

İdari Şartnamede belirtilen ihale İlanına yansıyan hükümlerinin değiştirildiği ancak düzeltme ilanının yayımlanmadığı anlaşılmıştır ihale dokümanında tekliflerin hazırlanmasını etkileyebilecek maddi veya teknik hataların veya eksikliklerin bulunması ve bu hata veya eksikliklerin ilana yansıyan hususlar olduğunun anlaşılması durumunda, ilanın yayımlanmasını takip eden on beş gün içerisinde düzeltme ilanı yapılmasının zorunlu olduğu hk

Toplantı No	: 2020/028
Gündem No	: 21
Karar Tarihi	: 24.06.2020

Karar No

: 2020/UH.I-1109

BASURU SMIŞİ:
Omigen Tıbbi Dr. A.Ş.,

İHALEYE YAPILAN İDARE:
Hatay Mustafa Kemal Üniversitesi Rektörlüğü Döner Sermaye İşletme Müdürlüğü,

RASURUYA KONUL İHALE:
2020/213236 İhale Kayıt Numaralı "Hmkü Sağlık Uygulama ve Araştırma Hastanesi Merkez Laboratuvarı 31.989.570,20 Puan Sonuç Karşılığı Kit/Cihaz Alımı İşi" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
Hatay Mustafa Kemal Üniversitesi Rektörlüğü Döner Sermaye İşletme Müdürlüğü tarafından 02.06.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Hmkü Sağlık Uygulama ve Araştırma Hastanesi Merkez Laboratuvarı 31.989.570,20 Puan Sonuç Karşılığı Kit/Cihaz Alımı İşi" ihalesine ilişkin olarak Omigen Tıbbi Dr. A.Ş.'nin 27.05.2020 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusuna, idarenin 27.05.2020 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 05.06.2020 tarih ve 24197 sayılı ile Kurum Kayıtlarına alınan 05.06.2020 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/919 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, 21.05.2020 tarihli zeyilname ile "Biyokimya (Grup I)" kısmında, ekonomik açıdan en avantajlı birinci teklifin tespitinde belirleyici olan, İdari şartnamenin 35.1.1'inci maddesinde fiyat dışı unsurlara yönelik olarak değişiklik yapıldığı, düzenleme yapılan bu maddenin ihale ilanı'na da yansıtıldığı, bu durumun ihale ilanı, idari ve teknik şartname arasında çelişki yarattığı ve sağlıklı teklif verilmesine engel olduğu, söz konusu ihalenin düzenleme ilanı yayınlanmadan ihale edilmesinin kamu ihale mevzuatına uygun olmadığı, ayrıca idarece şikâyet başvurularına verilen cevapta söz konusu düzenlemenin katılmı artıracağına ifade edildiği ancak, ihale kriterlerinin değiştirildiği ve ilanın düzenlenmediği bir ihalede bu husustan haberdar olunması durumunda düzenlemenin katılmı artıracağı yönünde bir değerlendirme yapılmasının da mümkün olmadığı, idarece şikâyet başvurusuna verilen cevapta esaslı olarak gösterilen kararın da şikâyetin reddine dayanık oluşturamayacağı, bu nedenle ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesi doğrudan etkileyen bir hususta zeyilname yapılması ve düzenlemenin ihale ilanı'na da yer alması ve düzenleme ilanı için yeterli süre olmasını nedeniyle ihale düzenlenmesi ve bu durumun düzeltici işleme gidilemeyecek nitelikte işlemlerle sonuçlanmasını istediği 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 26 ve 55'inci maddelerinde ve Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 21'inci maddesinde yer alan hükümler ile İdari Şartname'nin 14.5'inci maddesinde yer alan düzenleme gereği ihalenin iptal edilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel İlkeler" başlıklı 5'inci maddesinde "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenirliliği, gizliliği, kamuyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamaya sorumludur." hükmü,

Anılan Kanun'un "İhale ilan süreleri ve kuralları ile ön ilan" başlıklı 13'üncü maddesinde "Bütün isteklere tekliflerini hazırlayabilmeleri için yeterli süre tanımak suretiyle;

- 1) Açık ihale usulü ile yapılacak olanların ilânları, ihale tarihinden en az kırk gün önce,
- 2) Belli istekler arasında ihale usulü ile yapılacak olanların ön yeterlik ilânları, son başvuru tarihinden en az onördört gün önce,
- 3) Pazarlık usulü ile yapılacak olanların ilânları, ihale tarihinden en az yirmibeş gün önce,

Kamu İhale Bülteni'nde en az bir defa yayımlanmak suretiyle yapılır." hükmü,

Aynı Kanun'un "İlanın uygun olmaması" başlıklı 26'ncı maddesinde "13, 24 ve 25'inci maddelerdeki hükümlere uygun olmayan ilânlar geçersizdir. Bu durumda, ilân bu maddelere uygun bir şekilde yenilenmedikçe ihale veya ön yeterlik yapılamaz. Ancak, 13 üncü maddede belirtilen ilânın yapılması veya ilân sürelerine uyulmaması halleri hariç, yapılan ilânlarla 24 ve 25'inci maddede hükümlerine uygun olmayan hatalar bulunması durumunda, 13 üncü maddede göre yirmibeş ve kırk günlük ilân süresi bulunan ihalelerde ilânların yayımlanmasını takip eden onbeş gün diğer ihalelere ise on gün içinde hatalı hususlar için düzeltme ilânı yapmak suretiyle ihale veya ön yeterlik gerçekleştirilebilir." hükmü,

"İhale dokümanında değişiklik veya açıklama yapılması" başlıklı 29'uncü maddesinde "İlan yapıldıktan sonra ihale dokümanında değişiklik yapılması esastır. Değişiklik yapılması zorunlu olursa, bunu gerçekleştiren sebep ve zorunluluklar bir tutanakla tespit edilerek önceki ilânlar geçersiz sayılır ve iş yeniden aynı şekilde ilân olur. Ancak, ilân yapıldıktan sonra, tekliflerin hazırlanmasını veya işin gerçekleştirilmesini etkileyebilecek maddi veya teknik hatalar veya eksikliklerini idarece tespit edilmesini veya isteklilerce yazılı olarak bildirilmesi halinde, ihale dokümanında değişiklikler yapılabilir. Yapılan bu değişikliklere ilişkin ihale dokümanını bağlayıcı bir parçası olan zeyilname, son teklif verme gününden en az on gün öncesinde bilgi sahibi olmaları temin edecek şekilde ihale dokümanı alanların tamamına gönderilir. Zeyilname ile yapılan değişiklikler nedeniyle tekliflerin hazırlanabilmesi için ek süreyle ihale süreci devamlıdır. İhale tarihi bir defaya mahsus olmak üzere en fazla yirmi gün zeyilname ile ertelebilir. Zeyilname düzenlenmesi halinde, teklifini bu düzenlemeye önce vermiş olan isteklilere tekliflerini geri çekerek, yeniden teklif verme imkanı sağlanır. Ayrıca, istekliler tekliflerini hazırlarken ihale dokümanında açıklanmasına ihtiyaç duyulan hususlarla ilgili olarak son teklif verme gününden yirmi gün öncesine kadar yazılı olarak açıklama talep edebilir. Bu talebin idarece uygun görülmesi halinde yapılacak açıklama, bu tarihe kadar ihale dokümanı alan bütün isteklilere son teklif verme gününden on gün öncesinde bilgi sahibi olmaları temin edecek şekilde ve açıklama talebinde bulunan istekli belirlenmesinin yazılı olarak gönderilir." hükmü,

"İdarece şikâyet başvurusu" başlıklı 55'inci maddesinde "İlan, ön yeterlik veya ihale dokümanına ilişkin şikâyetlerin birinci fıkradaki süreleri aşmamak üzere en geç ihale veya son başvuru tarihinden üç iş günü öncesine kadar yapılabilir. Bu yöndeki başvuruların idarelerce ihale veya son başvuru tarihinden önce sonuçlandırılması esastır. Şikâyet üzerine yapılan inceleme tekliflerin hazırlanmasını veya işin gerçekleştirilmesini etkileyebilecek maddi veya teknik hataların veya eksikliklerin bulunması ve idarece ihale dokümanında düzeltme yapılmasına karar verilmesi halinde, gerekli düzeltme yapılarak 29 üncü maddede belirtilen usule göre son başvuru veya ihale tarihi bir defaya mahsus olmak üzere erteletir. Ancak belirlenen maddi veya teknik hataların veya eksikliklerin ilanda da bulunması halinde 26 nci maddede göre işlem tesis edilir." hükmü,

Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliği'nin "İlanlar" başlıklı 15'inci maddesinde "(1) İhale ve ön yeterlik ilanı, iptal ilanı, düzeltme ilanı, sonuç ilanı Kanununun 13, 16, 26 ve 47'nci maddeleri ile ilgili uygulama yönetmeliğinde yer alan hükümlere göre EKAP üzerinden hazırlanır." hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Şikâyet üzerine doküman değişikliği yapılması" başlıklı 15.1'inci maddesinde "İhale Uygulama Yönetmeliğinin "İhale ve ön yeterlik dokümanında değişiklik veya açıklama yapılması" başlıklı maddesinde "Kanunun 55'inci maddesi uyarınca şikâyet üzerine yapılan incelemede; başvuruların ya da tekliflerin hazırlanmasını veya işin gerçekleştirilmesini etkileyebilecek maddi veya teknik hataların veya eksikliklerinin bulunması ve idarece ihale veya ön yeterlik dokümanında düzeltme yapılmasına karar verilmesi halinde, ihale veya son başvuru tarihine on günün süre kalması olsa dahi gerekli düzeltme yapılarak yukarıda belirtilen usule göre son başvuru veya ihale tarihi bir defa daha ertelebilir. Belirlenen maddi veya teknik hataların veya eksikliklerinin ilanda da bulunması halinde ise ihale sürecine devam edilebilmesi, ancak Kanunun 26'ncı maddesinde ihale süreci devamlıdır. İhale tarihi bir defaya mahsus olmak üzere en fazla yirmi gün zeyilname ile ertelebilir. Zeyilname düzenlenmesi halinde, teklifini bu düzenlemeye önce vermiş olan isteklilere tekliflerini geri çekerek, yeniden teklif verme imkanı sağlanır. Ayrıca, istekliler tekliflerini hazırlarken ihale dokümanında açıklanmasına ihtiyaç duyulan hususlarla ilgili olarak son teklif verme gününden yirmi gün öncesine kadar yazılı olarak açıklama talep edebilir. Bu talebin idarece uygun görülmesi halinde yapılacak açıklama, bu tarihe kadar ihale dokümanı alan bütün isteklilere son teklif verme gününden on gün öncesinde bilgi sahibi olmaları temin edecek şekilde ve açıklama talebinde bulunan istekli belirlenmesinin yazılı olarak gönderilir." hükmü,

İdari Şartname'nin "İhale dokümanında değişiklik yapılması" başlıklı 14'üncü maddesinde "14.1. İlan yapıldıktan sonra ihale dokümanında değişiklik yapılması esastır. Ancak, tekliflerin hazırlanmasını veya işin gerçekleştirilmesini etkileyebilecek maddi veya teknik hatalar veya eksikliklerini idarece tespit edilmesini veya idarece yazılı olarak bildirilmesi halinde, zeyilname düzenleme suretiyle ihale dokümanında değişiklik yapılabilir. Bu değişikliklere ilişkin ihale dokümanını bağlayıcı bir parçası olarak EKAP'a kaydedilir.

14.2. Zeyilname, ihale tarihinden en az on gün öncesinde bilgi sahibi olmaları temin edecek şekilde e-İhale Kullanarak dokümanı indirimi tamamına EKAP üzerinden gönderilir. Belirleme süresince, ihale dokümanının EKAP üzerinden indirilmesini ve teklif alınmasını devam edilecektir.

14.4. Zeyilname düzenlenmesi halinde, e-İhale süreci devamlıdır. İhale tarihi bir defaya mahsus olmak üzere en fazla yirmi gün zeyilname ile ertelebilir. Zeyilname düzenlenmesi halinde, teklifini bu düzenlemeye önce vermiş olan isteklilere tekliflerini geri çekerek, yeniden e-İhale verebilirler.

14.5. 4734 sayılı Kanunun 55'inci maddesi uyarınca şikâyet üzerine yapılan incelemede tekliflerin hazırlanmasını veya işin gerçekleştirilmesini etkileyebilecek maddi veya teknik hataların veya eksikliklerinin bulunması ve idarece ihale dokümanında düzeltme yapılmasına karar verilmesi halinde, ihale tarihinden önce gerekli düzeltme yapılarak yukarıda belirtilen usule göre ihale tarihi bir defa daha ertelebilir. Belirlenen maddi veya teknik hataların veya eksikliklerinin ilanda da bulunması halinde ise ihale sürecine devam edilebilmesi, ancak Kanunun 26'ncı maddesinde göre düzeltme ilanı yapılması ile mümkündür. Düzeltme ilanı için Kanunda öngörülen sürenin sona erdiğinin anlaşılması halinde ihale iptal edilir." düzenlemesi yer almaktadır.

Başvuruya konu "HMKÜ Sağlık Uygulama ve Araştırma Hastanesi Merkez Laboratuvarı Sonuç Karşılığı Kit/Cihaz Alımı İşi" ihalesine ait ihale ilanı'nın 05.05.2020 tarihinde yayımlandığı, ihale tarihinden 02.06.2020 olarak belirlendiği görülmüştür.

Ayrıca ihale sürecinde, ihaleye ait 11.05.2020 tarihli şikâyet başvurusu ile fiyat dışı unsur düzenlemelerine yönelik 12.05.2020 tarihli şikâyet başvuruları üzerine 21.05.2020 tarihinde zeyilname yayımlandığı, söz konusu zeyilnamenin 21.05.2020 tarihinden önce doküman satın alan isteklilere ayrıca EKAP üzerinden bildirildiği anlaşılmıştır.

Ayrıca zeyilname düzenlemesi sonrası ihale tarihinin değiştirilmediği de anlaşılmıştır.

Başvuruya konu ihaleye ait 05.05.2020 tarihinde yayımlanan ihale ilanı'nın 5'inci maddesinde "Ekonomik açıdan en avantajlı teklif fiyatla birlikte fiyat dışındaki unsurlar da dikkate alınarak belirlenecektir.

Fiyat Dışı Unsur Tanımı: 1. Teklif edilen yazılımın başka marka cihaza bağlanabilmesi olması 1 puan 2. Test sonuçlarının anlık izlenmesine olanak veren hareketli ortlamayı eş zamanlı hesaplayabilmesi olması ve sapa olduğunda anlık uyarı olusturabilmesi 1 puan 3. Laboratuvar içinde Biyokimya ve Hormon cihazlarının entegrasyon yapılması 5 puan

Hesaplamada Kullanılacak Formül: Toplam Puan=Teklif Fiyatı Puanı + Fiyat Dışı Unsur Puanı

Fiyat Dışı Unsur Değerlendirme Yöntemi: Liste Oluşturma

Numune Değerlendirmesinde Kullanılacak M1?: Hayır

Demonstrasyon Değerlendirmesinde Kullanılacak M2?: Evet

Teklif Fiyat Puanı: 95

Nispi Değeri: Listede olana puan uygulanacaktır

Tanımı	Fiyat dışı unsur puanı
Teklif edilen yazılımın başka marka cihaza bağlanabilmesi olması	1
Test sonuçlarının anlık izlenmesine olanak veren hareketli ortlamayı eş zamanlı hesaplayabilmesi olması ve sapa olduğunda anlık uyarı olusturabilmesi	1
Laboratuvar içinde Biyokimya ve Hormon cihazlarının entegrasyon yapılması	5

şeklinde düzenlemenin yer aldığı ve bu düzenleme ile biyokimya ile ilgili olarak ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenirken fiyat dışı unsur olarak dikkate edilecek hususların ayrıntılı olarak açıkladığı anlaşılmıştır.

Öte yandan, 21.05.2020 tarihinde yayımlanan zeyilname ile "35.1.1.

Biyokimya	
Fiyat Dışı Unsur Tanımı: 1. Teklif edilen yazılımın başka marka cihaza bağlanabilmesi 2 puan	
2. Test sonuçlarının anlık izlenmesine olanak veren hareketli ortlamayı eş zamanlı hesaplayabilmesi olması ve sapa olduğunda anlık uyarı olusturabilmesi 2 puan	
3. Laboratuvar içinde Biyokimya ve Hormon cihazlarının entegrasyon yapılması 3 puan	
Hesaplamada Kullanılacak Formül: Toplam Puan=Teklif Fiyatı Puanı + Fiyat Dışı Unsur Puanı	
Fiyat Dışı Unsur Değerlendirme Yöntemi: Liste Oluşturma	
Numune Değerlendirmesinde Kullanılacak M1?: Hayır	
Demonstrasyon Değerlendirmesinde Kullanılacak M2?: Evet	
Teklif Fiyat Puanı: 97	
Nispi Değeri: Listede olana puan uygulanacaktır	
Tanımı	Fiyat Dışı Unsur Puanı
Teklif edilen yazılımın başka marka cihaza bağlanabilmesi olması	2
Test sonuçlarının anlık izlenmesine olanak veren hareketli ortlamayı eş zamanlı hesaplayabilmesi olması ve sapa olduğunda anlık uyarı olusturabilmesi	2
Laboratuvar içinde Biyokimya ve Hormon cihazlarının entegrasyon yapılması	3

" şeklinde İdari Şartname'nin yukarıda belirtilen ihale ilanı'na yansyan hükümlerinin açık düzeltme ilanının yayınlanmadığı anlaşılmıştır.

Yukarıda aktarılan mevzuat açık ihale dokümanında tekliflerin hazırlanmasını etkileyebilecek maddi veya teknik hataların veya eksikliklerinin bulunması ve bu hata veya eksikliklerin ilana yansyan hususlar olduğunun anlaşılması durumunda, ilanın yayınlanmasını takip eden on beş gün içerisinde düzeltme ilanı yapılmasının zorunlu olduğu anlaşılmıştır.

Açıklanan nedenlerle, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu ve ihalenin iddia konusu 1'inci kısmının iptal edilmesi gerektiği sonucuna varılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işleme gidilemeyecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, ihalenin 1'inci kısmının iptali gerekmektedir.

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

Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin 1'inci kısmının iptaline,

Oybirliği ile karar verildi.

