

ihale teknik şartnamede yer verilen düzenlemelere yönelik olarak davacı şirket tarafından bu düzenlemelerin rekabeti engellediği, bir marka/modeli tarif ettiği, talep edilen şekilde değişiklik yapılmasının cihazın verimliliğine ve fonksiyonelliğine hiçbir etkisi bulunmadığı özel uzmanlık gerektiren teknik hususlarla ilgili olarak görüş alınabileceğinin hüküm altına alındığı, ancak idarece yapılan incelemede ihaleye konu bu maddenin özel uzmanlık gerektiren teknik

**bir inceleme ile çözümlenmesi
gerekirken bu yola
başvurulmadığı davacı
tarafından yapılan şikâyet
başvurusuna ihale makamınca
verilen cevapların esas
alınarak soyut ve dayanağı
olmayan sebeplerle başvurunun
reddedildiği bu sebeple
ilgili Kanun maddesine aykırı
olarak işlemin tesis edildiği
görülmektedir Bu durumda dava
konusu şartnamede belirtilen
hususta spesifik olarak
belirtilerek görüş alınması
gerektiği, bu sebeple
uyuşmazlıkla ilgili teknik
görüş alınmadan tesis edilen**

işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına ait karar

Toplantı No	: 2021/045
Gündem No	: 56
Karar Tarihi	: 03.11.2021
Karar No	: 2021/MK-428

BAşVURU SAHİBİ:

Siemens Healthcare Sağlık Anonim şirketi

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Erzurum Bölge Eğitim Hastanesi

BAřVURUYA KONU İHALE:

2021/292782 İhale Kayıt Numaralı "Radyolojik Görüntüleme Ve Raporlama Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Erzurum Bölge Eğitim ve Araştırma Hastanesi tarafından yapılan 2021/292782 ihale kayıt numaralı "Radyolojik Görüntüleme ve Raporlama Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak, Siemens Healthcare Sağlık Anonim Şirketi itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 05.08.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1467 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle, Siemens Healthcare Sağlık Anonim Şirketi tarafından açılan davada, Ankara 17. İdare Mahkemesinin 15.10.2021 tarihli ve E:2021/1670 sayılı kararı ile "...Kamu İhale Kanunu ve ilgili mevzuatı uyarınca Kurul tarafından özel uzmanlık gerektiren teknik hususlarla ilgili olarak ihtisas sahibi kamu veya özel hukuk tüzel kişileri ile gerçek kişilerin görüşlerine başvurulabileceği ve alınacak teknik görüşün uyumsuzluk konusu olayın özünü aydınlatacak nitelikte olması durumunda değerlendirmeyi teknik görüş doğrultusunda yapacağı muhakkaktır.

Anılan teknik şartnamede yer verilen düzenlemelere yönelik olarak davacı şirket tarafından bu düzenlemelerin rekabeti engellediği, bir marka/modeli tarif ettiği, talep edilen şekilde değişiklik yapılmasının cihazın verimliliğine ve fonksiyonelliğine hiçbir etkisi bulunmadığı iddiasıyla başvuruda bulunulduğu, Kamu İhale Kurulu'nca yapılan incelemede ise, idarenin takdir yetkisinin olduğu, itirazın şikâyetine konu başvuruda şirketin ihaleye katılabilmek için değişiklik yapılmasını istediği ve rekabeti engellemediği gerekçeleriyle itirazın şikâyet başvurusunun reddedildiği anlaşılmaktadır.

4734 sayılı Kanunun "Kuruma itirazın şikâyet başvurusu" başlıklı 56. maddesinde özel uzmanlık gerektiren teknik hususlarla ilgili olarak görüş alınabileceğinin hüküm altına alındığı, ancak idarece yapılan incelemede; ihaleye konu bu maddenin özel uzmanlık gerektiren teknik bir inceleme ile çözümlenmesi gerekirken bu yola başvurulmadığı, davacı tarafından yapılan şikâyet başvurusuna ihale makamınca verilen cevapların esas alınarak, soyut ve dayanağı olmayan sebeplerle başvurunun reddedildiği, bu sebeple ilgili Kanun maddesine aykırı olarak işlemin tesis edildiği görülmektedir.

Bu durumda, dava konusu şartnamede belirtilen hususta spesifik olarak belirtilerek görüş alınması gerektiği, bu sebeple uyumsuzlukla ilgili teknik görüş alınmadan tesis edilen işlemde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna varılmıştır..." gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına karar verilmiştir.

Anayasa'nın 138'inci maddesinin dördüncü fıkrasında, yasama ve yürütme organları ile idarenin mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükme bağlanmıştır.

Ayrıca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28'inci maddesinin birinci fıkrasında, mahkemelerin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır.

Anılan kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi 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,

1- Kamu İhale Kurulunun 05.08.2021 tarihli ve 2021/UH.I-1467 sayılı kararının iptaline,

2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin iddialarının esasının yeniden incelenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.