

ihaledeki yaklaşık maliyete dair gizli bilgileri öğrenip firma sahibine bildirilmesi

ihaleye fesat karıştırma suçuna şerikliğin her iki şekliyle de katılmak mümkün olmaktadır. Azmettirmede, suç işleme düşüncesi veya niyeti olmayan bir kimseye iradesinin çözdürülerek bu yönde karar alması sağlanmaktadır.

Azmettirmenin konusu ihaleye fesat karıştırmaya yönelik olmakta, azmettiren ihale yetkilisi olabileceği gibi, üçüncü bir şahıs da olabilmektedir. Yardım etme ise, suç işlemeye teşvik etme, suç işleme kararını kuvvetlendirme, fiilin işlenmesinden sonra yardımda bulunacağını vaat etme, suçun nasıl işleneceği hususunda yol gösterme, fiilin işlenmesinde kullanılan araçları sağlama, suçun işlenmesinden önce veya işlenmesi sırasında yardımda bulunarak icrayı kolaylaştırma şeklindeki hareketlerle kendini göstermektedir. Örneğin; ihaleye katılanların tamamıyla anlaşarak ihaleye fesat karıştırılmasına azmettirme, bir isteklinin ihaleye katılabilmesini sağlamak adına sahte veya yanıltıcı belge düzenleyen kamu görevlisi, ihaleye fesat karıştırılması için yol gösteren kişi de yardım eden olarak sorumlu olmaktadır

Yargıtay 5.C.D, 24.11.2014 T, 2014/ 2403 E, 2014/11367 K:“Sanıklardan İ. E. Y. ve E. Y.’ın Sakarya 1. Ana Bakım Komutanlığının tedarik kısmında sivil işçi olarak görev yaptıkları, bu Komutanlığın 29.7.2010 tarihli yazısına göre ihale dosyalarının hazırlanması ve takibiyle de görevlendirilmiş olmaları sebebiyle 4734 Sayılı Kanunun 60. maddesinde sayılan ihale aşamasında görevli kişilerden kabul edilmeleri gerektiği, ihalelerle ilgilenen sanıklar S. E., E. Ş. ve N. Ş.’in azmettirmesi sonucu sanık G. K.’nın İ. E. Y. ve E. Y.’ı arayarak suça konu ihalelerdeki yaklaşık maliyete dair gizli bilgileri kendisine aktarmaları konusunda ikna ettiği,

bu kapsamda G. K.'nın azmettirmesi ve aracılığıyla 11.12.2009 tarih ve 2009/159568 kayıt numaralı ihalede yaklaşık maliyete dair gizli bilgilerin İ. E. Y. tarafından firma sahipleri olan S. E. ve E. Ş.'e aktarıldığı, yine G. K.'nın azmettirmesi ve aracılığıyla 4.1.2010 tarih ve 2009/170692 kayıt numaralı ve 19.1.2010 tarih ve 2009/170947 kayıt numaralı ihalelerde bu mahiyetteki gizli bilgilerin firma sahibi olan N. Ş. 'e aynı sanık tarafından aktarıldığı, İ. E. Y. ile aynı bölümde çalışıp görevi sebebiyle ihale aşamasında görevli kişilerden sayılan sanık E. Y.'ın ise G. K.'nın azmettirmesi ve aracılığıyla 28.12.2009 ve 2009/160097 kayıt numaralı ihaledeki yaklaşık maliyete dair gizli bilgileri öğrenip firma sahibi olan N. Ş.'e aktardığı dosya kapsamından anlaşılmakla;

4734 Sayılı Kamu İhale Kanununun 9. maddesinde, "Mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin ihalesi yapılmadan önce idarece, her türlü fiyat araştırması yapılarak katma değer vergisi hariç olmak üzere yaklaşık maliyet belirlenir ve dayanaklarıyla birlikte bir hesap cetvelinde gösterilir. Yaklaşık maliyete ihale ve ön yeterlik ilanlarında yer verilmez, isteklilere veya ihale süreci ile resmi ilişkisi olmayan diğer kişilere açıklanmaz" ve aynı Kanunun 61. maddesinde, "Bu Kanunun uygulanmasında görevliler ile danışmanlık hizmeti sunanlar; ihale süreci ile ilgili bütün işlemlere, isteklilerin iş ve işlemleri ile tekliflerin teknik ve mali yönlerine dair olarak gizli kalması gereken bilgi ve belgelerle işin yaklaşık maliyetini ifşa edemezler, kendilerinin veya 3. şahısların yararına kullanamazlar." şeklinde hükümlerin bulunması karşısında yaklaşık maliyete ve sair gizli tutulması gereken bilgilerin yetkisiz kişilere verilmesiyle veya bu bilgilerin ifşa edilmesiyle ihaleye fesat karıştırma suçunun tamamlanmış olacağı, bu itibarla sanıklar İ. ve E, G, E, N ve S nin azmettirmesiyle gerçekleştirdiği eylemlerin TCK'nın 235. maddesinin "b" bendi hükmüne göre,"tekliflerle ilgili olup da ihale mevzuatına veya şartnamelere göre gizli tutulması

gereken bilgilere başkalarının ulaşmasını sağlamak" suretiyle ihaleye fesat karıştırma suçunu oluşturduğu, buna bağlı olarak sanık İ. E. Y.'ın zincirleme şekilde ihaleye fesat karıştırma, sanıklar G K ve N. Ş.'in zincirleme şekilde ihaleye fesat karıştırmaya azmettirme, sanık E. Y.'ın bir kez **ihaleye fesat karıştırma**, sanıklar S. E. ve E. Ş. 'in ise birer kez **ihaleye fesat karıştırmaya** azmettirme suçlarından mahkumiyetlerine karar

verilmesi gerektiği gözetilmeden dosya kapsamı, oluşa uygun düşmeyen gerekçeler ve yanılgılı değerlendirme sonucu yazılı şekilde beraat hükümleri kurulması."kararı emsal olmaktadır