

# **ihale Teknik Şartname'de belirtilen özelliklere uygunluğunu belirlemek amacıyla gerçekleştirileceği numune değerlendirmesinin yeniden yapılması ve yapılan değerlendirme sonucu alınan kararların isteklilere bildirilmesi**

Toplantı No : 2020/001

Gündem No : 42

Karar Tarihi : 08.01.2020

Karar No : 2020/UM.I-36

## **İHALE KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME**

Eskişehir Osmangazi Üniversitesi Sağlık Uygulama ve Araştırma Merkezi Hastane Birimi tarafından 22.10.2019 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Cerrahi El Aletleri" ihalesine ilişkin olarak B.Braun Medikal Dış Ticaret A.Ş.nin 02.12.2019 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 04.12.2019 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 13.12.2019 tarih ve 54270 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 13.12.2019 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2019/1621 sayılı itirazın şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

**KARAR:**

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın şikâyet dilekçesinde özetle, 02.12.2019 tarihli şikâyet başvurularında ihalenin 1 ve 3'üncü kısımları üzerinde bırakılan Bahadır İç Anadolu Sağlık Hizm. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından 1'inci kısmın 11, 27 ve 31'inci kalemleri ile 3'üncü kısmın 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 16, 17 ve 33'üncü kalemlerine teklif edilen malzemelerin Teknik Şartname'nin 6'ncı maddesindeki "...Teklif edilen aletlerin ölçüleri (Mikro aletler hariç) istenilenden + 1 cm uzunlukta olabilecektir. Ancak bu fark aletin ana işlevini gören uç ve ağız kısmı ile işlevsel özelliklerinde istenilenin aynı olmak zorundadır." düzenlemeye uygun olmadığını belirtmelerine rağmen idarece başvurularının "ihale uhdesinde kalan firmanın teklif ettiği ürünlerde ilgili maddeye istinaden (micro aletler hariç) istenilenden +/- 1 cm uzunluğu referans ölçülerine uygun olduğu görülmüştür." gerekçesiyle reddedildiği, ancak idare tarafından aletin ana işlevini gören uç ve ağız kısmı ile işlevsel özelliklerinde "Teklif edilen aletlerin ölçüleri (Mikro aletler hariç) istenilenden + 1 cm uzunlukta olabilecektir." hususunun geçerli olmayacağı göz ardı edilerek değerlendirme yapıldığı, bu durumun incelenmesinin talep edildiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "İhaleye katılımda yeterlik kuralları" başlıklı 10'uncu maddesinde "İhaleye katılacak isteklilerden, ekonomik ve malî yeterlik ile mesleki ve teknik yeterliklerinin belirlenmesine ilişkin olarak aşağıda belirtilen bilgi ve belgeler istenebilir:

...

b) Mesleki ve teknik yeterliğin belirlenmesi için;

...

9) İdarenin talebi halinde doğruluğu teyit edilmek üzere, tedarik edilecek malların numuneleri, katalogları ve/veya fotoğrafları.

İhale konusu işin niteliğine göre yukarıda belirtilen bilgi veya belgelerden hangilerinin yeterlik değerlendirmesinde kullanılacağı, ihale dokümanında ve ihale veya ön yeterliğe ilişkin ilân veya davet belgelerinde belirtilir..." hükmüne,

Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Tedarik edilecek malların numuneleri, katalogları, fotoğrafları ile teknik şartnameye cevapları ve açıklamaları içeren doküman" başlıklı 43'üncü maddesinde "(1) Teklif edilen malın teknik şartnamede yer alan teknik kriterlere uygunluğunu belirlemek amacıyla numune, teknik bilgilerin yer aldığı katalog, teknik şartnameye cevapları ve açıklamaları içeren doküman ile fotoğraf istenebilir...

(2) İdare tarafından numune sunulmasının istenilmesi durumunda, hangi kalem/kalemler için numune istenildiği, numunenin sayısı ve gerekli görülen diğer hususlar ön yeterlik şartnamesinde veya idari şartnamede belirtilir.

(3) Numune sunulması istenilen kalem/kalemler için yeter sayı ve nitelikte numune alınması idarenin sorumluluğundadır...

(4) İhale dokümanında istenilen sayıda ve nitelikte numune, başvuru veya teklif dosyası ile birlikte idareye teslim edilir...İhale dokümanında düzenleme yapılması halinde numune, ihale veya son başvuru tarih ve saatine,... kadar posta veya kargo yoluyla da teslim edilebilir...

(5) İhale komisyonu tarafından yapılacak değerlendirme sonucunda diğer katılım ve yeterlik belgeleri uygun bulunan

aday ve isteklilerin numunelerinin değerlendirilmesine geçilir. İdare tarafından gerekli görülen hallerde, numune değerlendirilmesinin yapılacağı yer, tarih ve saat bilgisi aday veya isteklilere bildirilir. Numune değerlendirilmesinde numunenin fiziksel nitelikleri ile ihale dokümanında belirtilen Őartlara uygun olup olmadığı kontrol edilir. Yapılan inceleme sonucunda, hazırlanacak tutanakta numunenin uygunluk durumu belirtilir ve uygun bulunmaması durumunda buna ilişkin gerekçelere yer verilir.” hükmüne,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin “Tekliflerin alınması ve değerlendirilmesi” başlıklı 16'ncı maddesinde “...Katalog, kılavuz, çizim, fotoğraf vb. belgeler ve/veya numune istenen ihalelerde, tekliflerin değerlendirilmesi aŐamasında bu belgelerden ve/veya numune üzerinden teknik Şartnameye uygunluk değerlendirmesi yapılır...” açıklamasına,

Anılan Tebliğ'in “Tedarik edilecek malların numuneleri, katalogları, fotoğrafları ile teknik Şartnameye cevapları ve açıklamaları içeren doküman” başlıklı 57'nci maddesinde “57.1. İdareler tarafından malların numuneleri, katalogları, fotoğrafları ile teknik Şartnameye cevapları ve açıklamaları içeren dokümana yönelik düzenlemelerde, Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 43 üncü maddesi esas alınmalıdır.

57.2. Aday veya istekli tarafından numunenin idareye teslim Őekli ile ihale komisyonunca numunenin değerlendirilmesine yönelik düzenleme, n yeterlik Şartnamesinde veya idari Şartnamede ayrıntılı bir Şekilde yapılacaktır. İdare tarafından numune bir tutanak ile teslim alınacak; bu tutanağın bir sureti de aday veya istekliye verilecektir...” açıklamasına,

İdari Şartname'nin “İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri” başlıklı 7'nci maddesinde “7.5.6. Demo yapılması, Teknik Şartnamede katalog, teknik Őartnamelere cevap, fotoğraf vb. istenilmesi halinde istekliler istenilen süre içerisinde yerine getirmek zorundadırlar. İstenilen süre

içerisinde demo yapmayan, katalog vb. ihale saatine kadar teslim etmeyen ve teknik şartname hükümlerine uymayan teklifler değerlendirme dışı bırakılacaktır.” düzenlemesine,

Teknik Şartname'nin “A) Teknik Özellikler” başlıklı maddesinde “6. İhale dokümanı beyanında verilen Cerrahi Aletler teknik şartname ve listesinde yazılı evsafı gösteren katalog numaraları kesin evsaf belirlemek açısından yazılmış olup, istekli teklif edeceği Cerrahi Aletler şartnamede belirtilen evsafı ve aynı fonksiyonları görecektir. Teklif edilen aletlerin ölçüleri (Mikro aletler hariç) istenilenden + 1 cm uzunlukta olabilecektir. Ancak bu fark aletin ana işlevini gören uç ve ağız kısmı ile işlevsel özelliklerinde istenilenin aynı olmak zorundadır.

7. İştirakçi firmalar genel alet kalitesinin incelenebilmesi için aşağıda belirtilen genel alet numunelerini tüm cerrahi setleri temsilen ihale listesinden branş alet numunelerinin aynı özellikte ve ölçülerde olanlarını kendi markalarına ait olmak üzere teklif verecekleri grubun tüm setlerini temsilen numune olarak ihale dosyası ile birlikte ihale saatine kadar komisyona sunacaklardır. Numunelerini ihale saatine kadar ihale komisyonuna sunmayan veya eksik ya da hatalı sunan isteklilerin teklifleri değerlendirme dışı kalacaktır.

7.1. Numuneler elle, gözle, gerekirse mikroskop altında incelenecek ve otoklavda test edilecektir. Yapılacak aletlerde ağızların birbirine tam olarak temas etmemesi, saplarındaki elastik yapının bulunmaması, kilitlenebilen tiptekilerin zor açılıp zor kapanması, eklem yerlerinde ve ağızlarda çapak bulunması ergonomik olarak kullanıma uygun olmaması gibi durumlardan herhangi birinin tespit edilmesi durumunda isteklinin teklifi değerlendirme dışı kalacaktır. İdare tarafından gerekli görülürse numuneler 30 gün süre ile kullanılacak, klinik görüş alındıktan sonra numuneler firmalara geri teslim edilecektir.

...

7.23. Ünlversal ekartör numuneleri ilgili klinik tarafından incelenecek olup gerek duyulduğu taktirde ameliyatlarda kullanılacak ve ona göre firmaların teklifleri değerlendirmeye alınacaktır. Uygun görölmeyen firmaların teklifleri değerlendirme dışı bırakılacaktır.

...

7.25. Alınacak aletlerin üzerinde marka ve kod numaralarının yazılışında kullanılan teknikle, hastane yetkililerinin istekleri doğrultusunda hastane ismi, ihale kayıt numarası, bölüm ismi, set isimleri gibi bilgiler, aletlerin üzerine yazılacaktır.

İştirakçi firmalar genel alet kalitesinin incelenebilmesi ve ürünlerin numuneler üzerinden de doğruluğunun teyidi için, bölümler için alınacak olan aletlerden, ihtiyaç listemizde yer alan ve EK1 de belirtilen, ihalede teklif ettikleri marka aletleri numune olarak teklif dosyası ile birlikte ihale saatine kadar komisyona teslim edeceklerdir. Numunelerini ihale saatine kadar teklif dosyası içerisinde teslim etmeyen, bölümlere göre eksik ya da hatalı numune veren isteklilerin o bölüm için teklifleri değerlendirme dışı kalacaktır. Ayrıca numune olarak getirilen aletlerden uygunluk alınamayan aletleri teklif veren firmanın teklifleri değerlendirme dışı kalacaktır.

Verilmesi zorunlu alet numuneleri şartname ekindeki Ek 1:Numune olarak istenilen Aletler listesinde yer almaktadır..." düzenlemesine,

Anılan Şartname'nin "B) Teknik Şartnamede İstenilen Belgeler" başlıklı maddesinde "...3. Teklif edilen cerrahi aletlerin şartnameye uyumluluğu ve istenilen özellikleri taşıyıp taşımadığı isteklilerin teklif dosyası içerisinde verecekleri üreticinin detaylı ürün evsaflarını gösteren katalog ve broşürlerindeki bilgiler ile de teyit edilecektir. İhaleye

verilecek katalog ve broşürlerde teklif edilen ürünün birebir uç yapısı, uzunluk, ebat ve metal özellikleri gibi detaylı özelliklerinin bulunması teklif edilen ürünün teyidi açısından zorunludur...

4. İstekliler teklif ettikleri cerrahi aletlere ait bu şartname ve ekindeki ihtiyaç listesine göre hazırlayacakları teknik şartnameye uygunluk belgesini teklif mektubu ekinde vereceklerdir. Bu belgede teknik şartnamenin her bir maddesine verilen cevap, ihtiyaç listesinde belirtilen ürün, karşılığında isteklinin verdiği ürünün katalog numarası, isteklinin teklif ettiği marka, ürünün âdeti barkot numarası ve detaylı açıklaması yer alacaktır (Örneği aşağıda gösterilmiştir). Bu belgeyi vermeyen veya eksik ya da hatalı veren firmaların teklifleri red edilecektir...” düzenlemesine yer verilmiştir.

Eskişehir Osmangazi Üniversitesi Sağlık Uygulama ve Araştırma Merkezi Hastane Birimi tarafından birim fiyat teklif alınmak suretiyle kısmi teklife açık olarak gerçekleştirilen “Cerrahi El Aletleri” ihalesinde şikâyete konu kısımların 35 kalemde oluşan 1’inci kısım “Alıcı Vasküler” ile 56 kalemde oluşan 3’üncü kısım “KBB Laringoskopi Seti” olduğu,

26.11.2019 tarihli ihale komisyonu kararı ile isteklilerce teklif edilen malzemelere ilişkin sunulan numune ve katalogların uzman üyelerce kontrol edilip Teknik Şartnameye uygunluğunun değerlendirilmesi neticesinde (14.11.2019 tarihli 2019 yılı Cerrahi El Aletleri İhalesi Değerlendirme Dosyası Raporu ile) ihalenin 1 ve 3’üncü kısımlarınının Bahadır İç Anadolu Sağlık Hizm. San. ve Tic. Ltd. Şti. üzerinde bırakılmasına, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklifin ise başvuru sahibi B.Braun Medikal Dış Tic. A.Ş. olarak belirlenmesine karar verildiği,

Başvuru sahibi istekli tarafından 02.12.2019 tarihinde idareye sunulan dilekçe ile ihalenin 1 ve 3’üncü kısımları üzerinde bırakılan Bahadır İç Anadolu Sağlık Hizm. San. ve Tic. Ltd.

Şti. tarafından; 1'inci kısmın 11, 27 ve 31'inci kalemleri ile 3'üncü kısmın 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 16, 17 ve 33'üncü kalemlerine teklif edilen malzemelerin Teknik Şartname'nin "6. ... istekli teklif edeceği Cerrahi Aletler Şartnamede belirtilen evsafa ve aynı fonksiyonları görecektir. Ancak bu fark aletin ana işlevini gören uç ve ağız kısmı ile işlevsel özelliklerinde istenilenin aynı olmak zorundadır." maddesine uygun olmadığı, 3'üncü kısmın 5'nci kalemi için teklif edilen paslanmaz çelik dışında diğer materyallerden üretilmiş malzemenin Teknik Şartname'nin "1. Cerrahi Aletler, paslanmaz çelikten imaj edilmiş olacaktır. İmalat veya tıbbi nedenler ile tamamı veya bir kısmı paslanmaz çelik dışında diğer materyallerden üretilmiş cerrahi aletlerin teklif cetvelinde belirtilmesi zorunludur. Aksi halde isteklinin teklifi değerlendirme dışı kalacaktır." düzenlemesi gereğince teklif cetvelinde belirtilmediği ve 3'üncü kısmın 35, 36 ve 37'nci kalemlerine teklif edilen malzemelerin ölçülerinin katalogta yer almadığı hususlarına ilişkin şikâyet başvurusunda bulunulduğu,

İdarenin 04.12.2019 tarihli şikâyete cevap yazısı ile ihale üzerinde bırakılan isteklinin teklif ettiği ürünlere dair paslanmaz çelik dışında diğer materyallerden üretilmiş malzemeler için gerekli beyanın ihale dosyasında mevcut olduğu ve teklif ettiği ürünlerin ilgili teknik şartname maddesine istinaden (micro aletler hariç) istenilenden +/- 1 cm referans ölçülerine uygun olduğunun görüldüğü belirtilerek başvurularının reddedildiği anlaşılmıştır.

Yapılan inceleme sonucunda, başvuru sahibi B.Braun Medikal Dış Ticaret A.Ş.nin 2019/450611 ihale kayıt numaralı "Cerrahi El Aletleri" ihalesinin 1 ve 3'üncü kısımlarına yapmış olduğu itirazın ihale komisyonunun uzman üyelerince sunulan katalog ve numunelerin tekrar değerlendirilmesi sonucunda düzenlenen "Cerrahi El Aletleri 2019/450611 nolu İhalenin Uzman Üyelerce



İkinci Kez İnceleme Raporu"nda başvuru sahibi istekli ile ihale üzerinde bırakılan istekli tarafından teklif edilen şikâyete konu kalemlere ilişkin yapılan tespitlerin 14.11.2019 tarihli "2019 yılı Cerrahi El Aletleri İhalesi Değerlendirme Dosyası Raporu"ndan farklı olduğu ve söz konusu raporun başvuru sahibi istekliye tebliğ edilmediği tespit edilmiştir.

Aktarılan mevzuat hükümleri uyarınca teklif edilen malın Teknik Şartname'de belirtilen özelliklere uygunluğunu belirlemek amacıyla idarelerce numune, teknik bilgilerin yer aldığı katalog, Teknik Şartname'ye cevapları ve açıklamaları içeren doküman ile fotoğrafın ayrı ayrı veya birlikte istenebileceği, bu çerçevede incelenen ihalede idarece teklif edilen malın Teknik Şartname'ye uygunluğunu belirlemek amacıyla tedarik edilecek malların numuneleri, katalogları, broşürleri ve teknik şartnameye cevaplarının istenildiği, istekliler tarafından hangi belgelerin, hangi malzemenin teknik şartnamede yer alan kriterlere uygunluğunu belirlemek için sunulacağı dokümanda ayrıntılı şekilde düzenlendiği tespit edilmiştir.

Bu bağlamda Teknik Şartname'nin 7.25'inci maddesinden şikâyete konu 1'inci kısmın 11, 27 ve 31'inci kalemleri ile 3'üncü kısmın 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 16, 17 ve 33'üncü kalemlerine teklif edilen malzemelere ilişkin teknik değerlendirmenin numuneler üzerinden yapılacağı anlaşıldığı, istekliler tarafından söz konusu kalemlere ilişkin teklif edecekleri malzemelerin numunelerini teklif dosyası ile birlikte ihale saatine kadar komisyona teslim edilmesi gerektiği, numune olarak getirilen aletleri uygun olmayan isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılacağı anlaşılmıştır.

İsteklilerce sunulan tekliflere ilişkin değerlendirmenin ihale dokümanında yer alan düzenlemeler çerçevesinde yapılması gerektiği, bu çerçevede dokümanında istekliler tarafından teklif edilen şikâyete konu malzemelerin Teknik Şartname'de belirtilen hususlara uygunluğunun numune değerlendirilmesi

yapılmak suretiyle yapılacağına düzenlendiği, ancak ihale komisyonu uzman üyelerince şikâyete konu malzemelerin Teknik Şartname'de belirtilen hususlara uygunluğunun kısmen numune üzerinden kısmen katalog üzerinden değerlendirmeler yapılarak belirlendiği görülmüştür. İhale sürecinde idare tarafından tesis edilen işlemlerin 4734 sayılı Kanun'un temel ilkeleri arasında sayılan saydamlık ve eşit muamele ilkesi çerçevesinde gerçekleştirilmesi gerektiği, bu itibarla idarece şikâyete konu kalemlerin Teknik Şartname'de belirtilen özelliklere uygunluğunu belirlemek amacıyla gerçekleştireceği numune değerlendirmesinin yeniden yapılması ve yapılan değerlendirme sonucu alınan kararların isteklilere bildirilmesi gerektiği sonucuna varılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda belirtilen mevzuata aykırılıkların düzeltici işlemle giderilebilecek nitelikte olduğu tespit edildiğinden, ihaleye teklif veren isteklilere ilişkin gerçekleştirilen numune değerlendirmesinin yukarıda aktarılan şekilde yeniden yapılması ve bu aşamadan sonraki ihale işlemlerinin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi 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 (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.