

idarenin yaklaşık maliyetin hatalı hesaplandığına ilişkin herhangi bir aykırılık tespitinin bulunmadığı ve ilk ihale komisyonu kararında ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlenen isteklinin teklif tutarının başvuruya konu ihaleye ait idarece hazırlanan yaklaşık maliyet tutarının altında olduğu bunun dışında başvuruya konu ihalede piyasa rayiç fiyatlarının ne olduğunu ya da ne şekilde hesaplandığını gösteren herhangi bir bilgi veya belgeye de yer

verilmediği Yine idarenin kısıtlı kamu kaynaklarının etkin ve verimli kullanılması adına oluşabilecek kamu zararının önlenmesi ihale komisyonunca hizmetin yeniden alımının daha düşük fiyatlara gerçekleştirilebileceği şeklinde değerlendirmelerine ilişkin hususların da ne şekilde gerçekleştirileceğini ortaya koyan açık herhangi bir bilgi veya belgenin bulunmadığı Bu bakımdan idarenin ihalenin iptaline ilişkin gerekçelerinin kamu ihale mevzuatı uyarınca idareye ihalenin iptali

yönünde tanınan takdir
yetkisi kapsamında
değerlendirilmesinin hatalı
olması nedeni ile ihale iptal
kararının iptaline dair karar

Teslimatın No	: 2021/037
Gündem No	: 44
Karar Tarihi	: 28.04.2021
Karar No	: 2021/04.1-900

BAŞVURU SÖZLEŞİ

Mikromed Tıbbi Malz. San. ve Tic. Ltd. Şti.,

VEKİLİ:
Av. Ayhan ŞİMŞEK,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Ankara İl Sağlık Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2020/0720303 İhale Kayıt Numaralı "Halk Sağlığı Laboratuvarı Hizmet Alımı" İhalesi

KURUMCA YAPILAN İNCELEME:

Ankara İl Sağlık Müdürlüğü tarafından 22.01.2021 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Halk Sağlığı Laboratuvarı Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Mikromed Tıbbi Malz. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından 09.04.2021 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2021/665 sayılı şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelenmiştir:

İtirazen şikâyet dilekçesinde izahate; 03.02.2021 tarihli kesinleşen ihale kararı ile ihalede ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak "Biyarmed Sağ. Ür. San. ve Tic. A.Ş. -Özgün Kim. Med. Tıbbi Malz. Sağ. Hizm. San. ve Tic. A.Ş. İğ Ortaklığının teklifinin belirlendiği, sonrasında 17.03.2021 tarihli ve 2021/04.1-629 sayılı Kurul kararı ile anılan iğ ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı, sonrasında ihalenin idarelerince gerçekleştirilmesi ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi ile fiyat farkı bulunmuş ve kaynakların etkin ve verimli kullanılmasına açısından ihalenin yeniden yapılmasına gerektiğinde karar verildiği, ihalede 4 geçerli teklifin bulunduğu ve bu tekliflerin 3 tanesinin yaklaşık maliyetin altında olduğu, dolayısıyla ihalede rekabet, esit muamele ve kaynakların verimli kullanılması ilhallerinin sağlandığı, istihkak taraflarının tekliflerinin ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi ile ilgili olarak belirlendiği, tekliflerinin yaklaşık maliyetin 4/87'1 oranında olduğu ve yaklaşık maliyetten 11.897.623,89 TL daha düşük olduğu, kuruma ilişkin esasal Kurul kararlarının bulunduğu, dolayısıyla ihalenin iptaline ilişkin kararın iptal edilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

İptal gerekçesiyle ilgili süzülir olarak yapılacak inceleme aşamasında aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir:

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel ilkeler" başlıklı 5'inci maddesinde "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabeti, esit muameleleri, güvenirliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur." hükmü, anılan kanun'un "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptali" başlıklı 39'uncu maddesinde "İhale komisyonu süzülir üzerine idare, yetmiş oylan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalenin iptali edilmesi halinde bu durum bütün sistektilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangî bir yükümlülük altına girmez."

Ancak, idare istektilerin talepte bulunmuş olduğu, ihalenin iptali kesin olarak gerçekleştirilmiştir. Aynı anında istektilere bildirilir. " İhalede yer almakta olup,

Söz konusu maddenin gerekçesinde "Tekliflerin yaklaşık maliyete kıyasla çok yüksek olması veya yaklaşık maliyete göre çok yüksek oranla bir fiyate mevcut ödemeyi verilen teklifleri karşılamaması, Kanunun temel ilkelerine uygun olmayan durumların tespiti gibi nedenlerle, ihale yetkilisinin onayından önceki herhangi bir aşamada ihale komisyonunun kararı üzerine idareye uluşturulması mevzuata paralel bir şekilde ihaleyi iptal etme yetkisi veritirmek, buna ilişkin hükümler düzenlenmiştir." ifadelerine yer verilmiştir.

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu hizmetin;
1. Adı: Halk Sağlığı Laboratuvarı Hizmet Alımı" düzenlenmesi,

Anılan Şartname'nin "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptali edilmesi" başlıklı 34'üncü maddesinde "34.1. İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez.
34.2. İhalenin iptali edilmesi halinde bu durum, bütün istektilere gerekçesiyle birlikte derhal bildirilir." düzenlenmesi yer almaktadır.

Başvuruya konu ihalede 14 adet doküman indirildiği, 03.02.2021 tarihli ihale komisyon kararına göre, ihaleye 4 istektilenin teklif sunduğu ve teklif sunan istektilerinin ekonomik açıdan en avantajlı birinci ve ikinci teklif sahibi istektilerinin sırasıyla Biyar Med Sağlık Ür. San. Tic. A.Ş. - Özgün Kim. Med. Tıbbi Malz. Sağ. Hizm. San. ve Tic. A.Ş. İğ Ortaklığı ve Mikromed Tıbbi Malz. San. ve Tic. Ltd. Şti. olarak belirlendiği görülmüştür.

İhale komisyonu kararının istektilere tebliği sonrasında başvuru sahibi Mikromed Tıbbi Malz. San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin itirazın şikâyet başvurusu üzerine 17.03.2021 tarihli ve 2021/04.1-629 sayılı Kurul kararının alındığı ve söz konusu kararda "Biyarmed Sağ. Ür. San. ve Tic. A.Ş. -Özgün Kim. Med. Tıbbi Malz. Sağ. Hizm. San. ve Tic. A.Ş. İğ Ortaklığının teklifinin değerlendirme dışı bırakılması yönünde idarece karar verilmesi" karar verildiği görülmüştür.

Anılan Kurul kararı sonrasında 06.04.2021 tarihli ihale komisyonu kararının alındığı ve söz konusu kararda "...Yapılan ihale sonucunda ekonomik açıdan en avantajlı firma olarak belirlenen firma ile şikâyet sahibi en avantajlı ikinci firmasının teklifleri arasında 4.691.695,69 TL (DörtmilyonaltıyüzdoksanbiraltıyüzdoksanbeşTürkLirası altmışdokuzKuruş) fiyat farkı olması, şikâyet sahibi firmının teklif etmiş olduğu fiyatın, gerçekleştirilen ihalede alınan fiyatlara göre piyasa rayç fiyatlarının çok üzerinde olması, kısırılı kamu kaynaklarının etkin ve verimli kullanılmasına karar verildiği, ancak, teklifli ihalede geçerli kabul edilen bir istektilenin teklifinin, teklifi ihalede geçerli kabul edilen diğer bir teklifin değerlendirilmesinde dikkate alınmasına yönelik bir usulün ihale idari şartnamesinin bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptali edilmesi başlıklı 34. Maddesi "İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez." hükmü gereğince ihaleye verilen tüm tekliflerin reddedilerek..." gerekçesi ile ihalenin iptali edildiği anlaşılmıştır.

İhalenin iptali konusunda idarelerin teklif yetkisi bulunmakta ise de, bu yetkinin mutlak ve sınırsız olmadığı, kamu yararı ve hizmet gerekçeleri ile sınırlı olduğu ve bu hususların açıkça ortaya konulması gerektiği anlaşılmıştır.

İdarece ekonomik açıdan en avantajlı birinci ve ikinci teklif sahibi istektilerinin teklif fiyatları arasındaki fark bulunması hususuna ihalenin iptaline ilişkin gerekçeler arasında yer verilmele birlikte; 03.02.2021 tarihli ihale komisyon kararında ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak belirlenen Biyar Med Sağlık Ür. San. Tic. A.Ş. - Özgün Kim. Med. Tıbbi Malz. Sağ. Hizm. San. ve Tic. A.Ş. İğ Ortaklığının teklifinin 17.03.2021 tarihli ve 2021/04.1-629 sayılı Kurul kararı ile değerlendirme dışı bırakılmasına karar verildiği, ancak, teklifli ihalede geçerli kabul edilen bir istektilenin teklifinin, teklifi ihalede geçerli kabul edilen diğer bir teklifin değerlendirilmesinde dikkate alınmasına yönelik bir usulün ihale idari şartnamesinin bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptali edilmesi başlıklı 34. Maddesi "İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez." hükmü gereğince ihaleye verilen tüm tekliflerin reddedilerek..." gerekçesi ile ihalenin iptali edildiği anlaşılmıştır.

İhalenin iptali gerekçesinde ayrıca, başvuru sahibi istektilenin teklif etmiş olduğu fiyatın, gerçekleştirilen ihalede alınan fiyatlara göre piyasa fiyatlarının çok üzerinde olduğu yönünde hususlar ifade edilmiştir.

Bahse konu kararda idarenin, yaklaşık maliyetin hatalı hesaplandığına ilişkin herhangi bir ayrıntılı tespitinin bulunmadığı ve ilk ihale komisyonu kararında ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olarak belirlenen istektilenin teklif tutarının başvuru konu ihaleye ait idarece hazırlanan yaklaşık maliyet tutarının altında olduğu anlaşılmış olup, bunun dışında başvuruya konu ihalede piyasa rayç fiyatlarının ne olduğu ve de ne şekilde hesaplandığına ilişkin herhangi bir bilgi veya belgeye de yer verilmediği görülmüştür.

Yine idarenin kısırılı kamu kaynaklarının etkin ve verimli kullanılmasına adına oluşturulacak kamu zararının önlenmesi, ihale komisyonunca hizmetin yeniden alınması daha düşük fiyatlarla gerçekleştirilebileceği şeklinde değerlendirilmesine ilişkin hususların da ne şekilde gerçekleştirileceğini ortaya koyan açık herhangi bir bilgi veya belgeye bulunmadığı da anlaşılmaktadır.

Bu bakımdan idarenin ihalenin iptaline ilişkin gerekçelerinin, kamu ihale mevzuatı uyarınca idareye ihalenin iptali yönünde tanınan takdir yetkisi kapsamında değerlendirilmesinin mümkün olmadığı sonucuna varılmıştır.

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

İdarenin ihalenin iptali kararının iptaline,

Öybirliği ile karar verildi.