

idarelerin ihale Şartname hazırlama sürecinde göz önüne alacakları teknik önerileri içerdiği idarenin ihtiyacını karşılarken alımını yapacağı hizmetin teknolojik performansını belirlemek konusunda takdir hakkı ve yetkisinin bulunduğu dikkate alındığında, idarece tespit edilmiş olan hizmetin niteliğine ilişkin belirlemelere yönelik Teknik Şartname düzenlemelerinin, alımın konusunun ve teknik ayrıntılarının idarenin ihtiyaçlarına cevap verecek şekilde hazırlandığı ve bu

düzenlemelerin idarenin ihtiyaçları ve takdir hakkı doğrultusunda yapıldığı hk (Danıştay K)

idarelerin ihale Şartname hazırlama sürecinde alımını yapacağı hizmetin teknolojik performansını belirlemek konusunda takdir hakkı ve yetkisinin bulunduğu

Danıştay 13. Daire Başkanlığı
2023/1744 K.

2023/914 E. ,

“İçtihat Metni”

T.C.

D A N I Ş T A Y

ONÜÇÜNCÜ DAİRE

Esas No:2023/914

Karar No:2023/1744

TEMYİZ EDEN (DAVACI): ... A.Ş.

VEKİLİ: Av. ...

KARŞI TARAF (DAVALI): ... Kurumu

VEKİLİ: Av. ...

İSTEMİN KONUSU: ... İdare Mahkemesi'nin ... tarih ve E:..., K:... sayılı kararının temyizen incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜRECİ :

Dava konusu istem: Polatlı Devlet Hastanesi Başhekimliği'nce 27/12/2022 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen “24 aylık SBYS (Sağlık Bilgi Yönetimi Sistemi) Hizmeti Alım İşİ” ihalesine yönelik yapılan itirazın şikâyet başvurusunun

reddine dair 18/01/2023 tarih ve 2023/UH.II-137 sayılı Kamu İhale Kurulu (kurul) kararının iptali istenilmiştir.

İlk Derece Mahkemesi kararının özeti: ... İdare Mahkemesi'nce verilen kararda; Sağlık Bilgi Sistemleri Genel Müdürlüğü tarafından yayımlanan Sağlık Bilgi Yönetim Sistemi Alım Kılavuzu'nun idarelerin Şartname hazırlama sürecinde göz önüne alacakları teknik önerileri içerdiği, idarenin ihtiyacını karşılarken alımını yapacağı hizmetin teknolojik performansını belirlemek konusunda takdir hakkı ve yetkisinin bulunduğu dikkate alındığında, idarece tespit edilmiş olan hizmetin niteliğine ilişkin belirlemelere yönelik Teknik Şartname düzenlemelerinin, alımın konusunun ve teknik ayrıntılarının idarenin ihtiyaçlarına cevap verecek şekilde hazırlandığı ve bu düzenlemelerin idarenin ihtiyaçları ve takdir hakkı doğrultusunda yapıldığı anlaşıldığından, davacının şikâyet ve itirazın şikâyet başvurusunda Teknik Şartname'nin 6. maddesinde yer alan şikâyete konu düzenlemenin belli bir firmayı, ürünü veya yazılımı işaret ederek ihaleye katılımda fırsat eşitliği ve bu nedenle rekabetin engellendiğine yönelik herhangi bir iddiasının da bulunmadığı dikkate alındığında, itirazın şikâyet başvurusunun reddine ilişkin Kurul kararında hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Belirtilen gerekçelerle dava konusu işlem hukuka uygun bulunarak davanın reddine karar verilmiştir.

TEMYİZ EDENİN İDDİALARI: Davacı tarafından, Mahkeme kararında, Kurul kararına ilişkin hukuka aykırılık iddialarının değerlendirilmediği, eksik incelemeye dayalı olarak ve ilgili mevzuat hükümleri göz ardı edilerek verilen kararın gerekçeli karar hakkını ihlal ettiği, Sağlık Bilgi Yönetim Sistemleri Hakkında Yönetmelik'in somut olayda uygulanması gerektiği, Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği 22/08/2022 tarihine kadar teknik önerileri ile sadece yol gösterici olan Alım Kılavuzu'nun, Yönetmelikle birlikte artık uyulması zorunlu ve idarelerin aksine Şartname düzenlemesi yapamayacağı bağlayıcı bir hukuksal metin haline

geldiği, dava konusu kararda Yönetmeliğin açık hükümlerinin gözardı edildiği ve geçmişteki hukuki durum esas alınarak Yönetmelik öncesi Kurul kararlarındaki değerlendirmelerin tekrar edilerek hukuken yanlış karar verildiği, söz konusu kılavuz düzenlemesinin, sahip olunacak mimari konusunda seçimlik bir listeye yer verdiği ve isteklilere bunlardan herhangi bir mimariye sahip yazılımı SBYS ihalelerine teklif etme hakkı tanıdığı, belirtilen mimariler konusunda sınırlama getirilmemesi konusunda da idarelere bir yükümlölük getirildiği, somut uyuşmazlıkta ihaleyi gerçekleştiren idare tarafından Kılavuza uyma yükümlölüğü ihlal edilerek, ihale dokümanında uygulama yazılımının sadece web tabanlı (web tarayıcı üzerinden çalışabilen) mimariye sahip olması gerektiği ve web programlama dillerinden (java, asp, html, aspx ve php gibi) en az biriyle yazılmış olması gerektiğinin düzenlendiği, Kılavuzdaki seçimlik hakkın idare tarafından web tabanlı mimari ile sınırlandırılarak başta rekabet ilkesi olmak üzere 4734 sayılı Kanun'un 5. maddesindeki temel ilkelerin ihlal edildiği, diğer mimarilerin dışlanması zorunlu kılacak kamu yararı ve hizmet gereklerinin ihaleyi yapan idarece ortaya konulmadığı, davalı Kurum tarafından da bu konuda herhangi bir inceleme ve değerlendirme yapılmadığı, iddialarına ilişkin Sağlık Bilgi Yönetimi Genel Müdürlüğü'nden görüş alınmaksızın eksik incelemeye dayalı olarak başvurunun reddine karar verilmesinin hukuka aykırı olduğu ileri sürölmektedir.

KARŞI TARAFIN SAVUNMASI: Davalı idare tarafından, Kurul kararının hukuka uygun olduğu belirtilerek istemin reddi gerektiği savunulmuştur.

DANIŞTAY TETKİK HÂKİMİ ...'IN DÜŞÜNCESİ: Temyiz isteminin reddi ile usul ve yasaya uygun olan İdare Mahkemesi kararının onanması gerektiği düşünölmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, Tetkik Hâkiminin

açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra, dosya tekemmül ettiğinden yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin gereği görüldü:

HUKUKİ DEĞERLENDİRME :

İdare ve vergi mahkemelerinin nihai kararlarının temyizen bozulması, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde yer alan sebeplerden birinin varlığı hâlinde mümkündür.

Temyizen incelenen karar usul ve hukuka uygun olup, dilekçede ileri sürülen temyiz nedenleri kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte görülmemiştir.

KARAR SONUCU:

Açıklanan nedenlerle;

1. Davacının temyiz isteminin reddine,
2. Davanın yukarıda özetlenen gerekçeyle reddi yolundaki ... İdare Mahkemesi'nin ... tarih ve E:..., K:... sayılı temyize konu kararında, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından, anılan Mahkeme kararının ONANMASINA,
3. Temyiz giderlerinin istemde bulunan üzerinde bırakılmasına,
4. Posta giderleri avansından artan tutarın davacıya iadesine,
5. Kullanılmayan ... TL yürütmeyi durdurma harcının istemi hâlinde davacıya iadesine,
6. Dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesine,
7. 2577 sayılı Kanun'un 20/A maddesinin ikinci fıkrasının (i) bendi uyarınca kesin olarak (karar düzeltme yolu kapalı olmak üzere), 10/04/2023 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.