

İdarenin tedarik etmeyi planladığı sisteme ilişkin ihale teknik şartnamedeki kriterlerin, ihtiyaçlara cevap verecek şekilde hazırlandığı varsayımından hareketle, idarece yukarıda atıf yapılan mevzuat hükümlerine aykırı olmamak koşuluyla belirlenebileceği ve Teknik Şartname'nin idarenin ihtiyaçları ve takdir yetkisi doğrultusunda yapılan bir idari tasarruf olarak değerlendirilmesi gerektiği

İdarenin tedarik etmeyi

planladığı sisteme ilişkin ihale teknik şartnamedeki kriterlerin, ihtiyaçlara cevap verecek şekilde hazırlandığı varsayımından hareketle, idarece yukarıda atıf yapılan mevzuat hükümlerine aykırı olmamak koşuluyla belirlenebileceği ve Teknik Şartname'nin idarenin ihtiyaçları ve takdir yetkisi doğrultusunda yapılan bir idari tasarruf olarak değerlendirilmesi gerektiği

Toplantı No	: 2020/037
Gündem No	: 9
Karar Tarihi	: 26.08.2020
Karar No	: 2020/UM.I-1424

BAŞVURU SAHİBİ:Elekta Medikal Sistemler Ticaret Anonim Şirketi,
VEKİLİ:Av. Mehmet İlker ÖZKURT,
İHALEYİ YAPAN İDARE:

Necmettin Erbakan Üniversitesi Meram Tıp Fakültesi Hastanesi Başhekimliği,
BAŞVURUYA KONU İHALE:

2020/321251 İhale Kayıt Numaralı "Tüm Vücut için Çerçevesiz Stereotaktik Radyocerrahi (Srs) ve Görüntü Kılavuzluğunda Yoğunluk Ayarlı Radyoterapi (Ig-Imrt) ve Hacimsel Yoğunluk Ayarlı Ark Tedavi Yapabilen Gelişmiş Radyoterapi Sistemi Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:

Necmettin Erbakan Üniversitesi Meram Tıp Fakültesi Hastanesi Başhekimliği tarafından 18.08.2020 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Tüm Vücut için Çerçevesiz Stereotaktik Radyocerrahi (Srs) ve Görüntü Kılavuzluğunda Yoğunluk Ayarlı Radyoterapi (Ig-Imrt) ve Hacimsel Yoğunluk Ayarlı Ark Tedavi Yapabilen Gelişmiş Radyoterapi Sistemi Alımı" ihalesine ilişkin olarak Elekta Medikal Sistemler Ticaret Anonim Şirketinin 17.07.2020 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 27.07.2020 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 06.08.2020 tarih ve 34886 sayılı Kurum kayıtlarına alınan 06.08.2020 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2020/1224 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihalede rekabetin ve teklif verebilmelerinin sağlanması için Teknik Şartname'de bazı değişiklikler yapılmasının gerektiği şöyle ki;
a) Teknik Şartname'nin 2.1'inci maddesinin "Satın alınacak en güncel teknolojiye uyumlu lineer hızlandırıcı, en az 3 (üç) (6,10,15 yada 18MW) foton, stereotaksik tedaviler için bunlardan en az iki filtresiz (FFF) yüksek doz hızlı foton (6 MV ve 10 MV için ve 6 MV için en az 1200 MU/dak, 10 MV için ise en az 200 MU/dak doz hızına sahip olmalıdır) ve en düşüğü 6 Mev olmak üzere en az 5 farklı elektron enerjisine sahip olmalı ve çok yapraklı kolimatör (MLC) ile 3-Boyutlu (3B) Konformal ve Yoğunluk Ayarlı Radyoterapi (IMRT), frameless Stereotaktik Radyoterapi (SRT), Stereotaktik Radyocerrahi (SRS), Ekstraakraniyal Stereotaksik (SBRT),Portal ve 3 boyutlu görüntüleme sistemi kullanarak Görüntü Rehberliğinde Radyoterapi (IGRT-Image Guided Radiotherapy) Solunum Takipli Radyoterapi, Hacimsel Yoğunluk Ayarlı Ark Terapi (Rapid Arc/VMAT) tekniklerinin uygulanmasına olanak sağlayacak özellikte olmalıdır. Sistem; solunum kontrollü radyoterapi tedavi tekniğini uygularken gerçek zamanlı olarak video bazlı solunum takibi yapan ve/veya gerçek zamanlı olarak lazer bazlı (interfraksiyone ve-veya intrafraksiyone) vücut yüzeyini izleyerek solunum takibini yapan yazılım ve donanıma veya spirometre tabanlı olarak nefes tutma tekniği ile solunum kontrollü işinlama yapan sisteme sahip olmalıdır. Bu sistemin eşliğinin hastanemizdeki CT cihazlarından biri ile çalışabilmesi için gerekli olan konfirürasyonda verilmelidir. Cihaz tüm bu tedavi tekniklerini sorunsuz şekilde uygulamaya olanak sağlayacak yazılımları ve donanımları içermelidir." şeklinde değiştirilmesi gerektiği,

b) 3.1'inci maddenin "Lineer hızlandırıcılarda kullanılan foton ve elektron enerjilerinde, teklif edilecek planlama sistemleri 3D, 4D Konformal, Statik-Dinamik IMRT, KonformalArk, VolumetrikArk Terapi (VMAT/Rapid-Arc), SRS/SBRT gibi ileri tedavi teknikleri için uygun planlama yapabilen, adaptif radyoterapi planlamalarına olanak sağlayabilecek yazılıma ve donanıma sahip olmalıdır. Sistem için FFF için de planlama yapılabilir. Bu firmalar mevcutta kullanılan iş akışını ve sistemdeki mevcut tüm verileri eksiksiz olarak yeni sisteme aktarmak ve tüm cihazların yeni kurulacak sisteme bağlantısını sağlamakla yükümlüdürler. Firmalar ihale öncesinde mevcut sistemi analiz ederek tekliflerini analizlerine göre vermemelidirler. İhale kapsamında verilecek olan TPS'lerin yanında mevcutta bulunan Eclipse planlama sisteminde tüm ölçüm ve geçmiş planlama bilgilerini hasta devamlılığı ve verilerin saklanması için ikinci ve daha fazla işinlamalarda kullanılması amacıyla taşınarak tam olarak kullanılabilir olması tercih nedenidir. (Nisbi ağırlık ¾3 (Yüzde üç))" şeklinde değiştirilmesinde durumunda, halihazırda idarede kurulu olan planlama sistemlerinin diğer bir istekli olabilecek Varian firması tarafından daha az masrafla güncellenmesine neden olacağı,

c) 3.3'üncü maddenin "Tedavi planlama sisteminde mevcut planlamalarla toplamda 4 adet tedavi planlama konsolu olacaktır. Konsolların hepsinde de aynı anda konformal 3-D planlaması, IMRT tedavi planlaması ve Hacimsel Ypğunluk Ayarlı Ark Tedavi planlaması ve stereotaktik radyoterapi yapılabilir ve en az ikisinde de aynı anda portal dozimetrie yazılımı çalıştırılabilir. Portal dozimetrie yapamıyorsa portal doz hesaplaması yapabilen en az iki sistem verilmelidir. Konsollarda veya bağlı oldukları sunucu sistemlerinde arşiv ve yedekleme amaçlı bir sistem bulunmalıdır. Firmalar bu sistemle ilgili bilgi vermemelidir. Planlama konsollarının ekranları en az 23" inch çift monitör grafik tasarımına uygun olacaktır. Bunun yanında doktorlar için konturlama ve simülasyon yapmak için DICOM uyumlu CT ve MR görüntülerinin çakıştırılması işlemini sağlayacak "image fusion" yazılımı bulunan 3 (üç) adet konturlama konsolu ayrıca verilecektir. Konturlama istasyonları aynı anda atlas tabanlı otomatik konturlama özelliğine sahip olmalıdır veya bu özellik konturlama istasyonlarında sağlanamıyorsa ek yazılım ile planlama sistemlerinin tümünde sağlanmalıdır. Konturlama istasyonlarında rigid fusion ve non-rigid (deformable) fusion özellikleri olmalıdır. Bu özellikler konturlama istasyonlarında sağlanamıyorsa ek yazılım ile planlama sistemlerinin tümünde sağlanmalıdır. Bununla birlikte bu istasyonların en az ikisi üzerinden doz deformasyonu yapılabilir. Eğer konturlama istasyonlarında bu sağlanamıyorsa bunu yapabilecek en az 2 (iki) sistem verilmelidir." şeklinde değiştirilmesinde durumunda, halihazırda idarede kurulu olan planlama sistemlerinin diğer bir istekli olabilecek Varian firması tarafından daha az masrafla güncellenmesine neden olacağı iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

Başvuru sahibinin 17.07.2020 tarihinde istekli olabilecek sıfatını kazandığı, dokümana ilişkin olarak muhtelif hususlarda idareye şikâyet başvurusunda bulunduğu, başvurunun kısmen haklı bulunarak idarece 27.07.2020 tarihinde zeyilname düzenlendiği, itirazen şikâyete konu hususlarda ise başvurunun uygun bulunmadığı görülmüştür.
4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel İlkeler" başlıklı 5'inci maddesinde "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenilirliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur." hükmü,
Aynı Kanun'un "Şartnameler" başlıklı 12'nci maddesinde "İhale konusu mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin teknik kriterlerine ihale dokümanının bir parçası olan teknik şartnamelerde yer verilir. Belirlenecek teknik kriterler, verimliliği ve fonksiyonelliği sağlamaya yönelik olacak, rekabeti engelleyici hususlar içermeyecek ve bütün istekliler için fırsat eşitliği sağlayacaktır." hükmü,

Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Teknik Şartname" başlıklı 14'üncü maddesinde ise "Alınacak malın teknik kriterleri ve özellikleri, ihale dokümanının bir parçası olan teknik şartnamede düzenlenir. Teknik kriterlerin ve özelliklerin, verimliliği ve fonksiyonelliği sağlamaya yönelik olması, rekabeti engelleyici hususlar içermemesi ve fırsat eşitliğini sağlaması zorunludur.

Teknik şartnamede, varsa ulusal standart ve dengi uluslararası standartlara uygunluğu sağlamaya yönelik düzenleme yapılabilir. Ancak ulusal standardın bulunmaması durumunda sadece uluslararası standart esas alınarak düzenleme yapılabilir.
Teknik şartnamede, belli bir marka, model, patent, menşei, kaynak veya ürün belirtilemez ve belirli bir marka veya modele yönelik özellik ve tanımlamalara yer verilemez. Ancak, ulusal ve/veya uluslararası teknik standartların bulunmadığı veya teknik özelliklerin belirlenmesinin mümkün olmadığı hallerde, "veya dengi" ifadesine yer verilerek şartıyyla marka veya model belirtilebilir." düzenlemesi yer almaktadır.

Özetle, teknik şartnamelerde idarelerce alıma konu ürünün teknik kriterleri ve özelliklerinin belirleneceği, bunların verimliliği ve fonksiyonelliği sağlamaya yönelik olması, rekabeti engelleyici hususlar içermemesi ve fırsat eşitliğini sağlaması gerektiği, kural olarak belli bir marka, model, patent, menşei, kaynak veya ürünün belirtilmeyeceği ve belirli bir marka veya modele yönelik özellik ve tanımlamalara yer verilemeyeceği anlaşılmaktadır

Başvuru sahibinin iddia konusu maddelere ilişkin önerilerinin, teklif edeceği sisteme daha uyumlu ve dolayısıyla daha az masraf gerektirecek bir şekilde Şartnamenin değiştirilmesi talebini içerdigi, diğer bir isteklinin daha avantajlı koşullarda teklif sunabilmesinin mevzuata aykırı olduğu yönünde iddiaya yer verildiği anlaşılmış, dilekçede Şartname'nin tek bir marka/model işaret ettiği yönünde bir iddia bulunmadığı görülmüştür.

İdarenin tedarik etmeyi planladığı sisteme ilişkin teknik şartnamedeki kriterlerin, ihtiyaçlara cevap verecek şekilde hazırlandığı varsayımından hareketle, idarece yukarıda atıf yapılan mevzuat hükümlerine aykırı olmamak koşuluyla belirlenebileceği ve Teknik Şartname'nin idarenin ihtiyaçları ve takdir yetkisi doğrultusunda yapılan bir idari tasarruf olarak değerlendirilmesi gerektiği tespit edilmiş olup, ilgili maddelere yönelik değişiklik taleplerinin yerinde görülümeyerek şikâyet başvurusunun reddedilmesinde mevzuata aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır
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,

Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (c) bendi gereğince itirazen şikâyet başvurusunun reddine,Oybirliği ile karar verildi.