

ihalede istekli teklifinin
değerlendirme dışı
bırakıldığı ve ihalede tek
geçerli teklif sahibi istekli
olarak yaklaşık maliyetin
altında teklif sunan başvuru
sahibi isteklinin kaldığı,
yeterlik değerlendirmesi
sonucu idarece geçerli teklif
olarak belirlenen başvuru
sahibinin teklifinin, teklifi
değerlendirme dışı bırakılan
istekliye ait teklif ile
mukayese edilmek suretiyle
değerlendirme dışı
bırakılamayacağı

Toplantı No	: 2023/020
Gündem No	: 9
Karar Tarihi	: 22.03.2023
Karar No	: 2023/UH.I-492

BAŞVURU SAHİBİ:
Dth Sağlık Hizmetleri Tic. A.Ş.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
Zonguldak İl Sağlık Müdürlüğü,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2022/983854 İhale Kayıt Numaralı "24 Aylık Sterilizasyon ve Dezenfeksiyon Hizmet Alımı" İhalesi

KURUM TARAFINDAN YAPILAN İNCELEME:
Zonguldak İl Sağlık Müdürlüğü tarafından 01.11.2022 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "24 Aylık Sterilizasyon ve Dezenfeksiyon Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Dth Sağlık Hizmetleri Tic. A.Ş.'nin 07.03.2023 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 08.03.2023 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 13.03.2023 tarih ve 83702 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 13.03.2023 tarihli dilekçe ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2023/392 sayılı itirazen şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi.

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle, ihale komisyonunun 10.11.2022 tarihli kararı ile ihalenin Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi üzerine bırakıldığı, tekliflerinin ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlendiği, Kuruma yaptıkları itirazen şikâyet başvurusu üzerine alınan 28.12.2022 tarihli ve 2022/UH.I-1687 sayılı karar ile başvurunun reddine karar verildiği, söz konusu Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada Ankara 4. İdare Mahkemesi tarafından dava konusu işlemin iptaline karar verildiği, anılan mahkeme kararının gereğini teminen alınan 22.02.2023 tarihli ve 2023/MK-31 sayılı Kurul kararının alındığı, bu karar neticesinde Global Hijyen Sağlık San. ve Tic. A.Ş.'nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması ve sözleşme imzalamaya davet edilmeleri gerekirken ihale komisyonu tarafından 03.03.2023 tarihinde alınan karar ile tekliflerinin, teklifi değerlendirme dışı bırakılan Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketinin teklifinden %20 fazla olduğu, idare tarafından tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılarak geçerli teklif kalmaması nedeniyle söz konusu hizmet için 2023 ve 2024 yılları için Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi ile imzalanan sözleşme doğrultusunda 29.931.578,30-TL ödenek planlandığı, bu durumda bütçenin uygun olmaması ve geçerli tek teklif olması nedeniyle gerekli rekabet şartının oluşmadığı gerekçeleriyle tekliflerinin değerlendirme dışı bırakıldığı ve ihalede geçerli teklif kalmadığı gerekçesiyle ihalenin iptal edildiği,

İhale komisyonunun 10.11.2022 tarihli kararına göre tekliflerinin geçerli teklif olarak belirlendiği, ancak 03.03.2023 tarihinde alınan ihalenin iptali kararında tekliflerinin, geçerli teklif saymayan isteklinin teklifi ile mukayese edilerek değerlendirme dışı bırakılmasının ihale mevzuatına aykırı olduğu, diğer taraftan tekliflerinin yaklaşık maliyetin %15 altında olduğu, ayrıca ihalenin yenilenmesi halinde ekonomik koşullar nedeniyle herhangi bir şekilde kamu zararına yol açmayan tekliflerinin çok daha yüksek bir tutarda oluşmasının oldukça mümkün olduğu, idare tarafından tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılarak geçerli teklif kalmaması nedeniyle ihalenin iptal edilmesinin ihale mevzuatına aykırılık teşkil ettiği, bu nedenlerle ihalenin iptali kararının iptal edilmesi gerektiği iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

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 sağlamaya sorumludur." hükmü,

Anılan Kanun'un "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve iptali" başlıklı 39'uncu maddesinde "İhale komisyonu kararı üzerine idare, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbesttir. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum bütün istektilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülüğü altına girmez. Ancak, idare istektilerin talepte bulunması halinde, ihalenin iptal edilme gerektirilmesi talep eden istektilere bildirir." hükmü yer almaktadır.

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Tekliflerin alınması ve değerlendirilmesi" başlıklı 16'ncı maddesinde "16.3. Yaklaşık maliyetin üzerindeki teklifler 16.3.1. Yaklaşık maliyetin üzerindeki tekliflerin kabul edilip edilemeyeceği hususunda tereddütler olduğu anlaşılmaktadır. İhale komisyonu;

- a) Yaklaşık maliyet hesaplanırken değerlendirilmeyen her hangi bir husus olup olmadığını,
- b) Yaklaşık maliyet güncellenerek tespit edilmişse, güncellenmenin doğru yapıp yapılmadığını,
- c) Verilen teklif fiyatlarının piyasa rayıç fiyatlarını yansıtıp yansıtmadığını,

Sorgulayarak verilen teklifleri yaklaşık maliyete göre mukayese eder ve bütçe ödeneklerini de göz önünde bulundurarak, teklif fiyatlarını uygun bulması halinde ekonomik açıdan en avantajlı teklifi ve varsa ikinci teklifi belirlemek veya verilen teklif fiyatlarının uygun bulmaması halinde ihalenin iptaline karar vermek hususunda takdir yetkisine sahiptir.

16.3.2. Yaklaşık maliyetin üzerinde olmakla birlikte teklifin kabul edilebilir nitelikte görülmesi halinde idarenin ek ödeneginin bulunması veya ilgili mali mevzuatı gereği ödenek aktarımının mümkün olması durumlarında teklifler kamu yararı ve hizmet gerekleri de dikkate alınarak kabul edilebilir. Bu durumda sorumluluk idareye aittir." açıklaması yer almaktadır.

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe/alınma ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/alınım;

a) Adı: 24 AYLIK STERİLİZASYON VE DEZENFEKSİYON HİZMET ALIMI

b) Türü: Hizmet alımı

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

d) Yatırım proje no'su (yapım işlerinde): Bu madde boş bırakılmıştır.

e) Kodu:

1 kısım 24 Aylık Sterilizasyon ve Dezenfeksiyon Hizmet Alımı

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: Zonguldak Atatürk Devlet Hastanesi, Zonguldak Kadın Doğum ve Çocuk Hastalıkları Hastanesi, Zonguldak Uzunmehmet Gögüş ve Meslek Hastalıkları Hastanesi, Zonguldak Ağız ve Diş Sağlığı Merkezi, Kdz. Ereğli Ağız ve Diş Sağlığı Merkezi, Kdz. Ereğli Devlet Hastanesi, Devrek Devlet Hastanesi" düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin iptal 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 yükümlülüğü altına girmez.

34.2. İhalenin iptal edilmesi halinde bu durum, bütün istektilere gerekçesiyle birlikte derhal bildirilir." düzenlemesi yer almaktadır.

İhale komisyonunun 10.11.2022 tarihli kararına göre başvuru konu ihaleye 2 istekli tarafından teklif sunulduğu, ihalenin Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi üzerine bırakıldığı, başvuru sahibi Dth Sağlık Hizmetleri Ticaret Anonim Şirketinin ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif olarak belirlendiği, başvuru sahibinin 05.12.2022 tarihinde Kurum kayıtlarına alınan dilekçesi ile itirazen şikâyet başvurusunda bulunduğu, Kamu İhale Kanununun 18.12.2022 tarihli ve 2022/UH.I-1687 sayılı karar ile itirazen şikâyet başvurusunun reddine karar verildiği, söz konusu Kurul kararının iptali istemiyle açılan davada Ankara 4. İdare Mahkemesi tarafından dava konusu işlemin iptaline karar verildiği,

Anılan Mahkeme karar gereklerini yerine getirmek üzere alınan 22.02.2023 tarihli ve 2023/MK-31 sayılı Kurul kararı ile "1- Kamu İhale Kurulunun 28.12.2022 tarihli ve 2022/UH.I-1687 sayılı kararının 2'nci iddia ile ilgili değerlendirmelerin iptaline, 2- Anılan Mahkeme kararında belirtilen gerekçeler doğrultusunda, Global Hijyen Sağlık San. ve Tic. A.Ş.'nin teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasına yönelik 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesi," karar verildiği görülmüştür.

İhale komisyonu tarafından 03.03.2023 tarihinde alınan karar ile ihalenin iptaline karar verildiği, söz konusu kararda "İhale Komisyonumuzca yukarıda yer alan kurul kararı doğrultusunda GLOBAL HİJYEN SAĞLIK SANAYİ VE TİCARET A.Ş. firmasının teklifi değerlendirme dışı bırakılmıştır.

10.12.2022 tarihli ihale komisyonu kararında Ekonomik açıdan ikinci avantajlı teklif sahibi olarak belirlenen "DTH SAĞLIK HİZM. TİC. A.Ş." firmasının teklifi (36.188.658,14-TL) değerlendirildiğinde teklifin Ekonomik açıdan en avantajlı teklif sahibi olduğundan sözleşme imzalanan GLOBAL HİJYEN SAĞLIK SANAYİ VE TİCARET A.Ş.'nin teklifinden (29.931.578,30-TL) %20 üstünde olduğu ve sözleşme kapsamında işin 01.02.2023 tarihi itibarıyla aksamadan yürütüldüğü, ikinci teklif ile arasındaki 6.257.079,84-TL farkın kamu zararı oluşturacağı, Müdürlüğümüzce söz konusu hizmet için 2023 ve 2024 yılları için imzalanan sözleşme doğrultusunda 29.931.578,30-TL ödenek planlandığı, bu durumda bütçenin uygun olmaması ve geçerli tek teklif olması nedeniyle gerekli rekabet şartının oluşmadığı değerlendirildiğinden DTH SAĞLIK HİZM. TİC. A.Ş.'nin teklifi değerlendirme dışı bırakılmıştır.

4734 Sayılı Kamu İhale Kanununun 19. Maddesi Açık İhale Usulü (e-ihale) ile yapılan 2022/983854 İhale Kayıt No'lu "24 AYLIK DEZENFEKSİYON VE STERİLİZASYON HİZMET ALIMI" ihalesine 2 (iki) istekli iştirak etmiş ve yeterlilik alamamış olup geçerli teklif kalmadığından ihalenin iptali, Elektronik İhale Uygulama Yönetmeliğinin 25. maddesine istinaden ihalenin karara bağlanmasına, iş bu kararın İl Sağlık Müdürlüğü Makamına arzına, Oybirliği ile karar verilmektedir." şeklinde iptal gerekçeleri yer verildiği görülmüştür.

İdarenin ihalenin iptaline ilişkin gerekçeleri incelendiğinde, 22.02.2023 tarihli ve 2023/MK-31 sayılı Kurul kararı sonrası teklifi değerlendirme dışı bırakılan Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketinin teklifi ile başvuru sahibi isteklinin teklifi mukayese edilerek iki teklif arasında oluşan farkın kamu zararına sebebiyet vereceği, ihale konusu iş kapsamında Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi ile imzalanan sözleşme tutarında ödenek planlandığı, bu nedenle bütçenin uygun olmaması ve başvuru sahibi isteklinin teklifinin tek geçerli teklif olması nedeniyle teklifin değerlendirme dışı bırakılarak ihalede rekabet şartlarının oluşmadığı gerekçesiyle ihalenin iptal edildiği anlaşılmıştır.

Başvuruya konu ihalenin yaklaşık maliyetinin 42.246.175,78TL olarak belirlendiği ve başvuru sahibi isteklinin teklifinin yaklaşık maliyetin altında olduğu, ayrıca idare tarafından ihale konusu iş kapsamında Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi ile imzalanan sözleşme tutarında ödenek planlandığı ve bu nedenle bütçenin uygun olmadığı ifade edilebilir birlikte, İhale Onay Belgesinde "Kullanılabilir Ödenek Tutarı'nın 45.000.000,00TL olarak belirlendiği görülmüştür.

Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden ve ihale dokümanı düzenlemelerinden, ihale komisyonu kararı üzerine idarenin, verilmiş olan bütün teklifleri reddederek ihaleyi iptal etmekte serbest olduğu, ihalenin iptal edilmesi halinde bu durumun bütün istektilere bildirilmesi gerektiği, idarenin bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülüğü altına girmeyeceği, ayrıca söz konusu hüküm ve düzenlemeler gereğince ihalenin iptali konusunda idarenin takdir yetkisi bulunmakta ise de bu yetkinin mutlak ve sınırsız olmadığı, kamu yararı ve hizmet gerekçeleriyle sınırlı olduğu anlaşılmaktadır. 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre yapılan ihalelerde ihalenin iptali hususunda ihale komisyonlarına ve dolayısıyla idarelere takdir yetkisi tanımlanmış birlikte, bu takdir yetkisi mutlak ve sınırsız bir yetki niteliğinde olduğundan, takdir yetkisinin anılan Kanun'un temel ilkelerine uygun şekilde, kamu yararı ve hizmet gerekleri göz önüne alınarak ve somut olaya ilişkin koşulların dikkate alınarak karar verilmesi gerekmektedir.

Yapılan inceleme neticesinde, başvuruya konu ihaleye 2 istekli tarafından teklif sunulduğu, 22.02.2023 tarihli ve 2023/MK-31 sayılı Kurul kararı sonrasında Global Hijyen Sağlık Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketinin teklifinin değerlendirme dışı bırakıldığı ve ihalede tek geçerli teklif istekli olarak yaklaşık maliyetin altında teklif sunan başvuru sahibi isteklinin kaldığı, yeterlik değerlendirmesi sonucu idarece geçerli teklif olarak belirlenen başvuru sahibinin teklifinin, teklifi değerlendirme dışı bırakılan istekliye ait teklif ile mukayese edilme suretiyle değerlendirme dışı bırakılmayacağı, ihalede rekabet şartlarının tüm teklifler üzerinden değerlendirilmesi gerektiği ve yapılan teklif değerlendirmeleri sonucunda ihalede tek geçerli teklifin kalmasının rekabetin oluşmadığı anlamına gelmeyeceği, ayrıca başvuru konu ihalenin kullanılabilir ödenek tutarının da yeterli olduğunun ihale onay belgesinden anlaşıldığı hususları birlikte dikkate alındığında, idare tarafından gerçekleştirilen başvuru sahibi isteklinin teklifinin değerlendirme dışı bırakılması ve ihalenin iptal edilmesine ilişkin işlemlerin mevzuata uygun olmadığı ve başvuru sahibinin iddialarının yerinde olduğu sonucu varılmıştır.

Öte yandan, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 53'üncü maddesinde "Başvuru sahibinin iddialarının tamamında haklı bulunması halinde, Kurul kararı ile itirazen 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 itirazen şikâyet başvuru bedelinin iadesi yapılır ve son ödeme tarihine kadar geçen süre için faiz işlemmez. Diğer hallerde başvuru bedeli iade edilmez." hükmü yer almaktadır.

Başvuru sahibi istekli tarafından 82.018,00TL başvuru bedelinin Kurum şikâyet gelirleri hesabına yatırıldığı görülmüştür. Yapılan incelemede anılan isteklinin itirazen şikâyet başvurusuna konu iddiasında haklı olduğu tespit edilmiş olup, Kurul kararının başvuru sahibine bildirilmesini izleyen otuz gün içinde başvuru sahibinin Kamu İhale Kurumu'na yazılı talebi halinde 82.018,00TL'lik başvuru bedelinin iadesinin gerektiği anlaşılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda belirtilen mevzuata aykırılıkların düzeltici işlemle giderilebilecek nitelikte olduğu tespit edildiğinden, ihalenin iptali işleminin iptal edilmesi, başvuru sahibi Dth Sağlık Hizmetleri Tic. A.Ş.'nin teklifinin değerlendirilme alınması ve bu aşamadan sonraki ihale işlemlerinin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir.

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) Anılan Kanun'un 54'üncü maddesinin onbirinci fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine,

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.