

**Yaklaşık maliyetin altında
oluşan tekliflerin yaklaşık
maliyete yakın olduğu veya
diğer tekliflere göre daha
yüksek olduğu gibi
gerekçelerle uygun
bulunmamasına yönelik
idarelerin takdir yetkisi
bulunmakla birlikte söz
konusu yetkinin kamu yararı
ve hizmet gerekleri ile
sınırlı bir şekilde
kullanılması gerekmekte olup
alınan karar doğru değildir 8**

Toplantı No	: 2021/048
Gündem No	: 54
Karar Tarihi	: 01.12.2021
Karar No	: 2021/UH.II-2178

BAŞVURU SAHİBİ:
Temizdoğa Petrol Ürn. Gıda İnş. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti.,

İHALEYİ YAPAN İDARE:
T.C. Tekirdağ Namık Kemal Üniversitesi Hastanesi Başhekimliği,

BAŞVURUYA KONU İHALE:
2021/465069 İhale Kayıt Numarası "24 Aylık Merkezi Sterilizasyon Ünitesi Hizmet Alımı" İhalesi

KURUMCA YAPILAN İNCELEME:
T.C. Tekirdağ Namık Kemal Üniversitesi Hastanesi Başhekimliği tarafından 23.09.2021 tarihinde açık ihale usulü ile gerçekleştirilen "24 Aylık Merkezi Sterilizasyon Ünitesi Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Temizdoğa Petrol Ürn. Gıda İnş. İth. İhr. San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından 28.10.2021 yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 03.11.2021 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibince 08.11.2021 tarih ve 52126 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 08.11.2021 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuştur.

Başvuruya ilişkin olarak 2021/1843 sayılı şikâyet dosyası kapsamında yapılan inceleme neticesinde esas inceleme raporu tanzim edilmiştir.

KARAR:
Esas inceleme raporu ve ekleri incelendi:

İtirazen şikâyet dilekçesinde özetle; tekliflerinin yaklaşık maliyetin altında olmasına rağmen kaynakların etkili, ekonomik, verimli ve hukuka uygun olarak kullanılması ve değerlendirme dışı bırakılan diğer tekliflere göre yüksek olduğu ve kamu zararına yol açacağı gerekçesi ile tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılarak ihalede geçerli teklif kalmadığı gerekçesi ile ihalenin iptal edilmesinin mevzuata aykırı olduğu iddialarına yer verilmiştir.

Başvuru sahibinin iddialarının değerlendirilmesi sonucunda aşağıdaki hususlar tespit edilmiştir.

Kamu İhale Kanunu'nun 40'ıncı maddesinin altıncı fıkrasında, Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinin 66.3'üncü maddesinde, "İhale yetkilisi, karar tarihini izleyen en geç beş iş günü içinde ihale kararını onaylar veya gerekçesini açıkça belirtmek suretiyle iptal eder." hükmü,

Anılan Kanun'un "Bütün tekliflerin reddedilmesi ve ihalenin 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 isteklilere derhal bildirilir. İdare bütün tekliflerin reddedilmesi nedeniyle herhangi bir yükümlülük altına girmez. Ancak, idare isteklilerin talepte bulunması halinde, ihalenin iptal edilme gerekçelerini talep eden isteklilere bildirir." hükmü yer almakta olup; söz konusu maddenin gerekçesinde "Tekliflerin yaklaşık maliyete kıyasla çok yüksek olması veya yaklaşık maliyete göre çok yüksek olmamakla birlikte mevcut ödeneğin verilen teklifleri karşılamaması, Kanunun temel ilkelerine uygun olmayan durumların tespiti gibi nedenlerle, ihale yetkilisinin onayından önceki herhangi bir aşamada ihale komisyonunun kararı üzerine idareye uluslararası mevzuata paralel bir şekilde ihaleyi iptal etme yetkisi verilerek, buna ilişkin hükümler düzenlenmiştir." ifadelerine yer verilmiştir.

Başvuruya konu ihalenin Tekirdağ Namık Kemal Üniversitesi Rektörlüğü Tekirdağ Namık Kemal Üniversitesi Hastanesi Başhekimliği tarafından açık ihale usulüyle ve birim fiyat teklif alınmak suretiyle gerçekleştirilen "24 Aylık Merkezi Sterilizasyon Ünitesi Hizmet Alımı" ihalesi olduğu, söz konusu ihalede 7 adet ihale dokümanı edinildiği, 23.09.2021 tarihinde gerçekleştirilen ihaleye 3 teklif sunulduğu, ihale komisyonu tarafından yapılan değerlendirmeler sonucunda iki isteklinin teklifi imzalayan yetkililere ait imza beyannamesi olmadığı gerekçesi ile başvuru sahibinin de teklifinin değerlendirme dışı bırakılan iki isteklinin teklif miktarına göre yüksek olması nedeniyle teklifi değerlendirme dışı bırakılarak 15.10.2021 tarihli ihale komisyonu kararının 18.10.2021 tarihinde onayıyla ihalenin iptal edilmesine karar verildiği görülmüştür.

Ihale konusu için yaklaşık maliyeti 4.807.728,00 TL, başvuru sahibi tarafından sunulan teklif miktarı ise 4.194.000,00 TL olup yaklaşık maliyetin altında bir teklif olduğu tespit edilmiştir. Yaklaşık maliyetin altında oluşan tekliflerin yaklaşık maliyete yakın olduğu veya diğer tekliflere göre daha yüksek olduğu gibi gerekçelerle uygun bulunmasına yönelik idarelerin takdir yetkisi bulunmakla birlikte, söz konusu yetkinin kamu yararı ve hizmet gerekleri ile sınırlı bir şekilde kullanılması gerekmektedir. Dolayısıyla, başvuru sahibinin teklifinin uygun bulunmasına yönelik idari işlemlerde hukuka uyarlılık bulunmamaktadır.

Diğer taraftan, yukarıda yer verilen Kanun hükümünden de anlaşılabileceği üzere ihalenin iptali konusunda idarelerin takdir yetkisi bulunmakta ise de, bu yetkinin mutlak ve sınırsız olmadığı, kamu yararı ve hizmet gerekleri ile sınırlı olduğu ve bu hususların açıkça ortaya konulması gerektiği anlaşılmış olup, idare tarafından değerlendirme dışı bırakılan diğer tekliflere kıyasla yapılarak komisyonca bir karara varıldığı anlaşılmakla birlikte, aynı ihaleye ilişkin olarak Lotez Sağlık Hizmetleri Sanayi ve Ticaret Anonim Şirketi tarafından yapılan itirazın şikâyet başvurusuna yönelik olarak 01.12.2021 tarih ve 2021/UH.II-2179 sayılı Kurul kararı ile idare tarafından değerlendirme dışı bırakılan daha düşük teklif sahibi iki isteklinin de değerlendirilme alınmasına karar verildiğinden idarenin iptal gerekçelerinin yerinde olmadığı anlaşılmıştır.

Sonuç olarak, yukarıda mevzuata aykırılıkları belirtilen işlemlerin düzeltici işlemlerle giderilebilecek nitelikte işlemler olduğu tespit edildiğinden, başvuru sahibinin teklifinin değerlendirmeye alınması ve bu aşamadan sonraki işlemlerin mevzuata uygun olarak yeniden gerçekleştirilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle, 4734 sayılı Kanun'un 65'inci maddesi uyarınca bu kararın tebliği edildiği veya tebliği edilmiş sayıldığı tarihi izleyen 30 gün içerisinde Ankara İdare Mahkemelerinde dava yolu açık olmak üzere,

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

Oybirliği ile karar verildi.