

İlk ihale komisyonu kararı ile ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak belirlenen teklifin ihale sürecinin devamında geçersiz olması teklifler arasında kıyasa dahil edilmesine imkan vermeyeceği, mevcut geçerli her iki teklifin de başka bir idarenin aynı nitelikteki alım fiyatı ve piyasa fiyat araştırması neticesinde elde edilen 5 fiyatın aritmetik ortalaması esas alınarak hesaplanan yaklaşık maliyetten daha düşük olması ihalenin iptal gerekçesimidir

?

Teslimat No	2023/033
Gönderi No	37
Karar Tarihi	14.06.2023
Karar No	2023/0M.1-890

BAYIYU GENELİ
Simplex Bilgi Teknolojileri Anonim Şirketi,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Balkışeir İl Sağlık Müdürlüğü,

BAGÜBÜYA KAMU İHALE:
2023/25392 İhale Kayıt Numaralı "Pacs ve Rıs Teleradyoji Hizmet Alanı" İhalesi

KURUMA YAPILAN İHALEDE:

Balkışeir İl Sağlık Müdürlüğü tarafından 22.02.2023 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "Pacs ve Rıs Teleradyoji Hizmet Alanı" ihalesinin ilişkin olarak Simplex Bilgi Teknolojileri Anonim Şirketi tarafından 31.05.2023 tarih ve 94006 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 31.05.2023 tarihli dilekçe ile doğrudan Kuruma itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2023/781 sayılı şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:

Esas inceleme raporu ve ekleri incelenmiştir:

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle;

İhale yetkilisi tarafından ihalesinin "Teklifler arasında çok fiyat farkı görüldüğünden teknik şartnamenin tekrar gözden geçirilerek hazırlanması ve piyasa fiyat araştırması yapılarak tekrar ihale edilmesi" gerekçesi ile iptal edilmesinin mevzuata aykırı olduğu iddia edilmekte ve ihalesinin iptal kararının iptaline karar verilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

İptal gerekçeleri ile sınırlı olarak yapılan inceleme sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Temel İlkeler" başlıklı 5'inci maddesinin birinci fıkrasında "İdareler, bu Kanuna göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenirliliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur." hükmü, Anılan Kanun'un "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalesinin iptali" başlıklı 39'uncu maddesinde "İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederse ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalesinin iptal edilmesi halinde bu durum bütün istektilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez. Ancak, idare istektilerinin talepleri bulunması halinde, ihalesinin iptal edileme gerekçelerini talep eden istektilere bildirir." hükmü,

Aynı Kanun'un "İhalesinin karara bağlanması ve onaylanması" başlıklı 40'inci maddesinde "37 ve 38'inci maddelere göre yapılan değerlendirme sonucunda ihale, ekonomik açıdan en avantajlı teklifi veren istektilerin üzerinde bırakılır. Ekonomik açıdan en avantajlı teklif, sadece fiyat esasına göre veya fiyat ile birlikte ilgilene ve teknes mülkiyeti, mülkiyet etkililiği, verimlilik, kalite ve teknik değer gibi fiyat dışındaki unsurlar da dikkate alınarak belirlenir. Ekonomik açıdan en avantajlı teklifin fiyat dışındaki unsurlar da dikkate alınarak belirlenmesi ihalelerde, ihale dokümanında bu unsurların parantez değerleri veya nispi ayrıtları belirtilir.

Bu Kanun'un 63'üncü maddesine göre ihale dokümanında yerli istektiler tahsis fiyatı sağlanmadığı belirtilen ihalelerde, bu fiyat avantajlı ve uygulanabilir suretiyle ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenerek ihale sonuçlandırılır. En düşük fiyatın ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak değerlendirildiği ihalelerde, birden fazla istekli tarafından aynı fiyatın teklif edildiği ve bu durum da ekonomik açıdan en avantajlı teklif olduğu anlaşıldığı takdirde, ilâncı fıkra ile belirlenen fiyat dışındaki unsurlar dikkate alınarak suretiyle ekonomik açıdan en avantajlı teklif belirlenerek ihale sonuçlandırılır.

İhale komisyonu gerekçeli kararına belirlenerek, ihale yetkilisinin onayına sunar.

Kararlarda istektilerin adları veya ticaret unvanları, teklif edilen bedeller, ihalesinin tarihi ve hangi istekli üzerine hangi gerekçelerle yapıldığı, ihale yapılması ise nedenleri belirtilir.

İhale yetkilisi, karar tarihini izleyen en geç beş (5) gün içinde ihale kararını onaylar veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal eder ihale; kararın onaylanması halinde geçerli, iptal edilmesi halinde ise hükümsüz sayılır." hükmü,

"Kuruma itirazın şikâyet başvurusu" başlıklı 56'nca maddesinde "İdare tarafından şikâyet veya itirazın şikâyet üzerine alınan ihalesinin iptal edilmesi işleminin karşı yapılması itirazın şikâyet başvuruları ile idarenin iptal gerekçeleriyle sınırlı incelenir." hükmü yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu iş/ihale ilişkin bilgiler" başlıklı 2'inci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/adının; a) Adı: PACS VE RİS Teleradyoloji Hizmet Alanı;

b) Türü: Hizmet alanı c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alanı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği;

d) Yatırım proje no'su (yapım işlemleri): Bu madde boş bırakılmıştır. e) Kodu:

f) Hukukî: 24 ANLIK PACS VE RİS Teleradyoloji Hizmet Alanı

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin eklerinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/alanın teslim edileceği yer: Teknik şartnamelerde belirtilen sağlık tesisleri" düzenlenmiştir.

Anılan Şartname'nin "Kesintileyen ihale kararının bildirilmesi" başlıklı 38'inci maddesinde "38.2. İhale kararının ihale yetkilisi tarafından iptal edilmesi durumunda da istektilere gerekçeleri belirtilmek suretiyle bildirilm yapılır." düzenlenmesi yer almaktadır.

Kamu ihale mevzuatının yukarıda aktarılan hükümlerinden, kamu koyucu tarafından ihaleleri sonuçlandırıp sonuçlandırılmamak hususunda idarelere geniş bir takdir yetkisi verildiği, ancak bu yetkinin mutlak ve sınırsız olmadığı, kamu yararı ve hizmet gerekçeleri doğrultusunda usule ve amaca uygun olarak kullanılmasını gerektiği anlaşılmaktadır.

Başvuruya konu ihalede, ilk aşamada 3 geçerli teklif sahibi istektilerden Furkan Avcı ve Simplex Bilgi Teknolojileri Anonim Şirketi'nin tekliflerinin sınır değer altında olduğu ve anılan istektilerinin aşırı düşük teklif açılmalarının idare tarafından uygun bulunduğu, 09.03.2023 düzenleme ve 13.03.2023 onay tarihli ihale komisyonu kararı ile Furkan Avcı ve Simplex Bilgi Teknolojileri Anonim Şirketi'nin sırasıyla ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi ve ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlendiği görülmüştür.

Böylece, Simplex Bilgi Teknolojileri Anonim Şirketi tarafından gerçekleştirilen itirazın şikâyet başvurusuna neticesinde 04.05.2023 tarihli ve 2023/0M.1-789 sayılı Kamu İhale Kurulu Kararı ile Furkan Avcı'nın teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına ilişkin ilâncı kararın alındığı, 22.05.2023 tarihinde düzenlenen "İhale Komisyonu Ek Kararı-1" ile Furkan Avcı'nın teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına karar verildiği ve Simplex Bilgi Teknolojileri Anonim Şirketi'nin teklifinin

Oybirliği ile ekonomik açıdan en avantajlı teklif olarak belirlendiği; ancak söz konusu ihale komisyonu kararının ihale yetkilisine "Teklifler arasında çok fiyat farkı görüldüğünden, teknik şartnamenin tekrar gözden geçirilerek hazırlanması ve piyasa fiyat araştırması yapılarak tekrar ihale edilmesi" gerekçesi ile uygun bulunmadığı ve ihale iptal kararının EMSP üzerinden 20.05.2023 tarihinde istektilere tebliğ edildiği görülmüştür.

İhale komisyonu kararı ile ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olarak belirlenen Furkan Avcı'nın teklifinin ihale sürecinin devamında değerlendirme dışı bırakılması olmasına, bir diğer deyişle geçersiz teklif reddedilmesinin, teklifler arasında kıyasla dahil edilmesine imkan vermemek, mevcut geçerli her iki teklifin de başka bir idarenin aynı nitelikteki 2022 alan fiyatı ve piyasa fiyat araştırması neticesinde elde edilen 5 fiyatın aritmetik ortalaması esas alınarak hesaplanan yaklaşıp maliyetten daha düşük olduğu ve iptal gerekçesinde Teknik Şartname'ye ilişkin somut bir aykırılık durumunun belirlenmediği hususları bir arada değerlendirildiğinde idare tarafından ihalesinin iptali yönünde kullanılan takdir hakkının kamu yararı ve hizmet gerekçeleri doğrultusunda usule ve amaca uygun olarak kullanıldığı sonucuna varıldığından idare tarafından verilen ihalesinin iptal kararının iptaline karar verilmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

Ayrıca, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinin (1) fıkrasının 9'uncu alt bendinde "Başvuru sahibinin iddialarının temininde hata bulunması halinde, Kurul kararı ile itirazın şikâyet başvuru bedelinin başvuru sahibine iadesine karar verilir. Kurul kararının başvuru sahibine bildirilmesini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kuruma yazılı talebi üzerine, bu talep tarihini izleyen otuz gün içinde Kurum tarafından itirazın şikâyet başvuru bedelinin iadesi yapılır ve son idame tarihine kadar geçen süre için faiz işlemi. Diğer hallerde başvuru bedeli iade edilmez. Bu fıkranın (1) numaralı bendi uyarınca tahsil edilen bedel hiçbir durumda iade edilmez." hükmü yer almaktadır.

Başvuru sahibi tarafından 54.677,00 TL başvuru bedelinin Kurum şikâyet gelirleri hesabına yatırıldığı görülmüştür. Yapılan incelemede anılan istektilerin itirazın şikâyetine konu iddasında hata olduğu tespit edilmiş olup, Kurul kararının başvuru sahibine bildirilmesini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumu'na yazılı talebi halinde 54.677,00 TL'lik başvuru bedelinin iadesinin gerektiği anlaşılmıştır.

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. İdarenin ihalesinin iptali kararının iptaline,

2. Başvuru bedelinin Kurul kararının başvuru sahibine bildirilmesini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumu'na yazılı talebi halinde iadesine,

Oybirliği ile karar verildi.