

İhale Şartnamesinin zeyilname ile değişen işin uzmanının 1 hafta süreyle cihazın kurulumunu takip eden 1 yıl içerisinde eğitim alması sağlanacaktır ifadesinin idarenin ihale dokümanını ihtiyaçlarına uygun hazırlama hususundaki Kanunun kendisine tanıdığı takdir yetkisi sınırlarını aşar nitelikte olduğu hk

Kamu İhale Kanunu'nun "Temel ilkeler" 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 her türlü özelliğini belirten idari ve teknik şartnamelerin idarelerce hazırlanması esastır. Ancak, mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin özelliği nedeniyle idarelerce hazırlanmasının

mmkn olmadığının ihale yetkilisi tarafından onaylanması kaydıyla, teknik Şartnameler bu Kanun hükümlerine göre hazırlattırılabilir.

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 eŐitlięi sağlayacaktır.

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

Ancak, ulusal ve/veya uluslararası teknik standartların bulunmaması veya teknik özelliklerin belirlenmesinin mmkn olmaması hallerinde "veya dengi" ifadesine yer verilmek Şartıyla marka veya model belirtilebilir." hükmü,

Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Teknik Şartname" başlıklı 14'üncü maddesinde "(1) 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 eŐitlięini sağlaması zorunludur.

(2) 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.

(3) 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 verilmek şartıyla marka veya model belirtilebilir...” hükmü yer almaktadır.

İdari Şartname’nin “İhale konusu işe/alıma ilişkin bilgiler” başlıklı 2’nci maddesinde “2.1. İhale konusu işin/alımın;

a) Adı: Flat Panel Dedektörlü Monoplan Dijital Anjiyografi Sistemi Alımı

b) Türü: Mal alımı

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

ç) Yatırım proje no’su (yapım işlerinde): Bu madde boş bırakılmıştır.

d) Kodu:

e) Miktarı: 1 Adet Flat Panel Dedektörlü Monoplan Dijital Anjiyografi Sistemi Alımı

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/teslim edileceği yer: Pamukkale Üniversitesi Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkezi” düzenlemesi,

Teknik Şartname’nin zeyilname öncesi “Eğitim” başlıklı 6’ncı maddesinde “... 6.5. Kurum bünyesinde çalışan en fazla 2 (iki) Kardiyoloji uzmanına en az 1 (bir) hafta süreyle cihazın kurulumunu takiben 1 yıl içerisinde Avrupa’da bir eğitim

merkezinde Kardiyak görüntüleme konusunda eğitim bedeli, ulaşım, konaklama ve iâşe masrafları karşılanarak eğitim alması sağlanacaktır. Bunun için kişi başi maliyet 100.000?’nı aşmamalıdır.

6.6. Firma Tıbbi Cihaz Teknik Servis Hizmetleri’ne en az 1 günlük teknik eğitim vermelidir. Yüklenici, Pamukkale Üniversitesi Tıp Fakültesi Hastanesi İdaresince belirleyeceği personeli, cihazın her türlü periyodik bakım, onarım ve kalibrasyonunu yapabilecek nitelikte, üretici firma tarafından verilen standart teknik servis eğitimini vermekle yükümlüdür. Bu eğitim ile ilgili tüm giderleri yüklenici karşılamalıdır. ... ” düzenlemesi,

Zeyilname sonrası Teknik Şartname’nin “Eğitim” başlıklı 6’ncı maddesinde “... 6.5. Kurum bünyesinde çalışan 2 (iki) Kardiyoloji uzman hekimin, 1 hafta süreyle, cihazın kurulumunu takip eden 1 yıl içerisinde, Avrupa Kardiyoloji Derneği’ne entegre ve Global Sertifikasyon sağlayabilen bir eğitim merkezinde Kardiyak Görüntüleme konusunda eğitim alması sağlanacaktır.

6.6. Firma Tıbbi Cihaz Teknik Servis Hizmetleri’ ne en az 1 günlük teknik eğitim vermelidir. Yüklenici, Pamukkale Üniversitesi Tıp Fakültesi Hastanesi idaresince belirleyeceği personeli, cihaza ilk müdahaleyi yapabilecek nitelikte, üretici firma tarafından verilen standart teknik servis eğitimini vermekle yükümlüdür. Bu eğitim ile ilgili tüm giderleri yüklenici karşılamalıdır. ...” düzenlemesi yer almaktadır.

Başvuruya konu ihalenin Pamukkale Üniversitesi Sağlık Araştırma ve Uygulama Merkezi tarafından gerçekleştirilen “Flat Panel Dedektörlü Monoplan Dijital Anjiyografi Sistemi Alımı” ihalesi olduğu, ihale ilanının 09.05.2023 tarihinde

yayımlandığı, başvuru sahibinin 11.05.2023 tarihinde ihale dokümanını indirdiği ve ihale dokümanına yönelik olarak 12.05.2023 tarihinde idareye şikayet başvurusunda bulunduğu, idare tarafından 22.05.2023 tarihinde zeyilname yayımlandığı ve istekli olabileceklere 22.05.2023 tarihinde zeyilnamenin bildirildiği, bahse konu ihalenin 08.06.2023 tarihinde açık ihale usulü ve e-teklif alınmak suretiyle gerçekleştirildiği, kurul kararı tarihi itibarıyla henüz ihale komisyonu kararı alınmadığı görülmüştür.

Başvuru sahibi tarafından Teknik Şartname'nin "Eğitim" başlıklı 6.5'inci maddesinin Teknik Şartname'den çıkartılmasının talep edildiği, söz konusu iddianın idare tarafından "Kardiyak görüntülemeler ile yapılacak olan teşhis ve alımı yapılacak olan sistem ile birlikte yapılacak tanı ve tedavilerin maksimum faydayla uygulanabilmesi için bahsi geçen eğitim zaruridir." gerekçesiyle reddedildiği, ayrıca idarenin "... 6.5. Kurum bünyesinde çalışan en fazla 2 (iki) Kardiyoloji uzmanına en az 1 (bir) hafta süreyle cihazın kurulumunu takiben 1 yıl içerisinde Avrupa'da bir eğitim merkezinde Kardiyak görüntüleme konusunda eğitim bedeli, ulaşım, konaklama ve iâşe masrafları karşılanarak eğitim alması sağlanacaktır. Bunun için kişi başı maliyet 100.000?'nı aşmamalıdır." şeklindeki düzenlemeyi 22.05.2023 tarihli zeyilname ile "... 6.5. Kurum bünyesinde çalışan 2 (iki) Kardiyoloji uzman hekimin, 1 hafta süreyle, cihazın kurulumunu takip eden 1 yıl içerisinde, Avrupa Kardiyoloji Derneği'ne entegre ve Global Sertifikasyon sağlayabilen bir eğitim merkezinde Kardiyak Görüntüleme konusunda eğitim alması sağlanacaktır." şeklinde değiştirdiği,

Ayrıca Teknik Şartname'de 6.6'ncı madde olarak yer alan "6.6. Firma Tıbbi Cihaz Teknik Servis Hizmetleri'ne en az 1 günlük teknik eğitim vermelidir. Yüklenici, Pamukkale Üniversitesi

Tıp Fakóltesi Hastanesi İdaresince belirleyeceği personeli, cihazın her türlü periyodik bakım, onarım ve kalibrasyonunu yapabilecek nitelikte, üretici firma tarafından verilen standart teknik servis eğitimini vermekle yükümlüdür. Bu eğitim ile ilgili tüm giderleri yüklenici karşılamalıdır.” şeklindeki düzenlemeyi, 22.05.2023 tarihli zeyilname ile “6.6. Firma Tıbbi Cihaz Teknik Servis Hizmetleri’ ne en az 1 günlük teknik eğitim vermelidir. Yüklenici, Pamukkale Üniversitesi Tıp Fakóltesi Hastanesi idaresince belirleyeceği personeli, cihaza ilk müdahaleyi yapabilecek nitelikte, üretici firma tarafından verilen standart teknik servis eğitimini vermekle yükümlüdür. Bu eğitim ile ilgili tüm giderleri yüklenici karşılamalıdır.” şeklinde değiştirdiği anlaşılmıştır.

Yukarıda belirtilen mevzuat hükümleri doğrultusunda, ihale konusu mal veya hizmet alımları ile yapım işlerinin her türlü özelliğini belirten idari ve teknik şartnamelerin idarelerce hazırlanmasının esas olduğu, idarelerin ihtiyaçlarını uygun şartlarda ve zamanında karşılaması ve ihtiyacı karşılariken ihaleye konu ürünün teknolojik performansını belirlemek konusunda takdir hakkı ve yetkisinin bulunduğu, idarelerin gerek ihtiyacı olan hizmetin tespiti, gerek ihale konusu alımın niteliklerini dikkate alarak teknik şartnamelerde hangi kriterleri belirleyip belirleyemeyecekleri, gerekse de belirledikleri kriterlerin ihtiyacı karşılamada yeterli olup olmadığı noktasında belli bir serbestiye sahip olduğu açıktır. Ancak alımın konusuna ilişkin teknik kriter ve özellikleri belirleme hususundaki bu takdir yetkisi, yukarıda yer verilen Kanun maddesi ile belli ölçüde sınırlandırılmıştır.

Yapılan incelemede, ihale konusu işin “Flat Panel Dedektörlü Monoplan Dijital Anjiyografi Sistemi Alımı”na ilişkin olduğu, söz konusu mal alımı ihalesindeki Teknik Şartname’nin

22.05.2023 tarihli zeyilname ile değişen itirazın şikayete konu 6.5'inci maddesinde "Kurum bünyesinde çalışan 2 (iki) Kardiyoloji uzman hekimin, 1 hafta süreyle, cihazın kurulumunu takip eden 1 yıl içerisinde, Avrupa Kardiyoloji Derneği'ne entegre ve Global Sertifikasyon sağlayabilen bir eğitim merkezinde Kardiyak Görüntüleme konusunda eğitim alması sağlanacaktır." ifadesinin yer aldığı, ihale konusu işin niteliği göz önünde bulundurulduğunda anılan düzenlemede yer alan ve 2 Kardiyoloji uzman hekimi için istenen eğitim hizmetinin, idarenin ihale dokümanını ihtiyaçlarına uygun hazırlama hususundaki Kanunun kendisine tanıdığı takdir yetkisi sınırlarını aşar nitelikte olduğu, anılan ifadenin verilecek eğitimin kapsamı, yeri ve isteklilerin teklif bedeline etkisi konularında da belirsizlik arz ettiği hususları dikkate alındığında söz konusu ihale dokümanı düzenlemesinin mevzuata aykırı olduğu anlaşıldığından başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

Toplantı No	: 2023/033
Gündem No	: 35
Karar Tarihi	: 14.06.2023
Karar No	: 2023/UM.I-888