

isteklilerin işin yapılacağı
yeri ve çevresini gezip
inceleme yaparak tekliflerini
hazırlamaları gerektiği ihale
konusu alanda faaliyet
gösteren ve basiretli tacir
olma yükümlülüğünü haiz
isteklilerin söz konusu işe
başlama süresini de göz
önünde bulundurarak
tekliflerini hazırlamaları
gerektiği

isteklilerin işin yapılacağı
yeri ve çevresini gezip
inceleme yaparak tekliflerini
hazırlamaları gerektiği ihale
konusu alanda faaliyet

**gösteren ve basiretli tacir
olma yükümlülüğünü haiz
isteklilerin söz konusu işe
başlama süresini de göz
önünde bulundurarak
tekliflerini hazırlamaları
gerektiği**

Toplantı No : 2020/839	
Gündem No : 15	
Karar Tarihi : 09.09.2020	
Karar No : 2020/ÜH.11-1488	

BAŞVURU SAHİBİ:

Vitrotek Medikal Paz. San. ve Tic. Ltd. Şti.,.

İHALEYE YAPILAN İDARE:

Muş İl Sağlık Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/285384 İhale Kayıt Numaralı "Müş İl Sağlık Müdürlüğüne Bağlı Sağlık Tesisleri İçin Sonuç Karşılığ; Kan Gruplama Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Muş İl Sağlık Müdürlüğü tarafından 10.07.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Müş İl Sağlık Müdürlüğüne Bağlı Sağlık Tesisleri İçin Sonuç Karşılığ; Kan Gruplama Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Vitrotek Medikal Paz. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 23.08.2020 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusuna, idarenin 07.07.2020 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 10.07.2020 tarih ve 30716 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 08.07.2020 tarihli dilekçe ile itirazzen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Şikâyetin İçeriği:

Başvuruya ilişkin olarak 2020/1107 sayılı itirazzen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KURAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazın İçeriği:

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle,

1) Teknik Şartname'nin C.8 ve 7.2'nci maddelerinde geçen kitlelerin aynı marka olacağına ilişkin düzenlemenin tek bir markayı işaret ettiği, eşit rekabet ortamını yok ettiği, yerli ürünlerin ihaleye tekliif vermesini önlediği,

2) Sözleşme Tasarısı'nın 10.2'inci maddesinde yer alan sözleşme imzalandıktan sonra 5 gün olarak belirlenen işe başlama süresinin Mus İl merkezi ve 3 çevre ilçece cihaz kurulup eğitim verileceği ve ithal sistemlerin geleceği ösküate alınarak 30 gün olarak değiştirilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

1) Başvuru sahibinin 1'inci iddiasına ilişkin olarak:

İdari şartname'nin 2'inci maddesinde ihale konusu için adı "Mus İl Sağlık Müdürlüğüne Bağlı Sağlık Tesisleri İçin Sonuç Karşılığ; Kan Gruplama Hizmet Alımı" olarak belirtilmiş olup anılan Şartname'nin ekinde alınan türü ve miktarı tablo halinde

Sıra No	Açıklama	Birimi	Miktarı
1	Sonuç Karşılığ; Kan Gruplama	puan	2.289.000

Seklinde gösterilmiştir.

Şikâyet konusuna ilişkin olarak Teknik Şartname'nin C.8'inci maddesinde "Sistem bir bütün olduğundan tüm kitleler (kartlar, dilentörler, nüreler, antikolar, anti-AI ve B lekintiler, iç kalite kontrol gibi) aynı marka olmalıdır. Kartlarda üretin aşamasında testin gerektiğiği anti serumlar mikrotipler içerisinde emdirilmiştir olmalıdır." düzenlenmesi, Anılan Şartname'nin 7.2'nci maddesinde "Bu testler, kısıt D tiparısını ve yazıt D'yi ayırt edilebilir. Firma çalışılacak test sayısının en az 15'i oranında çalışılabilir kitleleri vermelidir. Bu kitleler diğer kitleler ile aynı marka olacak şekilde ve ek ücret istemeksizin temin etmelidir." düzenlenmesi yer almaktadır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel ilkeler" başlıklı 5'inci maddesinde "İdareler, bu Kanun göre yapılacak ihalelerde; sayısalığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenirliği, şeffaflığı, kamuyu denetisini, itirazçıların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlanmakla sorumlu"dur." hükmü,

Anılan Kanun'un "Şartnameler" başlıklı 12'nci maddesinde "İhale konusu mal veya hizmet alanları ile yapın işleminin her türlü özelliğini belirten idari ve teknik şartnameler idarelerce hazırlanması esastır. Ancak, mal veya hizmet alanları ile yapın işlemin özelliği nedeniyle idarelerce hazırlanmasının mümkün olmadığı ihale yetkilisi tarafından onaylanması kaydıyla, teknik şartnameler bu Kanun hükümlerine göre hazırlanabilir.

İhale konusu mal veya hizmet alanları ile yapın işleminin teknik kriterlerine ihale dokümanının bir parçası olan teknik şartnamelerde yer verilir.

Belirlenerek teknik kriterler, verimliliği ve fonksiyonelliği sağlanmaya yönelik olarak, rekabeti engelleyici hususlar içermeyek ve bütün istekler için fırsat eşitliği sağlayacaktır.

Teknik şartnamelerde, varsa ulusal ve/veya uluslararası teknik standartlara uygunluğu sağlanmaya yönelik düzenlemeler de yapılır. Bu şartnamelerde teknik özelliklere ve tanımlamalara yer verilir. Belli bir marka, model, patent, menşei, kaynak veya ürün belirtilmek ve belirli bir marka veya modele yönelik özellik ve tanımlamalara yer verilmeyebilir.

Ancak, ulusal ve/veya uluslararası teknik standartların bulunmaması veya teknik özelliklerin belirlenmesinin mümkün olmaması hallerinde "veya dengi" ifadesine yer verilerek partiyla marka veya model belirtilir.

Hükmü,

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Teknik şartname" başlıklı 10'uncu maddesinde "(1) İşin teknik ayrıntılarına ve şartlarına gösteren bir teknik şartname hazırlanarak ihale dokümanına dahil edilir. Teknik şartnamelerde belirlenerek teknik kriterlerin, verimliliği ve fonksiyonelliği sağlanmaya yönelik olması, rekabeti engelleyici hususlar içermemesi ve bütün istekler için fırsat eşitliği sağlanmasın esastır.

(2) Teknik şartname, varsa ulusal ve/veya uluslararası teknik standartlara uygunluğu sağlanmaya yönelik düzenlemeler de yapılır. Bu şartname teknik özelliklere ve tanımlamalara yer verilir. Belli bir marka, model, patent, menşei, kaynak veya ürün belirtilmek ve belirli bir marka veya modele yönelik özellik ve tanımlamalara yer verilmeyebilir. Ancak, ulusal ve/veya uluslararası teknik standartların bulunmaması veya teknik özelliklerin belirlenmesinin mümkün olmaması hallerinde "veya dengi" ifadesine yer verilerek partiyla marka veya model belirtilir.

Hükmü yer almaktadır.

Uygunluğa konu hususun teknik değerlendirilmesinin yapılabilmesi için akademik bir kuruluşun 29.07.2020 tarihli ve E.2020/1102 sayılı Kurum yazısı ile "Başvuru sahibi tarafından dilekçesinde, Teknik Şartname'nin C.8 ve 7.2'nci maddelerinde geçen kitlelerin aynı marka olacağına ilişkin düzenlemenin tek bir markayı işaret ettiği, eşit rekabet ortamını yok ettiği, yerli ürünlerin ihaleye tekliif vermesini önlediği iddia edilmiştir.

Buna göre, ekte gönderilen Teknik Şartname'nin C.8 ve 7.2'nci maddelerinde yer alan "aynı marka" ifadesinin tek bir marka veya model işaret edip etmediği, yerli ürünlerin ihaleye tekliif vermesini engelleyip engellemediği, verimlilik ve fonksiyonellik ilkelere de göre önünde bulundurulacak suretiyle, söz konusu maddelerin başvuru sahibinin dilekçesinde belirtiliği şekilde "veya uyumlu" ifadesine yer verilerek değiştirilmesinin rekabet ilkesi açısından uygun olup olmadığı," hususlarına yer verilerek teknik görüş istenilmiştir.

Akademik kuruluşın gelen ve 20.08.2020 tarihinde Kurum kayıtlarına alınan teknik görüşte "ABD/RN Kan Gruplama ve Crossmatch için Jel Santrifüksiyon Yöntemi Teknik Şartname'nin C.8. maddesi "Sistem bir bütün olduğundan tüm kitleler (kartlar, dilentörler, nüreler, antikolar, anti-AI ve B lekintiler, iç kalite kontrol gibi) aynı marka olmalıdır. Kartlarda üretin aşamasında testin gerektiğiği anti serumlar mikrotipler içerisinde emdirilmiştir olmalı." peklindeir. Bu madde göre iç kalite kontrol serumları kiti dahil edilmiştir. Ancak bunlar sistemin bir parçası olmayıp sistemin kontrol için kullanılan harici eklenecek parçalardır. Türkiye de ve dünyada kullanılan laboratuvar kriterlerin çoğunun kontrol serumları başka marka olarak da kullanılabilirler. Ülkemizde kullanılan ABD/RN kan gruplama sistemlerinin aynı marka olan 1 veya en fazla 2 taneidir. Bile aynı Teknik Şartname'nin kısıt D Tipiendirme Kiti başlığının partnamedeki 7.2. maddesinde; "Bu kitleler diğer kitleler ile aynı marka olacak şekilde ve – temin etmelidir." şeklinde ifade edilince tek marka tanıması yol açması kaçınılmaz olmaktadır. İç Kalite Kontrol serumların test sonuçlarını halindeki etkililiğinin mümkün olmadığı düşünmekteyiz. Öyle ki Türkiye genelinde pek çok kan merkezinde aynı marka kit kullanılmaktadır. Bu durumda laboratuvarlarımızın sonuçları şaibeli hale gelir." hususlarına yer verilmiştir.

Söz konusu teknik görüşte ayrıca anılan Teknik Şartname düzenlemelerinin tek marka tanıması yol açmasının kaçınılmaz olduğu, Türkiye genelinde pek çok kan merkezinde aynı marka kit kullanıldığı değerlendirilmesine yer verilmiştir. Anlaşıldığından, anılan Şartname maddelerinin bu halıyla mevzuata uygun olmadığı ve başvuru sahibinin bu husustaki iddialarının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

2) Başvuru sahibinin 2'nci iddiasına ilişkin olarak:

Sözleşme Tasarısı'nın "İşin yapılma yeri, işyeri tesile ve işe başlama tarihi" başlıklı 10'uncu maddesinde "10.1. İşin yapılacağı yer/yerler: Mus Devlet Hastanesi, Balıkan Devlet Hastanesi, Varto Devlet Hastanesi, Malazgirt Devlet Hastanesi, Hasköy Devlet Hastanesi ve Korkut Devlet Hastanesidir.

10.2. İşyerinin tesileme ilişkin esaslar ve işe başlama tarihi: İşyeri tesisini yapılıyacak ve edileceğini izlandırdı tarihinde itibaren 5 (beş) gün içinde işe başlanacaktır." düzenlemesine yer verilmiştir.

İdari Şartname'nin "İşin yapılacağı yerin görölmesi" başlıklı 12'nci maddesinde "12.1. İşin yapılacağı yer ve çevresini görmek, inceleme yapmak, teklifin hazırlamak ve taahhüdün girme için gerekli olan bilgileri temin etmek isteklinin sorulduğundadır. İşyeri ve çevresinin görölmesiyle ilgili bütün masraflar isteklinin alttır.

12.2. İstekli, işin yapılacağı yer ve çevresini görmek; işyerinin şekline ve mahiyetine, iklim şartlarına, işinin gerçekleştirilebilirliği için yapılması gerekli çalışmaları ve kullanılacak malzemelerin miktar ve türü ile işyerine ulaşım ve taşıma kurmak için gerekli hususlarda mahiyet ve zaman bakımından bilgi edinecek; teklifini etkileyecek riskleri, olağanüstü durumlar ve benzeri diğer unsurlara ilişkin gerekli her türlü bilgiyi alması sayılır.

12.3. İstekli veya temsilcilerinin işin yapılacağı yerli görmek istemesi halinde, işin gerçekleştirileceği bölge ve/veya araziye girişi için gerekli izinler idare tarafından verilecektir.

12.4. Tekliflerin değerlendirilmesinde, isteklinin işin yapılacağı yerli incelediği ve teklifini buna göre hazırladığı kabul edilir." düzenlenmesi yer almaktadır.

Söz konusu doküman düzenlemesi üzerine isteklinin işin yapılacağı yerli ve çevresini gezip inceleme yaparak tekliflerini hazırlamaları gerektiği, ihale konusu alanda faaliyet gösteren ve basiretli taccir olma yükümlüğüne haiz isteklinin söz konusu işe başlama süresini de göre önünde bulundurarak tekliflerini hazırlamaları gerektiği anlaşılmış olup başvuru sahibinin bu husustaki iddiasına yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılığı belirlenen ihale işlemlerinin düzeltici işlemlerle giderilemeyecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildikten, ihalenin iptali gerekmektedir.

Açıklanan maddelerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi üzerine bu kararın tebliği edildiği veya tebliği edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (a) bendi gereğince ihalenin iptaline,

Öybrliği ile karar verildi.