

İdarece sözleşme fesih edilip; yeni bir sözleşme yapılırsa aradaki farkın tahsili

Karar Veren Mahkeme: Yargıtay Hukuk Genel Kurulu

Karar Tarihi: 17.01.1990

Karar Sayısı : E:1989/13, K:1990/1

Olay Özeti Karar ve Sonuç:

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 20,21,22 ve 23. maddelerinde de sözleşmelerin feshedilmesi halinde, hesabın genel hükümlere göre tasfiye edileceği öngörülmüştür.

Bu kanunlarda zararın belirlenmesi açısından özel bir düzenleme yapılmamış, genel hükümlerle atıfta bulunulmuştur,

Genel hükümler, Borçlar Kanunu'nun; "Borçların ödenmemesinin neticeleri" başlıklı 2. Faslında ve Borçlunun temerrüdü halinde alacaklının hak ve taleplerinin düzenlendiği bölümde yer alan Fesih Hakkının kullanımına ilişkin 106-107 ve 108.maddelerde ve kısmen de eser sözleşmelerine ilişkin 358. maddede öngörülmüştür

"Mehil tayini suretiyle fesih'tir."

B.K'nun 106.maddesine göre borçlu taahhüdünü ihlal etmiş dolayısıyla temerrüde düşmüşse alacaklı:

1. Taahhüdün, yani borcun (edimin) ifasıyla birlikte gecikme nedeniyle uğradığı zarar ve ziyanı isteyebilir.

2. Akdin icrasından ve buna bağlı olarak gecikme nedeniyle uğradığı zarardan vazgeçer ve borcun ifa edilmemesinden doğan zarar ve ziyanını yanı müspet zararı ister veya,

3. Akdi fesheder. Akdin feshi halinde ise menfi zarar ve ziyanın tazmini söz konusudur. İdarelerce genellikle yapılan; sözleşmenin feshi ve sözleşmenin bu şekilde hükümsüz olması nedeniyle uğranılan menfi zararın tazminidir.