

İhale dokümanında yer alan düzenlemelerden; EKAP üzerinden yapılan erişimlerin yine EKAP'ta kayıt altına alındığı ve ihale işlemlerinde bu kayıtların esas alındığı, ihale sürecinde ortaya çıkan teknik sorunlar nedeniyle idareler ve/veya kayıtlı gerçek ve tüzel kişilerce EKAP üzerinden işlem yapılamaması halinde söz konusu sürece ilişkin işlemlerin mevzuata uygun şekilde sürdürülebilmesi ve hak kayıplarının önlenmesini teminen Kurumun, ihale

**işlemlerini durdurma,
erteleme, yenileme ya da
iptal etme yetkisinin
bulunduğu**

Toplantı No	: 2022/022
Gündem No	: 38
Karar Tarihi	: 13.04.2022
Karar No	: 2022/UH.1-501

BAŞVURU SAHİBİ:
Dirim Tıp Özel Sağ. Ür. San. ve Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Kütahya İl Sağlık Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2022/45352 İhale Kayıt Numaralı "5 Grup Laboratuvar Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Kütahya İl Sağlık Müdürlüğü tarafından 11.03.2022 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "5 Grup Laboratuvar Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Dirim Tıp Özel Sağ. Ür. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 14.03.2022 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 18.03.2022 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 23.03.2022 tarih ve 14102 sayılı ile Kurum kayıtlarına alınan 23.03.2022 tarihli dilekçe ile itirazzen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2022/310 sayılı itirazzen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihale tarihinde (11.03.2022) son teklif verme saatinden (10.30) önce saat 09.30 itibarıyla fiyat girişi işlemlerine başladıkları ancak "teklif ver" butonuna basıldığı anda ekranın donduğu, son teklif verme saatine kadar bu işlemi tekrarladıkları ancak her defasında aynı sorunu karşıladıkları, netice itibarıyla son teklif verme saatinin geçtiği ve e-tekliflerini veremedikleri, yaşanan sistemsel problem nedeniyle ihalenin iptal edilmesi gerektiği iddiasına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kanun'un "Temel ilkeler" başlıklı 5'inci maddesinde "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenilirliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur." hükmü,

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Elektronik ihale" başlıklı 59/A maddesinde "(1) İhaleler, e-teklif alınmak suretiyle bu maddeye uygun olarak yapılabilir.

(2) Bu maddede hüküm bulunmayan hallerde, Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliğinin uygun olan hükümleri, yoksa bu Yönetmelik hükümleri uygulanır. Ancak e-anahatlar teklif ile birlikte ihale tarih ve saatine kadar gönderilir ve teklifler ihale tarih ve saatine ihale komisyonu tarafından EKAP üzerinde açılır.

(5) e-teklifler EKAP üzerinden, yalnızca teklif mektubu ve ekleri doldurularak hazırlanır ve e-imza ile imzalanarak ihale tarih ve saatine kadar gönderilir." hükmü,

Elektronik İhale Yönetmeliği'nin "İhalelerde uyulması zorunlu hususlar" başlıklı 4'üncü maddesinde "(1) İhale sürecine ilişkin aşağıdaki işlemler EKAP üzerinden gerçekleştirilir:

h) Başvuru ve tekliflerin kaydı.

(5) EKAP üzerinden yapılan erişimler ve Kurum tarafından belirlenen işlemler EKAP'ta kayıt altına alınır. EKAP üzerinden yapılan ihale işlemlerinde, bu kayıtlar esas alınır. e-imza kullanılarak EKAP üzerinden oluşturulan belgeler ve kayıtlar, aksi ispat edilinceye kadar kesin delil sayılır." hükmü,

Anılan Yönetmelik'in "e-tekliflerin hazırlanması ve sunulması" başlıklı 19'uncu maddesinde "(1) e-teklifler, istekliler tarafından EKAP üzerinden hazırlanır.

(2) e-teklifler, istekliler tarafından EKAP üzerinden hazırlandıktan sonra e-imza ile imzalanarak ihale tarih ve saatine kadar EKAP üzerinden gönderilir. EKAP, e-imza ile imzalanmış e-teklifi Kuruma göndermeden önce şifreleme işlemi yapar. Şifreleme sonucunda EKAP tarafından oluşturulan e-anahat, istekli tarafından kaydedilir. e-teklifin ihale dokümanında belirtilen tekliflerin açılma saatine kadar EKAP üzerinde Kurum tarafından belirlenecek şifreleme ve saklama yöntemleri ile saklanarak açılmaması sağlanır. Teklife ilişkin e-anahat ihale tarih ve saatinden sonra, tekliflerin açılacağı saate kadar EKAP üzerinden gönderilir. Tekliflerin açılacağı saate kadar e-anahatları gönderilmeyen teklifler değerlendirilmez ve dışı bırakılır.

(4) İhale sürecinde idareler ve/veya kayıtlı gerçek ve tüzel kişilerce, teknik sorunlar nedeniyle EKAP üzerinde işlem yapılamaması halinde, ihale sürecine ilişkin işlemlerin mevzuata uygun şekilde sürdürülebilmesi ve hak kayıplarının önlenmesi amacıyla alternatif sistemleri ve uygulamaları devreye almaya, gerekli hallerde bu ve ilgili işlemleri durdurmaya, ertelemeye, yenilemeye veya iptal etmeye yönelik tedbirleri almaya Kurum yetkilidir. Bu durumda EKAP üzerinden gerekli bildirimler yapılır." hükmü,

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe/alıma ilişkin bilgiler" başlıklı 2'inci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/alımın;

a) Adı: 5 Grup Laboratuvar Hizmet Alımı

e) Miktarı: 21 Ay Süreli 5 Grup Laboratuvar Hizmet Alımı." düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin "İhaleye ilişkin bilgiler" başlıklı 3'üncü maddesinde "3.1.

a) İhale kayıt numarası: 2022/45352

c) İhale (son teklif verme) tarihi ve saati: 11.03.2022 Saat: 10.30

3.2. Teklifler, ihale (son teklif verme) tarih ve saatine kadar EKAP üzerinden e-teklif olarak sunulur. İhale (son teklif verme) saatine kadar EKAP'a yüklenemeyen teklifler değerlendirmeye alınmaz." düzenlemesi,

Söz konusu Şartname'nin "Kısmi teklif verilmesi" başlıklı 20'nci maddesinde "20.1. Bu ihalede kısmi teklif verilebilir.

20.2. Bu ihaledeki kısım sayısı 5'tir. İhale kısımlarına ilişkin koşullar altta düzenlenmiştir:

5 Kısım – Her kısma ayrı ayrı teklif verilebilecektir." düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "Tekliflerin sunulma şekli" başlıklı 22'nci maddesinde "22.1. e-teklifler istekliler tarafından EKAP üzerinden, yalnızca teklif mektubu ve ekleri doldurularak hazırlandıktan sonra e-imza ile imzalanarak ihale tarih ve saatine kadar gönderilir. Teklife ilişkin e-anahat, e-teklif ile birlikte ihale tarih ve saatine kadar EKAP üzerinden gönderilir.

22.5. İhale sürecinde idareler ve/veya kayıtlı gerçek ve tüzel kişilerce, teknik sorunlar nedeniyle EKAP üzerinde işlem yapılamaması halinde, ihale sürecine ilişkin işlemlerin mevzuata uygun şekilde sürdürülebilmesi ve hak kayıplarının önlenmesi amacıyla alternatif sistemleri ve uygulamaları devreye almaya, gerekli hallerde bu ve ilgili işlemleri durdurmaya, ertelemeye, yenilemeye veya iptal etmeye yönelik tedbirleri almaya Kurum yetkilidir. Bu durumda EKAP üzerinden gerekli bildirimler yapılır." düzenlemesi yer almaktadır.

İhale işlem dosyası kapsamında gönderilen belgelerden e-teklif alınmak suretiyle gerçekleştirilen başvuru konu ihalenin "5 Grup Laboratuvar Hizmet Alımı" işine ilişkin olduğu, 5 kısımdan oluşan ihalede 14 adet ihale dokümanı indirildiği, ihalenin son teklif verme tarihinin 11.03.2022, saatinden 10.30 olduğu, ihaleye 5 istekli tarafından teklif verildiği ve başvuru sahibi Dirim Tıp Özel Sağ. Ür. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından herhangi bir kısma teklif vermediği anlaşılmış olup, başvuru sahibinin iddiası; EKAP'tan kaynaklanan sistemsel sorun nedeniyle teklif sunamadıklarına yönelik olduğundan; iddiada belirtilen süreler içerisinde e-teklif sunulabilmesine engel teşkil edebilecek herhangi bir sistemsel sorunun oluşup oluşmadığı hususunun tespiti gerekmektedir.

Bu kapsamda başvurunun neticelendirilebilmesi amacıyla "E-teklif alınmak suretiyle gerçekleştirilen 2022/45352 ihale kayıt numaralı "5 Grup Laboratuvar Hizmet Alımı" ihalesi ile ilgili olarak Kurumumuza yapılan itirazzen şikâyet başvurusu kapsamında, ihale tarihinde (11.03.2022) saat 09.30 ile 10.30 arasında EKAP'ta sistemsel sorun yaşanması nedeniyle tekliflerini sunamadıkları iddia edilmiş olup, bahse konu başvurunun sonuçlandırılabilmesi adına 11.03.2022 tarihinde saat 09.30 ile 10.30 arasında istekliler tarafından e-teklif sunulabilmesine engel teşkil edecek herhangi bir sistemsel sorun yaşanıp yaşanmadığı hususuna ilişkin bilgi ve belgelerin tarafımıza gönderilmesi hususunda bilgileri ve gereğini arz ederim." ifadelerinin yer aldığı 07.04.2022 tarihli ve E.2022/6322 yazılı ile Kamu İhale Kurumu Elektronik İhale Daire Başkanlığı'ndan bilgi talep edilmiş olup, söz konusu Daire Başkanlığı tarafından gönderilen 11.04.2022 tarihli ve E.2022/6577 sayılı cevabı yazıda "Kayıtlarımızın tetkiki sonucunda; belirtilen gün ve saat aralığında (11.03.2022 tarih ve saat 09.30-10.30) EKAP'ta teklif verilmesine engel nitelikte herhangi bir sistem kesintisi saptanmamıştır. Belirtilen ihale için (İKN:2022/45352) yazınızda belirtmiş olduğunuz zaman diliminde iki adet teklifin alındığı görülmektedir. (11.03.2022 tarihinde saat 09.49 ve saat 10.10) İlaveten çağrı merkezine söz konusu ihaleye ilişkin Dirim Tıp Özel Sağ. Ür. San. ve Tic. Ltd. Şti. temsilcisi olduğunu beyan eden kişi tarafından 11.03.2022 tarih ve saat 10.34'te "ihaleye teklif vermek için ihale saatinden önce teklif gönderdiğini ancak bilgisayarın donması nedeniyle e-anahatın oluşmadığını" beyan etmiştir.

Sonuç olarak; belirtilen tarih ve saatte EKAP'ta sistem kesintisi yaşanmaması ve ihaleye teklif sunan isteklilerin bulunması nedeniyle gönderilemediği ifade edilen tekliflerin kullanıcı kaynaklı olduğu değerlendirilmektedir." ifadelerine yer verilmiştir.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden ve ihale dokümanında yer alan düzenlemelerden; EKAP üzerinden yapılan erişimlerin yine EKAP'ta kayıt altına alındığı ve ihale işlemlerinde bu kayıtların esas alındığı, ihale sürecinde ortaya çıkan teknik sorunlar nedeniyle idareler ve/veya kayıtlı gerçek ve tüzel kişilerce EKAP üzerinden işlem yapılamaması halinde söz konusu süreçte ilişkin işlemlerin mevzuata uygun şekilde sürdürülebilmesi ve hak kayıplarının önlenmesini teminen Kurumun, ihale işlemlerini durdurma, erteleme, yenileme ya da iptal etme yetkisinin bulunduğu anlaşılmaktadır.

Elektronik ortamda teklif alınan ihalelerde istekliler tarafından e-teklif verilebilmesi için EKAP sisteminin tüm isteklilerin son teklif verme saatine kadar ihaleye teklif verebilmesine imkân sağlar nitelikte olması gerektiği gibi isteklilerin de sistem tarafından istenen teknik altyapıya uygun donanım ve yazılıma sahip olmaları ve e-teklif verilmesi ile ilgili kontrolleri yapmaları gerekmektedir.

Somut olayda başvuru sahibi tarafından, ihale tarihinde (11.03.2022) saat 09.30 ile son teklif verme saati olan 10.30 arasında ortaya çıkan sistemsel hata nedeniyle teklif veremedikleri iddiasında bulunulmuş olup, söz konusu hususun tespiti amacıyla Kamu İhale Kurumu Elektronik İhale Daire Başkanlığı ile yapılan yazışma neticesinde, ihale gününün bahse konu saat aralığında EKAP'ta herhangi bir sorun yaşanmadığı, nitekim aynı tarihte 09.30 ve 10.30 saatleri arasında iki istekli tarafından EKAP üzerinden e-teklif verildiği, dolayısıyla başvuru sahibinin teklif vermesine engel teşkil eden hususun kullanıcı kaynaklı olduğu anlaşıldığından başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

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 (c) bendi gereğince itirazzen şikâyet başvurusunun reddine,

Oybirliği ile karar verildi.