

Kit Karşılığı Kan Sayım Cihazı Edinme Yürütmeyi Durdurma ihale kararı

Toplantı No	:	2807/038
Gündem No	:	27
Karar Tarihi	:	04.06.2007
Karar No	:	2807/MK-60
Şikayetçi:		
ACD Biyoteknoloji ve Sağlık Hizm. Ltd. Şti.		
İhaleyi yapan idare:		
Gerede Devlet Hastanesi		
Gündem Konusu:		
Kamu İhale Kurulunun 22.01.2007 tarih ve 2807/UM.Z-215 sayılı kararı hakkında Ankara 15. İdare Mahkemesince 28.03.2007 gün ve E:2007/727 sayılı ile verilen yürütmenin durdurulması kararı çerçevesinde Kurumumuzca işlem tesis edilmesi.		
Karar:		
Gerede Devlet Hastanesince 06.12.2006 tarihinde Açık İhale Usulü ile yapılan "Kit Karşılığı Kan Sayım Cihazı Edinme" ihalesine ilişkin olarak ACD Biyoteknoloji ve Sağlık Hizm. Ltd. Şti. tarafından yapılan şikayet başvurusu üzerine, Kamu İhale Kurulunun 22.01.2007 tarih ve 2807/UM.Z-215 sayılı kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle ACD Biyoteknoloji ve Sağlık Hizm. Ltd. Şti. tarafından açılan davada, Ankara 15. İdare Mahkemesinin 28.03.2007 gün ve E:2007/727 sayılı kararı ile; "Dava dosyasının incelenmesinden; Gerede Devlet Hastanesince 06.12.2006 tarihinde Açık İhale Usulü ile yapılan "Kit Karşılığı Kan Sayım Cihazı Edinme" ihalesine ilişkin olarak davacı şirket tarafından; 1- İdari şartname ve sözleşme taslağında ödeme koşulları ve zamanının belirtilmediği, bu durum idare tarafından farklı yüklenicilere farklı uygulama yapılabileceği ve isteklileri tereddüte düşürebileceği, 2- Teknik Şartnamenin 8-2 maddesinde, "teklif edilecek ürünler, edatlı vakumlu tüp ve pipetli pediatrik edatlı tüp ve sarf malzemelerinin" düzenlemesinde sarf malzemelerinin adetlerinin belirtilmemesi nedeniyle maliyet hesaplaması yapılamadığı için teklif fiyatının da hesaplanamayacağı, bu durumun katılımcıları tereddüte düşüreceği, 3- 16.09.2005 gün ve 17949 sayılı Sağlık Bakanlığı Genelgesi gereğince 50 yatak kapasitesine sahip hastanenin 18 parametre üzerinden kan sayım cihazı ihalesine çıkılması gerekirken en az 22 parametrelilikte bulunan 60 adet otomatik yükleyici şartı getirilerek dolaylı olarak 18 parametrelilikte cihazların ihaleye katılmasının engellendiği, 4- Şartnamenin 8.3.2. maddesinin "RBC – monosit sayısı ve yüzdesindeki düzenlemenin bir çok firmanın katılmasının sağlanması açısından, monosit veya MID sayısı olarak düzenlemesi halinde Hazine yararı oluşacağı, yönündeki iddialarıyla yapılan itirazın şikayet başvurusunun Kamu İhale Kurulu'nun 22.01.2007 gün ve 2807/UM.Z-215 sayılı kararı ile reddi üzerine, anılan kararın iptali istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır. Uyumsuzluğa konu ihaleye ilişkin idari şartnamenin 46.2. maddesinde ödeme şartlarının sözleşme tasarisında belirtildiği düzenlemesi ile sözleşme hükümlerine atıfta bulunulduğu, ancak sözleşme tasarisında ödemeye ilişkin koşulların düzenlendiği 13.2 maddesinin boş bırakıldığı hususu taraflar arasında ihtilafsız olup, bu durum yukarıda yer verilen 4734 Sayılı Yasa'nın 27. maddesinin (s) bendi ve Tip İdari Şartname hükümlerine aykırı bulunması karşısında, davalı idarece belirtilen nedenle ihalenin iptaline karar verilmesi gerekirken aksi yönde tesis olunan kararda Yasaya ayarlık görülmemiştir. Diğer taraftan teknik şartnamenin 8-2 maddesinde; teklif edilecek reaktifler ve kitlerin birim test maliyeti hesaplanırken cihazda güvenilir sonuç almak kaydıyla kullanılan kalibratör, kontrol serumları, yıkama ve temizlik ürünleri, edatlı vakumlu tüp ve pipetli pediatrik ve edatlı tüp vb. sarf malzemeleri..." denilmek suretiyle kullanılacak sarf malzemelerinin yaklaşık miktarının belirtilmediği, böylelikle teklif fiyatlarının tam olarak belirlenmesinin olanaksız kılındığı, davacının cihazın test kapasitesi ile ilgili olarak ta Sağlık Bakanlığı Genelgesinde belirlenen aksine ve hastanenin ihtiyacına uygun olmayan cihazın alınmak istendiği iddiasıyla ilgili olarak davalı idarece teknik görüş istemesine rağmen, bu konuda düşülen tereddütün giderilmesi beklenmeden karar verildiği görüldüğünden, söz konusu gerekçeler yönünden de dava konusu işlemlerde hukuki isabet görülmemiştir." gerekçesiyle yürütmenin durdurulması kararı verilmiştir. 2709 sayılı T.C. Anayasasının 138/4 üncü maddesinde, 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 hükmüne bağlanmıştır. Öte yandan, 2577 sayılı İdari yargılama Usulü Kanununun 27/2 maddesinde; Danıştay veya idari mahkemelerin, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebileceği, aynı Kanunun 28/1 maddesinde ise; Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin 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 gün geçmeyeceği hüküm altına alınmıştır.		
Açıklanan nedenlerle;		
Ankara 15. İdare Mahkemesince 28.03.2007 gün ve E:2007/727 sayılı ile verilen yürütmenin durdurulması kararının uygulanmasını teminin;		
1- 22.01.2007 tarih ve 2807/UM.Z-215 sayılı Kamu İhale Kurul Kararının iptaline,		
2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, 4734 sayılı Kanunun 56 ncı maddesinin (b) bendi gereğince ihale işlemlerinin ve ihale kararının iptaline,		
Oybirliği ile karar verildi.		
Hasan GÜL BAŞKAN		
Bahattin İŞİK II.Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ali KAYA Kurul Üyesi
Hakan GÜNAL Kurul Üyesi	Kazım ÖZKAN Kurul Üyesi	Çağatay ÖZCAN Kurul Üyesi
Adem KAMALI Kurul Üyesi		Abdullah DÜNDAR Kurul Üyesi