

İdarece ihalenin iptaline ilişkin gerekçesinde Teknik Şartnamenin hangi maddelerinde revizyon yapılmasına ihtiyaç duyulduğunun somut olarak belirtilmediği gerekçesi

İdarece ihalenin iptaline ilişkin gerekçesinde Teknik Şartnamenin hangi maddelerinde revizyon yapılmasına ihtiyaç duyulduğunun somut olarak b

Toplantı No	: 2020/013
Gündem No	: 30
Karar Tarihi	: 18.03.2020
Karar No	: 2020/UH.II-593

BASURUYA SAHİBİ:

İlmed İlaç ve Med. Özel Lab. Hiz. San. ve Tic. Ltd. Şti..

VEKİLİ:

Av. Fatih ERDÖL,

İHALEYE YAPAN İDARE:

Ordu İl Sağlık Müdürlüğü,

BASURUYA KONU İHALE:

2019/477034 İhale Kayıt Numaralı "24 Ay Süreli Sonuç Karşılıklı Laboratuvar Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Ordu İl Sağlık Müdürlüğü tarafından 05.11.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "24 Ay Süreli Sonuç Karşılıklı Laboratuvar Hizmet Alımı" ihalesinin ilişkin olarak İlmed İlaç ve Med. Özel Lab. Hiz. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından 27.02.2020 tarih ve 18643 sayılı ile Kurum Kayıtlarına alınan 27.02.2020 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/404 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelenmiştir.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, ihalenin idarece iptaline gerekçe olarak diğer istekli ile olan fiyat farkının gösterildiği, ancak anılan isteklinin teklifinin ihale için yeterli kriterlerini taşımadığından değerlendirme dışı bırakıldığı, dolayısı ile verilen fiyattın da ihale şartnamelerine uygun olmadığı, bu nedenle bir değerlendirme kriteri olmayacağı, tekliflerinin teknik ve idari olarak onaylandığı, bu durumda teknik ve idari şartnameyi fiyat dâhil karşıladıkları, yaklaşık maliyetin altında olan tekliflerinin kamu zararına yol açmayacağı, ihalenin yenilenmesi halinde ise daha iyi teklif alınacağından net olmadığı iddialarına yer verilmiştir.

İptal gerekçeleri ile sınırlı olarak yapılan inceleme sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel İlkeler" başlıklı 5'inci maddesinin birinci fıkrasında "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabetsizliği, eşit muameleyi, güvenilirliği, gizliliği, kamuyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur." hükmü,

Anılan Kanun'un "İhalelerin karara bağlanması ve onaylanması" başlıklı 40'inci maddesinde "37 ve 38 İnci maddelere göre yapılan değerlendirme sonucunda ihale, ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren isteklinin üzerinde bırakılır.

İhale komisyonu gerekçeli kararını belirleyerek, ihale yetkilisinin onayına sunar. Kararlarda istektilerin adları veya ticaret unvanları, teklif edilen bedeller, ihalenin tarihi ve hangi istekli üzerine hangi gerekçelerle yapıldığı, ihale yapılması ise nedenleri belirtilir.

İhale yetkilisi, karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde ihale kararını onaylar veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal eder. İhale; kararın onaylanması halinde geçerli, iptal edilmesi halinde ise hükümsüz sayılır." hükmü yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale Konusu Hizmetin;

a) Adı: 24 Ay Süreli Sonuç Karşılıklı Laboratuvar Hizmet Alımı

b) Miktarı ve türü: Ordu İl Sağlık Müdürlüğüne bağlı sağlık tesisleri için 175.223.700,30 ₺'lik ve 24 Ay Süreli Sonuç Karşılıklı Laboratuvar Hizmeti Alımı

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

c) Yapılacağı yer: Ordu Devlet Hastanesi (Ordu DH), Ordu Eğitim ve Araştırma Hastanesi (OEAH), Ordu Eğitim ve Araştırma Kadın ve Çocuk Hastanesi (OEAH-KÇ), Fatma Devlet Hastanesi (Fatma DH), Ünye Devlet Hastanesi (Ünye DH), Gökkyöy Devlet Hastanesi (Gökkyöy DH), Gürgençtepe Devlet Hastanesi (Gürgençtepe DH), Kurmu Devlet Hastanesi (Kurmu DH), Korgan Devlet Hastanesi (Korgan DH), Aybastı Devlet Hastanesi (Aybastı DH), Akşu Devlet Hastanesi (Akşu DH), Üzümlü Devlet Hastanesi (Üzümlü DH), Mesutiyeye İlçe DH, Ordu Halk Sağlığı Merkez Laboratuvarı, Ordu Jinekoloji Entegre Sağlık Hizmeti Sunan Merkezler (ESM), Toplum Sağlığı Merkezleri (TSM) ve Aile Sağlığı Merkezleri (ASM)." düzenlenmiştir.

Anılan Şartname'nin "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptal edilmesi" başlıklı 34'üncü maddesinde "34.1. İhale Komisyonu Kararı Üzerine İdare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez. 34.2. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum, bütün istektilere gerekçesiyle birlikte derhal bildirilir." düzenlenmesi yer almaktadır.

İdare tarafından yaklaşık maliyetin Adana, Giresun, Muğla ve Erzurum İl Sağlık Müdürlükleri'nin 2018 ve 2019 yılı sonuç karşılıklı laboratuvar hizmet alımı ihalelerinde oluşmuş sözleşme birim fiyatlarının doğruların, kendileri tarafından 2017 yılında gerçekleştirilen sonuç karşılıklı laboratuvar hizmet alımı ihalesi sözleşme birim fiyatının güncellenmiş halinin ve SUT birim fiyatının ise giderler düşülmüş halinin aritmetik ortalamasının bulunması suretiyle hesaplanan birim fiyat ile artıktan çarpımı sonucu bulunduğu, bulunan yaklaşık maliyette 47 yüklenici kârının dâhil olduğunun belirtildiği anlaşılmıştır.

İncelenen ihaleye 2 (iki) isteklinin katıldığı, 13.11.2019 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin 70.155.599,46 TL teklif fiyatına sahip Turmed Turizm İnş. Tic. Mh. San. Tic. Ltd. Şti. üzerinde bırakıldığı, Başvuru sahibi İlmed İlaç Med. Öz. Lab. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti.'nin 75.377.501,25 TL teklif fiyatı ile ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi istekli olarak belirlendiği,

Başvuru sahibi tarafından söz konusu ihale komisyonu kararına karşı yapılan şikâyet ve itirazın şikâyet başvuruları sonrasında alınan 12.02.2020 tarihli ve 2020/08.11.389 sayılı Kurul kararı ile "Akademik Kurul'dan alınan teknik görüşün, Turmed Turizm İnş. Tic. Mh. San. Tic. Ltd. Şti. tarafından teklif edilen Ordu marka kan grubuna kartının Teknik Şartname'nin 8.12.1.7 ve 8.12.1.8 maddelerini karşıladığı; LZZ kitinin anılan Şartname'nin 8.11.3 maddesini karşıladığı; fakat Swelab Alfa Plus marka cihazın söz konusu Şartname'nin 8.6.2 maddesini karşılamadığı anlaşıldığından, Başvuru sahibinin bu cihaza ilişkin indisi yerinde bulunmuştur.

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemlerle giderilebilecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, Turmed Turizm İnş. Tic. Mh. San. Tic. Ltd. Şti.'nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir." gerekçesiyle düzeltici işlemler kararı alındığı,

Anılan Kurul kararının gereğini yerine getirmek üzere 24.02.2020 tarihinde alınan ihale komisyonu kararı ile "Turmed Tur. İnş. Tic. Mh. San. Tic. Ltd. Şti.'nin teklifinin söz konusu Kurul Kararına istinaden değerlendirme dışı bırakılmasına, İlmed İlaç Medikal Özel Lab. Hiz. San. Tic. Ltd. Şti.'nin teklifi her ne kadar ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlenmiş ise de; iki teklif arasında oluşan 5.421.901,89 TL'lik fark göz önüne alındığında, teknik şartnamenin revize edilerek yeniden ihaleye çıkarılmasının kamu yararı doğrultusunda uygun olacağı değerlendirilmiş ve ihalenin iptal edilmesine" karar verildiği anlaşılmıştır.

4734 sayılı Kanun'un temel ilkeleri belirleyen 5'inci maddesinde, idarelerin anılan Kanun'a göre yapılan ihalelerde saydamlığı, rekabetsizliği, eşit muameleyi, güvenilirliği, gizliliği, kamuyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumlu olduğu hükmü altına alınmıştır.

Öte yandan, aynı Kanun'un 40'inci maddesi uyarınca, ihale yetkilisinin, ihale komisyonu kararını onaylaması veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle ihaleyi iptal etmesi hususunda takdir yetkisi bulunmaktadır. Ancak bu takdir yetkisi mutlak ve sınırsız bir yetki niteliğinde olmadığından, takdir yetkilisinin anayasal ilkeler çerçevesinde, eşitlik ilkesine uygun şekilde, kamu yararı ve hizmet gerekçeleri gözönüne alınarak, tesis edilen işlemin gerekçesinin açıkça ortaya konulması gerekmektedir.

İdarece ihalenin iptaline ilişkin gerekçesinin incelenmesi neticesinde; 24.02.2020 tarihinde alınan ihale komisyonu kararında "iki teklif arasında oluşan 5.421.901,89 TL'lik fark göz önüne alındığında, teknik şartnamenin revize edilerek yeniden ihaleye çıkarılmasının kamu yararı doğrultusunda uygun olacağı" ifadelerinin yer verildiği, Teknik Şartname'nin hangi maddelerinde revizyon yapılmasına ihtiyacı duyulduğumun somut olarak belirtildiği gibi yaklaşık maliyet hesabının yeniden yapılmasına gerekliliğine işaret eden bir hususun da ifade edilmediği, bu çerçevede teklifi ihalede değerlendirme dışı bırakılması bir isteklinin teklif fiyatının ölçüt olarak alınmayacağı, bu itibarla idarece anılan gerekçeye verilen ihalenin iptali kararının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliği edilmiş olduğu veya tebliği yapılmadığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

İdarenin ihalenin iptali kararının iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.

elirtilmediği gerekçesi