ihalenin söz konusu firmadan Satış Yetki ve Uygulama İzin Belgesi alan isteklilerden birisi üzerinde kalacağının aşikar olduğu nitekim 6 adet ihale dokümanı edinilen inceleme konusu ihaleye yalnızca tek isteklinin Satış Yetki ve Uygulama İzin Belgesi alan tek bir isteklinin katıldığı bu kapsamda Teknik Şartnamede yapılan bahse konu düzenlemelerin rekabeti engelleyici hususlar içerdiği kabul edilmesi gerektiği hk

ihalenin söz konusu firmadan Satış Yetki ve Uygulama İzin Belgesi alan isteklilerden birisi üzerinde kalacağının aşikar olduğu nitekim 6 adet ihale dokümanı edinilen inceleme konusu ihaleye yalnızca tek isteklinin Satış Yetki ve Uygulama İzin Belgesi alan tek bir isteklinin katıldığı bu kapsamda Teknik Şartnamede yapılan bahse konu düzenlemelerin rekabeti

engelleyici hususlar içerdiği kabul edilmesi gerektiği hk

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun “Temel ilkeler” başlıklı 5’inci maddesinde “İdareler, bu Kanun’a göre yapılacak ihalelerde; saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenirliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur.” hükmü,

Bahse konu 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.

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 mümkün olmaması hallerinde “veya dengi” ifadesine yer verilmek şartıyla marka veya model belirtilebilir.” hükmü,

Mal Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin “Temel ilkeler” başlıklı 4’üncü maddesinde “(1) İdareler, yapacakları ihalelerde saydamlığı, rekabeti, eşit muameleyi, güvenirliği, gizliliği, kamuoyu denetimini, ihtiyaçların uygun şartlarla ve zamanında karşılanmasını ve kaynakların verimli kullanılmasını sağlamakla sorumludur…” hükmü,

Anılan Yönetmelik’in “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 eşitliğini sağlaması zorunludur.

…

(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,

İdari Şartname’nin “İhale konusu alıma ilişkin bilgiler” başlıklı 2’nci maddesinde “2.1. İhale konusu malın;

a) Adı: Haşere İlaç Alımı

…

c) Miktarı ve türü:

400 L larva İlacı

600 L Rezidüel Etkili İlaç

1200 L Sivrisinek Uçkun Mücadelesi ULV…” düzenlemesi,

Aynı Şartname’nin “İhaleye katılabilmek için gereken belgeler ve yeterlik kriterleri” başlıklı 7’nci maddesinde “7.1.

İsteklilerin ihaleye katılabilmeleri için aşağıda sayılan belgeleri teklifleri kapsamında sunmaları gerekir.

…

7.5.3.2….Satış Yetki ve Uygulama İzin Belgesi

…

7.5.4.…4- İlaçlar Sağlık Bakanlığı Türkiye Halk Sağlığı Kurumu tarafından halk sağlığı alanında kullanılmak üzere ruhsat, ithal veya üretim izni verilmiş olmalıdır…” düzenlemesi,

Teknik Şartname’nin “Rezidüel Etkili Biyosidal Ürün” bölümünde “1) Rezidüel etkili ilaç (600 L);

a) Ürünün aktif maddesi % 10-15 Alphacypermethrin + % 5 Tetramethrin + % 1 Pbo EC veya % 50 Cyfluthrin + % 1 Tetramethrin+ % 1 Pbo EC olmalıdır.

…

c) Hamam böceği, bit, pire ve keneye karşı uygulama dozları Sağlık Bakanlığı onaylı etiketinde belirtilmelidir.” düzenlemesi,

Söz konusu Şartname’nin “Uçkun Mücadelesinde Kullanılacak İlaç” bölümünde “1) Sivrisinek Uçkun Mücadelesi ULV için (1200 L);

a) Ürünün aktif maddesi % 2 Deltamethrin + % 2 Tetramethrin + % 1 Pbo ME veya % 48 1R-transphenothrin + % 12 Tetramethrin EC ve % 12 Pbo olmalıdır.

…

e) En az 8 haşereye karşı uygulama dozları Sağlık Bakanlığı

onaylı etiketinde belirtilmelidir.” düzenlemesi,

Bahse konu Şartname’nin “Kullanılacak İlaçlarla İlgili İstekler” bölümünde “a) İhale Teklif Aşamasında İstenen Belgeler

1- Kullanılacak ilaçlarla ilgili üretici veya ithalatçı firmanın istekliye verdiği 2020’ye ait Satış Yetki ve Uygulama İzin Belgesi’nin aslı veya noter tasdikli sureti ihale dosyasında ibraz edilecektir.

…

4- İlaçlar Sağlık Bakanlığı Türkiye Halk Sağlığı Kurumu tarafından halk sağlığı alanında kullanılmak üzere ruhsat, ithal veya üretim izni verilmiş olmalıdır. Bunlar ihale dosyasında ibraz edilmelidir…” düzenlemesi yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden; ihale konusu alımlara ilişkin teknik kriterlere, ihale dokümanının bir parçası olan teknik şartnamelerde yer verileceği, belirlenecek teknik kriterlerin rekabeti engelleyici hususlar içermemesi ve bütün istekliler için fırsat eşitliği sağlaması gerektiği, teknik şartnamelerde, varsa ulusal ve/veya uluslararası teknik standartlara uygunluğu sağlamaya yönelik düzenlemelerin yapılacağı ve teknik özellikler ile tanımlamalara yer verileceği, ancak bu şartnamelerde belli bir marka, model, patent, menşei, kaynak veya ürün belirtilmemesi, belirli bir marka veya modele yönelik özellik ve tanımlamalara yer verilmemesi gerektiği anlaşılmaktadır.

İhale dokümanında yer alan düzenlemelerden ise; inceleme konusu ihalenin; larva ilacı, rezidüel etkili ilaç ve sivrisinek uçkun mücadelesi ilacı alımına ilişkin olarak

düzenlendiği, alımı yapılacak bahse konu ilaçların aktif madde bileşimlerinin Teknik Şartname'de belirtilen ikişer seçenekten birisine uygun olmasının ve ilaçlara Sağlık Bakanlığı Türkiye Halk Sağlığı Kurumu tarafından halk sağlığı alanında kullanılmak üzere ruhsat, ithal veya üretim izni verilmiş olmasının zorunlu olduğu, rezidüel etkili ilacın Sağlık Bakanlığı onaylı etiketinde hamam böceği, bit, pire ve keneye karşı uygulama dozlarının, sivrisinek uçkun mücadelesi ilacının Sağlık Bakanlığı onaylı etiketinde ise en az 8 haşereye karşı uygulama dozlarının belirtilmiş olması gerektiği, ayrıca kullanılacak ilaçlara ilişkin olarak, ilacın üretici veya ithalatçısından alınmış olan Satış Yetki ve Uygulama İzin Belgesi'nin istekliler tarafından teklif dosyasında sunulmasının zorunlu olduğu anlaşılmaktadır.

Biyosidal ürünlerin değerlendirilmesi, söz konusu ürünlere izin verilmesi ile piyasa gözetimi ve denetiminin yapılmasından sorumlu olan Sağlık Bakanlığı Halk Sağlığı Genel Müdürlüğünün internet sitesinde yayımlanan güncel "İzinli Biyosidal Ürünler" listesinin incelenmesi neticesinde aşağıdaki tespitler yapılmıştır:

Teknik Şartname'de rezidüel etkili ilaçlar için belirlenmiş iki aktif madde formülasyonundan "% 10-15 Alphacypermethrin + % 5 Tetramethrin + % 1 Pbo" olarak belirlenen formülasyona; ticari adı Alpha Forte 21 EC/18, ruhsat sahibi Nur İlaç ve İlaçlama Makinaları Pazarlama ve Servis Hizmetleri Ltd. Şti., aktif madde bileşimi "% 15 Alphacypermethrin + % 5 Tetramethrin + % 1 Pbo" olan, Sağlık Bakanlığı onaylı etiketinde karasinek, sivrisinek, bit, hamam böceği, kene-pire, akrep ve tatarcıklara karşı uygulama dozları belirtilen ürünün; ticari adı Exalfa 12/5 EC/18, ruhsat sahibi Expel İlaç Sanayi Makina Ticaret Ltd. Şti., aktif madde bileşimi "% 12 Alphacypermethrin + % 5 Tetramethrin + % 1 Pbo" olan, Sağlık

Bakanlığı onaylı etiketinde sivrisinek, karasinek, hamam böceği, tatarcık ve kenelere karşı uygulama dozları belirtilen ürünün ve ticari adı Alfatoks 15 EC/18, ruhsat sahibi Kontrol Kimya İlaç Makine Sanayi ve Ticaret A.Ş., aktif madde bileşimi "% 15 Alphacypermethrin + % 5 Tetramethrin + % 1 Pbo" olan, Sağlık Bakanlığı onaylı etiketinde sivrisinek, karasinek, hamam böceği ve kenelere karşı uygulama dozları belirtilen ürünün uygun olduğu, öte yandan Exalfa 12/5 EC/18 isimli ürün ile Alfatoks 15 EC/18 isimli ürünün etiketinde; Teknik Şartname'de uygulama dozlarının belirtilmesi gerektiği yönünde düzenleme yapılan haşerelerden olan bit ve pirelere karşı uygulanacak dozların belirtilmediği, bu bağlamda Teknik Şartname'de aktif madde bileşimi "% 10-15 Alphacypermethrin + % 5 Tetramethrin + % 1 Pbo" olarak belirlenen rezidüel etkili ilaçlara uygun olan ürünün yalnızca Alpha Forte 21 EC/18 isimli ilaç olduğu anlaşılmıştır.

Teknik Şartname'de rezidüel etkili ilaçlar için belirlenmiş iki aktif madde formülasyonundan "% 50 Cyfluthrin + % 1 Tetramethrin+ % 1 Pbo" olarak belirlenen formülasyona ise yalnızca; ticari adı Expel Maxflut 50 EC/18, ruhsat sahibi Expel İlaç Sanayi Makina Ticaret Ltd. Şti. olan, Sağlık Bakanlığı onaylı etiketinde sivrisinek, tatarcık, karasinek ve kenelere karşı uygulama dozları belirtilen ürünün uygun olduğu, öte yandan söz konusu ürünün etiketinde, Teknik Şartname'de uygulama dozlarının belirtilmesi gerektiği yönünde düzenleme yapılan haşerelerden olan hamam böceği, bit ve pirelere karşı uygulanacak dozların belirtilmediği, bu bağlamda Teknik Şartname'de aktif madde bileşimi "% 50 Cyfluthrin + % 1 Tetramethrin+ % 1 Pbo" olarak belirlenen rezidüel etkili ilaçlara uygun herhangi bir ürünün "İzinli Biyosidal Ürünler" listesinde bulunmadığı tespit edilmiştir.

Netice itibariyle; Teknik Şartname'de rezidüel etkili ilaçlar

için belirlenen aktif madde bileşimleri ile etikette yer alacak haşere grubu tanımına uygun olan ve Sağlık Bakanlığı Halk Sağlığı Genel Müdürlüğü tarafından yayımlanan “İzinli Biyosidal Ürünler” listesinde yer alan tek ürünün, ticari adı Alpha Forte 21 EC/18, ruhsat sahibi Nur İlaç ve İlaçlama Makinaları Pazarlama ve Servis Hizmetleri Ltd. Şti. olan ilaç olduğu anlaşılmıştır.

Teknik Şartname’de sivrisinek uçkun mücadelesi ilaçları için belirlenmiş iki aktif madde formülasyonundan “% 2 Deltamethrin + % 2 Tetramethrin + % 1 Pbo” formülasyonuna, “İzinli Biyosidal Ürünler” listesinde yer alan ilaçlardan yalnızca; ticari adı Viking 5 ME/18, ruhsat sahibi Nur İlaç ve İlaçlama Makinaları Pazarlama ve Servis Hizmetleri Ltd. Şti. olan, Sağlık Bakanlığı onaylı etiketinde karasinek, sivrisinek, tatarcık, kene, karasinek, pire, hamam böceği, bit ve akreplere karşı uygulama dozları belirtilen ürünün uygun olduğu tespit edilmiştir.

Teknik Şartname’de sivrisinek uçkun mücadelesi ilaçları için belirlenmiş iki aktif madde formülasyonundan “% 48 1R-transphenothrin + % 12 Tetramethrin EC ve % 12 Pbo” olarak belirlenen formülasyona ise yalnızca; ticari adı D-Phentoks 720 EC/18, ruhsat sahibi Kontrol Kimya İlaç Makine Sanayi ve Ticaret A.Ş. olan, Sağlık Bakanlığı onaylı etiketinde karasinek ve sivrisineklere karşı uygulama dozları belirtilen ürünün uygun olduğu, öte yandan Teknik Şartname’de, sivrisinek uçkun mücadelesi ilaçlarının etiketinde en az 8 haşereye karşı uygulama dozlarının belirtilmesi gerektiği yönünde düzenleme yapıldığı, bu bağlamda Teknik Şartname’de aktif madde bileşimi “% 48 1R-transphenothrin + % 12 Tetramethrin EC ve % 12 Pbo” olarak belirlenen sivrisinek uçkun mücadelesi ilaçlarına uygun herhangi bir ilacın “İzinli Biyosidal Ürünler” listesinde bulunmadığı anlaşılmıştır.

Netice itibariyle; Teknik Şartname’de sivrisinek uçkun mücadelesi ilaçları için belirlenen aktif madde bileşimleri ile etikette yer alacak haşere grubu tanımına uygun olan ve Sağlık Bakanlığı Halk Sağlığı Genel Müdürlüğü tarafından yayımlanan “İzinli Biyosidal Ürünler” listesinde yer alan tek ürünün, ticari adı Viking 5 ME/18, ruhsat sahibi Nur İlaç ve İlaçlama Makinaları Pazarlama ve Servis Hizmetleri Ltd. Şti. olan ilaç olduğu tespit edilmiştir.

Bu kapsamda; Teknik Şartname’de rezidüel etkili ilaçlar için belirlenen aktif madde bileşimlerine uygun tek ürünün Alpha Forte 21 EC/18 isimli ürün, sivrisinek uçkun mücadelesi ilaçları için belirlenen aktif madde bileşimlerine uygun tek ürünün ise Viking 5 ME/18 isimli ürün, ayrıca her iki ürünün ruhsat sahibinin de Nur İlaç ve İlaçlama Makinaları Pazarlama ve Servis Hizmetleri Ltd. Şti. olduğu anlaşılmıştır.

Ayrıca yukarıda aktarılan ihale dokümanı düzenlemelerinin yalnızca tek bir firmaya ait ilaç markalarını tarif edip etmediği hususunda 30.04.2021 tarihli ve E.2021/7762 sayılı yazı ile Sağlık Bakanlığı Halk Sağlığı Genel Müdürlüğünden görüş talep edilmiş olup, Kuruma gönderilen cevabi yazıda “İlgi yazıda 2021/117251 ihale kayıt numaralı “Haşere İlaç” ihalesine ilişkin olarak yapılan şikâyete istinaden Bakanlığımızın görüşüne ihtiyaç duyulmuştur.

İlgi yazı ekinde gönderilen şartname hükümleri ve Bakanlığımız tarafından bu alanda verilen bütün ruhsatlar incelendiğinde; her iki alım için aynı firmanın sadece birer ürününün bu şartları karşıladığı görülecektir…” ifadelerine yer verilmiştir.

Tüm bu tespit ve değerlendirmeler çerçevesinde; Teknik Şartname'de rezidüel etkili ilaçlar ile sivrisinek uçkun mücadelesi ilaçları için istekliler tarafından teklif edilebilecek ürünlere ilişkin olarak ikişer aktif madde bileşim seçeneği sunulduğu, öte yandan söz konusu bileşim formülasyonlarında yer alan 12 aktif maddenin 11'i için ürün içerisindeki en az ve/veya en çok konsantrasyonların belirtilmesi yerine aktif maddelerin ürün içerisindeki kesin konsantrasyonlarının belirtildiği görülmüş olup, ilaçların haiz olması istenen özellikler için Teknik Şartname'de yapılan düzenlemeler (etiketinde belirtilmesi gereken uygulama dozları vb.) bir arada değerlendirildiğinde, rezidüel etkili ilaçlar için ve sivrisinek uçkun mücadelesi ilaçları için bahse konu düzenlemelere uygun olan birer marka ürün bulunduğu, ayrıca bu iki ürünün ruhsat sahibinin Nur İlaç ve İlaçlama Makinaları Pazarlama ve Servis Hizmetleri Ltd. Şti. olduğu, Halk Sağlığı Genel Müdürlüğü tarafından Kuruma gönderilen görüş yazısında da; ihale dokümanında belirtilen şartları sağlayan ürünlerin aynı firmaya ait ürünler olduğunun ifade edildiği, dolayısıyla ihalenin söz konusu firmadan Satış Yetki ve Uygulama İzin Belgesi alan isteklilerden birisi üzerinde kalacağının aşikâr olduğu, nitekim 6 adet ihale dokümanı edinilen inceleme konusu ihaleye yalnızca Nur İlaç ve İlaçlama Makinaları Pazarlama ve Servis Hizmetleri Ltd. Şti.den Satış Yetki ve Uygulama İzin Belgesi alan tek bir isteklinin katıldığı, bu kapsamda Teknik Şartname'de yapılan bahse konu düzenlemelerin rekabeti engelleyici hususlar içerdiği anlaşıldığından başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

Toplantı No	: 2021/018
Gündem No	: 57
Karar Tarihi	: 07.05.2021
Karar No	: 2021/UM.I-968