

İhalenin teknik şartnameye uygun olmayan malzeme teklif eden istekliye değil de daha yüksek teklif verenlere bırakılması nedeniyle kamu zararı doğmayacağı hakkında.

TUTANAK NO: 30675 TARİH: 03.03.2009

443 sayılı ilamın 7. maddesi ile; ... Araştırma ve Uygulama Hastanesi ihtiyaçlarının karşılanması amacıyla 132 kalem tıbbi sarf malzemesinin 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 19. maddesine göre açık ihale usulü ile alımında idari şartnamede bulunan ekonomik açıdan en avantajlı teklifin en düşük fiyat esası ile belirleneceği hükmüne aykırı olarak isteklilerce verilen en düşük fiyat teklifi yerine daha yüksek fiyat tekliflerinin esas alınarak ihale edildiği gerekçesi ile 46.864,98 YTL'ye tazmin hükmü verilmiştir. Dilekçi temyiz talebinde; ...en düşük teklifi veren firmalardan değil de, ikinci ya da üçüncü en düşük teklifleri veren firmalara işin ihale edilme gerekçelerini 3 madde halinde sıralamıştır. Birinci maddede; Söz konusu malzemenin alımı talebinde bulunan "... Ana Bilim Dalı"nın hazırladığı birim raporunda en düşük fiyat veren firmaların bazı malzemelerinin teknik şartnameye uygun olmadığını bildirdiğini, İkinci maddede; Bilindiği gibi "Eğer tedarik edilecek malın teknik özelliklerini belirleyecek belgelerin isteklilerden talep edilmesi söz konusu ise, bu teknik kriterler için, hangi belgeler istenecek ise bunlara ihale dokümanı içinde yer verilerek, bu teknik belgeleri ibraz edememiş istekli tekliflerinin mali değerlendirmesine geçilmeden ihale dışı bırakılması" gerekmekte olduğunu, ...dolayısıyla, idari şartnamenin 21.1 inci maddesinde belirtildiği gibi her kaleme ayrı ayrı teklif verildiğini, tekliflerin tamamının değil, yalnızca teknik şartnamede belirtilen koşullara uymayan kalemlerin ihale dışı

bırakıldığını... Üçüncü maddede; İhale kararında görüleceği gibi, en düşük fiyat veren firmaların bazı malzemelerinin, teknik ve idari şartnameye uygun olmamasından dolayı satın alınmalarının, komisyonlarınca uygun görülmediğini, ... belirterek, verilen tazmin hükmünün kaldırılmasını talep etmiştir. 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 12'nci maddesi ile Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 17'inci maddesinde; Malın teknik ayrıntılarına ve şartlarına, ihale dokümanının bir parçası olan teknik şartnamelerde yer verileceği belirtilerek teknik kriterlerin, verimliliği, fonksiyonelliği sağlamaya yönelik olması, rekabeti engelleyici hususlar içermemesi ve bütün için fırsat eşitliği sağlaması gerektiği, hükme bağlanmıştır. Diğer taraftan Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin 55'inci maddesinde; İdarelerce yapılacak mal alımı ihalelerinde, ekonomik açıdan en avantajlı teklifin belirlenmesinde en düşük fiyatın uygulanmasının esas olduğu, bu hususun uygulanmasının mümkün olmadığı durumlarda ise, işletme ve bakım maliyeti, maliyet etkinliği, verimlilik, kalite ve teknik değer gibi fiyat dışı unsurlar dikkate alınarak ekonomik açıdan en avantajlı teklifin idarelerce değerlendirileceği belirtilmiştir. Sözleşme eki İdare Şartnamenin; 21. maddesinde, bu ihalede işin tamamı için teklif verilebileceği gibi, her kaleme ayrı ayrı teklif verilebileceği, 32.2.1. maddesinde ise, bu aşamada isteklilerin ihale konusu işi yapabilme kapasiteleri belirleyen yeterlik kriterlerine ve tekliflerin ihale dokümanında belirtilen şartlara uygun olup olmadığının inceleneceği, uygun olmadığı belirlenen isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılacağı, Ekonomik Açıdan En Avantajlı Teklifin Belirlenmesi' başlıklı 36. maddesinde de; 36.1. İhale, ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren isteklinin üzerinde bırakılacağı, 36.2. Ekonomik açıdan en avantajlı teklif en düşük fiyat esasına göre belirleneceği hüküm altına alınmıştır. İhale dosyası ve ödeme belgelerinin incelenmesinden, 11.04.2005 tarih ve 2005/141 sayılı İhale Komisyon Kararında isteklilerden kalem bazında en düşük teklifi verenlerin teklif ettiği sarf malzemelerinin ihale dokümanı arasında yer alan teknik şartnameye uygun olmadıkları belirtilerek ikinci veya üçüncü en düşük teklifleri verenlere işin ihale edildiği anlaşılmıştır. 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 37'nci maddesi ile Sözleşme eki İdare Şartnamenin

32.2.1. maddesinde; Tekliflerin ihale dokümanında belirtilen şartlara uygun olup olmadığının inceleneceği, uygun olmadığı belirlenen isteklilerin tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılacağı hükme bağlandığından yapılan uygulamada ve ödemedede mevzuata aykırılık bulunmamaktadır.

SONUÇ

Bu itibarla, dilekçi iddialarının kabulü ile... verilen tazmin hükmünün kaldırılmasına, 03.03.2009 tarihinde karar verildi]]>