

İhalelerde Teknik kriterlerin belirlenmesi hk (Danıştay Kararlı)1

İhalelerde Teknik kriterlerin belirlenmesinde verimliliği ve fonksiyonelliği dikkate almak kaydıyla idarelere ihtiyaç duyduklarının vasfını belirleme konusunda takdir yetkisi tanınmıştır.

(Emsal karar Danıştay 13. Daire, E. 2014/3141, K. 2019/3797)

Kurul idarelerin bu takdir yetkisini, yapılan itirazın şikâyet başvurularındaki iddialar bakımından incelemekte olup; somut olaya göre farklı sonuçlara ulaşmaktadır.

Ancak bu başvurularda idarenin hangi düzenlemelerle Kanun'un 12. maddesinde yer alan kuralları ihlal ettiği açıkça ortaya konulmadan ihtiyacına yönelik sorgulama yapılması mümkün olmamakta ve bunun yerindelik denetimi kapsamında kalacağı değerlendirilmektedir.

Kanun'un 12. maddesine aykırılığı itirazın şikâyet dilekçesinde açıklanmış teknik kriterler hakkında Kurul tarafından inceleme yapılmaktadır. Bu incelemenin sağlıklı şekilde yapılabilmesi için Kurul, Kanun'un 53. ve 56. maddeleri uyarınca resmi ve özel kurum, kuruluş veya kişilerden belge, bilgi, görüş isteyebilir ya da özel uzmanlık gerektiren teknik hususlarla ilgili ihtisas sahibi kişilerin görüşüne

başvurabilir. Bu bir zorunluluk olmayıp, itirazın şikâyet başvurusunda yer alan iddiaların karşılanması için uyumsuzluğun niteliğine bağlı olarak takdir yetkisi kullanılmaktadır.(Emsal Karar Danıştay 13. Daire, E. 2021/340, K. 2021/482, T. 15.02.2021)

Ancak itirazın şikâyet dilekçesinde somut ve ciddi nitelikte açıklamalara yer verilmiş olması, aynı zamanda incelemenin teknik uzmanlık gerektirmesi halinde Kurul'un ihtisas sahibi kişilerin görüşüne

başvurması gerekmektedir.(Emsal Karar Danıştay 13. Daire, E. 2021/4738, K. 2021/4486, T. 13.12.2021,)

Kurul tarafından teknik görüş alınmasına karar verilmesi halinde, teknik görüşün amacına ulaşabilmesi ve karara esas alınabilmesi için ihtilafın özünü, bilimsel gerekçeleri içerecek ve hiçbir tereddüde yer vermeyecek şekilde aydınlatması gerekir.(Emsal karar Danıştay 13. Daire, E. 2021/2898, K. 2021/2741, T. 09.09.2021)

Teknik kriterler bakımından rekabeti daraltıcı nitelikte olduğuna ilişkin açık bir tespite yer verilmeden, ihtimale dayalı ve rekabeti artırıcı önerilerin yer aldığı teknik görüş ihalenin iptalini gerektirecek nitelikte değildir.(Emsal karar Danıştay 13. Daire, E. 2022/2444, K. 2021/2768, T. 21.06.2022,)

Bu gibi durumlarda tahmine dayalı olmayan ve net bir teknik görüş alınarak karar verilmesi gerekir.

Sonuç olarak, 4734 sayılı Kanun'da teknik kriterlerde objektifliğin ve ihalede tarafsızlığın sağlanabilmesi için teknik kriterler bakımından detaylı kurallara yer verildiği ve idarenin belirlediği koşulların objektifliğinin teknik görüş alınarak Kurul tarafından incelenmesinin mümkün olduğu anlaşılmaktadır.

Diğer bir ifadeyle, rekabeti engelleyici teknik kriterler belirlenmesini engelleyen kurallara uyulmasıyla Kanun'un eşitler arası rekabetin gerçekleştirilmesini amaçlandığı sonucuna ulaşılmaktadır.