

# **İhale Komisyonu eksik sayıyla toplanıp karar alması**

Karar Veren Mahkeme: Ankara 13. İdare Mahkemesi

Karar Tarihi: 12.04.2012

Karar Sayısı : E:2010/1884 K:2012/877

Olay Özeti Karar ve Sonuç :

Dava dosyasının incelenmesinden, ...Hastanesi Başhekimliği tarafından "Web Tabanlı Hastane Bilgi Yönetim Sistemi Hizmet Alımına" ait açık ihale usulü ile yapılan ihalenin yaklaşık maliyetinin 1.442.000,00 TL olarak hesaplandığı, bahse konu ihalede 7 adet ihale dokümanı satın alındığı halde 14.06.2010 tarihinde yapılan ihaleye E... Ltd. Şti'nin davacı şirket ile birlikte ihaleye katılarak teklif verdiği, her iki firmanın ihaleyi yapan idarenin 30.06.2010 tarih ve 19504 sayılı yazısı ile 01.07.2010 ve 02.07.2010 tarihlerinde demonstrasyon yapmak için ... Araştırma Hastanesi tarafından tahsis edilen salona davet edildiği, yapılan demonstrasyon neticesinde davacı şirket tarafından teklif edilen HBYS teknik şartnameye uygun olmadığı gerekçesiyle değerlendirme dışı bırakılarak E... Ltd. Şti.'nin ekonomik açıdan en avantajlı teklifi verdiği bahisle 09.08.2010 tarihli ihale komisyonu kararı ile ihalenin E... Ltd. Şti üzerinde bırakıldığı, bunun üzerine ihalede değerlendirme dışı bırakılan davacı şirket tarafından, katılmış olduğu ihaleye ait ihaleyi yapan idareye yaptığı başvurusunun reddedilmesi üzerine davacı şirket tarafından, demonstrasyon tutanağında ihale komisyon üyelerinin demonstrasyona katıldığı belirtilmediği, ancak söz konusu toplantıda 4 kişinin bulunduğu, bu kişilerin bazılarının ihaleyi yapan idarede görevli olmadıkları, dolayısıyla komisyonun eksik (ve çift) sayıda üye ile Kanuna aykırı şekilde oluşturularak karar verdiği ve ihale üzerinde

bırakılan E... Ltd. Şti. Tarafından yapılan demonstrasyona ilişkin teknik raporun talep etmelerine rağmen idare tarafından kendilerine verilmediği bu durumun Kamu ihale Kanunu'nun Temel İlkeler başlıklı 5.maddesine aykırı olduğu, ihale üzerinde bırakılan firma tarafından sunulan yazılıının teknik şartnameye uygun olmadığı, ihale komisyonunun sadece uzman üyelerince hazırlanan raporun bilirkişi raporu niteliği taşıdığıının ihale komisyon kararında gerekçe yapılmasının mümkün olmadığı iddiasıyla 23.08.2010 tarihinde yaptığı itirazın şikayet başvurusunun Kamu ihale Kurulunca yapılan inceleme sonucunda; davacı şirketin; demonstrasyon toplantılarının ihale komisyonu toplantısı olmadığı, demonstrasyon sonucu hazırlanan teknik raporun da bir ihale komisyonu karar tutanağı olarak değerlendirilemeyeceği, gerek 4734 sayılı Kanun'da gerek ihale Uygulama Yönetmeliklerinde demonstrasyon toplantılarına ihale komisyon üyelerinin tamamının katılmasının zorunlu olduğuna yönelik bir hüküm bulunmadığı da göz önünde bulundurulduğunda, başvuru sahibinin, demonstrasyon toplantısının ihale komisyonu toplantısı olduğu, dolayısıyla ihale komisyonunun da eksik toplanmış olacağı gerekçesiyle aldığı kararları geçersiz olacağı yönündeki iddiası uygun bulunmadığı, 2.iddiaya ilişkin olarak; Kamu ihale Kurumuna yapılacak itirazın şikayet başvurularında ihale işlem dosyasında yer alan tüm belgeler doğrultusunda bir değerlendirme yapılacağından; başvuru sahibi tarafından 3.3.maddesi uyarınca ihale komisyonu başkanı tarafından, ihaleye katılan iki isteklinin sunmuş olduğu programla ilgili demonstrasyon yapılması için davet edildiği, her iki firmanın sunmuş oldukları programlarla ilgili demonstrasyon çalışmasına oluşturulan ihale komisyonunun mali üye dışında ikisi uzman dört üye tarafından katılarak teknik raporun hazırlandığı ve teknik rapora göre, davacı şirketin sunmuş olduğu programın teknik şartnameye uygun olmadığıının, diğer firmanın ise, teknik şartnameye uygun program sunduğunun belirtilmesi üzerine 09.08.2010 gün ve 2010/51 sayılı kararı ile davacı şirketin teknik şartnamede belirtilen hükümleri sağlayamadığından dolayı değerlendirme dışı bırakılarak diğer

şirketin en uygun teklifi vermesi nedeniyle ihalenin bu şirket üzerinde bırakılmasına karar verildiği görülmüştür.

Yukarıda anılan Kanun hükümlerinin değerlendirilmesinden, kamu kurum ve kuruluşlarının, söz konusu Kanun hükümleri uyarınca yapacakları ihalelerde öncelikle ihale konusu yapılacak iş ve hizmetle ilgili olarak ihale dokümanı içerisinde yer alan idari şartname, teknik şartname ve sözleşmeyi hazırlayacakları, ihale sürecinin, idarece hazırlanan ihale dokümanına uygun olarak yürütülmesi gerektiği, bu doğrultuda; isteklilerin, ihaleye katılarak vermiş olduğu tekliflerin en uygun teklif olup olmadığı hususunda yapılacak değerlendirmenin de aynı şekilde ihale dokümanındaki düzenleme göz önünde bulundurulması gerektiği açıktır.

Uyuşmazlık konusu edilen ihaleye ait düzenlenen idari şartnamenin "Demonstrasyon" başlıklı 3.3.10. maddesinde, isteklinin, tercih edilen internet tarayıcısının (Web Browser) vasıtasıyla HBYS'ye erişecek ve modüler mevcut sistemin de entegre biçimde çalıştığını ihale komisyonuna kanıtlayacakları, internet tarayıcı (Web Browser) dışındaki ara yüzler teknik olarak yetersiz sayılacağı ve ihale dışı bırakılacağı belirtilmesi nedeniyle ihaleye katılan isteklinin sunmuş oldukları programlara ait yapılacak demonstrasyon çalışmasının ise ihale komisyonu nezdinde yapacakları açık bir şekilde düzenlenmiştir.

Olayda ...Araştırma Hastanesi Başhekimliği tarafından 28.05.2010 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan "Web Tabanlı Hastane Bilgi Yönetim Sistemi Hizmet Alımı" ihalesine ait düzenlenen idari şartnamenin Demonstrasyon başlıklı 33.10 maddesi uyarınca, katılan isteklilerin sunmuş oldukları programlarla ilgili yapılacak demonstrasyon çalışmalarının 4734 sayılı Kanun hükümleri uyarınca 5 üyeden oluşan ihale komisyonu üyelerinin tamamı nezdinde yapılması gerektiği halde söz konusu idari şartnamede belirtilen düzenlemeye aykırı olarak ihaleye katılarak teklif veren davacı şirket ile birlikte E... Ltd. Şti'nin sunmuş olduğu programlarla ilgili demonstrasyon

çalışmasının ihale komisyonunda görevli mali işlerden sorumlu üye dışında 4 üye nezdinde yapılan inceleme sonucunda teknik raporun düzenlendiği anlaşılması karşısında; eksik toplanan komisyon üyeleri nezdinde yapılan değerlendirmenin geçerliliğinin kabulü mümkün olamayacağı sonucuna varılmıştır.

Bu durumda yukarıda bahsedilen hususlar göz önünde bulundurulduğunda; davacı şirketin katılmış olduğu ihaleye ait hazırlanan idari şartnamede belirtilen düzenlemeye aykırı şekilde eksik toplanan komisyon üyeleri nezdinde yapılan demonstrasyon çalışmaları neticesinde düzenlenen teknik rapora dayanarak ihalede değerlendirme dışı bırakılan davacı şirketin bu yöndeki iddiasına ilişkin itirazın şikayet başvurusunun reddine yönelik dava konusu kamu ihale kurulu kararında hukuki isabet bulunmamaktadır.