

teknik görüŖe dayandırılmıŖ ise de, bu görüŖün; itirazen Ŗikayet baŖvurusu değerlendirilirken alınan ikinci görüŖ olduğu, ilk olarak alınan üst yazısı ile sunulan teknik görüŖ, yazısında Kit Kalibrasyonları kit insertlerinde belirtilen sürelerle ek olarak laboratuvar sorumlu hekiminin önerileri çıkan sonuçlar göz önünde bulundurulularak, daha sık olarak da tekrarlanabilmektedir. Kalibratör tekrarlama süresi teknik bir eksiklik olarak kabul edilemez. Sarf

malzemeleri firma tarafından
ücretsiz olarak
karşılacaksa bu madde ile
firmanın ihale dışında
bırakılmasının uygun
olmadığı, görüşünün
bildirildiği, uyuşmazlık
noktasında alınan iki teknik
görüşün birbiri ile
çeliştiği, davalı idare
tarafından bu çelişki
giderilmeden eksik
inceleme, teknik görüş
doğrultusunda itirazın
şikâyet başvurusu
neticelendirilerek davacı
teklifinin değerlendirme dışı
bırakılmasına ilişkin dava

konusu, kararın tesis edildiği, dolayısıyla dava konusu işlemden hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır. gerekçesiyle dava konusu işlemin birinci iddiasına ilişkin kısmının iptaline karar verilmiştir.

Toplantı No	: 2018/045
Gündem No	: 60
Karar Tarihi	: 08.08.2018
Karar No	: 2018/MK-284

BAŞVURU SAHİBİ:

Abbott Laboratuvarları İthalat İhr. Ve Tic. Ltd. Şti.

İHALEYİ YAPAN İDARE:

Gölbaşı Şehit Ahmet Özsoy Devlet Hastanesi – Sağlık Bakanlığı Müsteşarlık}

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2017/612602 İhale Kayıt Numaralı "2 Yıllık Mikrobiyoloji Laboratuvarı Kit Karşılığı Makro Elisa Sistemi Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

KARAR:

Gölbashi Şehit Ahmet Özsoy Devlet Hastanesi tarafından yapılan 2017/612602 ihale kayıt numaralı "2 Yıllık Mikrobiyoloji Laboratuvarı Kit Karşılığı Makro Elisa Sistemi Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Abbott Laboratuvarları İthalat İhr. ve Tic. Ltd. Şti. itirazın şikâyet başvurusunda bulunmuş ve Kurulca alınan 14.03.2018 tarihli ve 2018/UH.I-596 sayılı karar ile "4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Davacı Detay Lab. Cihaz. San. ve Tic. A.Ş. tarafından anılan Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada, Ankara 6. İdare Mahkemesinin 26.06.2018 tarihli E:2018/.900, K:2018/1736 sayılı kararında "...İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulmuş olan ürünlere ait kataloglar incelendiğinde; ... Belirli bir durum için 7 gün sonra kalibrasyon tekrarı gerektiği, yani kalibrasyon stabilitesinin bozulduğu anlaşılmaktadır. Ancak teknik şartnamenin 14. maddesinde herhangi bir koşula bağlı olmaksızın en az iki hafta boyunca yeni bir kalibrasyona ihtiyaç duyulmaması istenilmektedir. Bu nedenle sunulan teklifin Teknik Şartnamenin 14. maddesini karşılamadığı görülmüştür. ...

2)İkinci avantajlı teklif veren şikâyet sahibi istekli tarafından sunulmuş olan ürünlere ait kataloglar incelendiğinde; ... teknik şartnamenin 14. maddesini karşıladığı görülmüştür. ... Sonuç;

1)İhale üzerinde bırakılan istekli tarafından sunulmuş olan teklif, Teknik Şartnamenin 14. maddesini karşılamamaktadır.

2)İkinci avantajlı teklif veren şikâyet sahibi istekli tarafından sunulmuş olan teklif, Teknik Şartnamenin 14. maddesini karşılamaktadır." görüşüne yer verildiği, davalı idare tarafından itirazın şikâyet başvurusu kabul edilerek tespit edilen mevzuata aykırılığın düzeltici işlem ile giderilebileceği, davacı teklifinin değerlendirme dışı bırakılması ve ihale işlemlerinin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesine karar verildiği anlaşılmaktadır.

Bu durumda; dava dosyasında mevcut olan tüm bilgi ve belgelerin birlikte değerlendirilmesinden, her ne kadar dava konusu işlem 12.03.2018 tarih ve D-19370 sayılı teknik görüşe dayandırılmış ise de, bu görüşün; itirazın şikâyet başvurusu değerlendirilirken alınan ikinci görüş olduğu, ilk olarak alınan 06.02.2018 tarih ve 9372 sayılı üst yazısı ile sunulan 05.02.2018 tarihli teknik görüş yazısında "... Kit Kalibrasyonları kit insertlerinde belirtilen süreler ek olarak laboratuvar sorumlu hekiminin önerileri çıkan sonuçlar göz önünde bulundurularak, daha sık olarak da tekrarlanabilmektedir. Kalibratör tekrarlama süresi teknik bir eksiklik olarak kabul edilemez. Sarf malzemeleri firma tarafından ücretsiz olarak karşılanacaksa bu madde ile firmanın ihale dışında bırakılmasının uygun olmadığı..." görüşünün bildirildiği, uyumsuzluk noktasında alınan iki teknik görüşün birbiri ile çeliştiği, davalı idare tarafından bu çelişki giderilmeden eksik inceleme ile 12.03.2018 tarih ve D-19370 sayılı teknik görüş doğrultusunda itirazın şikâyet başvurusu neticelendirilerek davacı teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin dava konusu 14.03.2018 tarih ve 2018/UH,1-596 sayılı kararın tesis edildiği, dolayısıyla dava konusu işleminde hukuka uyarlık bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır..." gerekçesiyle dava konusu işlemin birinci iddiasına ilişkin kısmının iptaline 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 geçmeyeceği 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 14.03.2018 tarihli ve 2018/UH.I-596 sayılı kararının birinci iddiası ile ilgili kısmının iptaline,

2- Anılan mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, başvuru sahibinin birinci iddiasının esasının yeniden incelenmesine,

Oybirliği ile karar verildi.