği kabul edilen Ermenek M Tipi Kapalı Ceza ve İnfaz Kurumu'na yönelik diğer 13/06/2011 tarihli kuru gıda ihalesine fesat karıştırma eylemi de nazara alınıp "zincirleme şekilde ihaleye fesat karıştırma*

suçundan "hükümlülüğüne karar verilmesi gerektiğinin düşünülmemesi...