

ihale kapsamında düzenlenen Sözleşme Tasarısı'nın ilgili düzenlemelerinin birbirleriyle çelişkili ifadeler barındırdığı, anılan Tasarı maddelerinin birbirleriyle uyumsuz ve mevzuata aykırı şekilde düzenlendiği, Teknik Şartname'de yer verilen cezalara ilişkin düzenlemelerin Sözleşme Tasarısı'nda yer verilen ceza düzenlemeleri ile aynı olduğu, cezalar, aykırılık halleri ve sözleşmenin feshine ilişkin hususlarla ilgili olarak sözleşme tasarısı dışındaki diğer

# ihale dokümanında yapılan düzenlemeler alınmayacağı dikkate

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "Sözleşme tasarısı" başlıklı 17'nci maddesinde "(1) İdare, sözleşme tasarısını bu Yönetmeliğin ekinde yer alan tip sözleşmeyi esas alarak hazırlar.

(2) Tip sözleşmede boş bırakılan veya dipnota alınan hususlar, işin özelliğine ve sözleşme türüne (götürü bedel/birim fiyat) göre 4734 ve 4735 sayılı Kanunlar ile diğer mevzuat hükümlerine aykırı olmayacak şekilde düzenlenir.

(3) İdare, tip sözleşmede düzenlenmeyen, ancak işin özelliğine göre düzenlenmesine gerek duyulan hususları, 4734 ve 4735 sayılı Kanunlar ile diğer mevzuat hükümlerine aykırı olmamak koşuluyla, maddeler halinde düzenleyerek "Diğer Hususlar" bölümüne ekleyebilir.

(4) İhalelerde, Kurumun uygun görüşü alınmak kaydıyla istekliler tarafından hazırlanması mutlak olan sözleşmeler kullanılabilir." hükmü,

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

a) Adı: 24 Aylık Malzemeli Yemek Hizmeti Alımı (01.07.2022-30.06.2024 Tarihleri Arası)

b) Türü: Hizmet alımı

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

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

d) Kodu:

e) Miktarı:

9 Kalem – 24 Aylık Malzemeli Yemek Hizmeti Alımı (01.07.2022-30.06.2024 Tarihleri Arası). Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: Sivas Cumhuriyet Üniversitesi Uygulama Ve Araştırma Hastanesi" düzenlemesi,

İhale ilan tarihinde yürürlükte olan Hizmet Alımlarına Ait Tip Sözleşme'nin "Sözleşmeye aykırılık halleri, cezalar ve sözleşmenin feshi" başlıklı 16'ncı maddesinde "İhale konusu işin niteliği ve özelliğine göre işin sözleşmesine uygun olmayan haller ve idare tarafından uygulanacak cezalar aşağıda belirtilmiştir:

16.1.1. Sözleşme hükümlerine uyulmaması halinde uygulanacak asgari ceza oranı, sözleşme bedelinin [bu kısma % 1'den fazla olmamak üzere oran yazılacaktır.]'dır. Aynı fiilin tekrarı halinde bu oran % 50 artırımlı uygulanır.

16.1.2. Aşağıdaki tabloda yer alan aykırılık hallerinde aynı satırda belirtilen oranda ceza uygulanır.<sup>26.1</sup> Bu aykırılıkların üçten az olmamak üzere, tabloda belirtilen sayıda gerçekleşmesi halinde, ayrıca 4735 sayılı Kanununun 20 nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın, son aykırılığa ilişkin ceza kesilmeden sözleşme feshedilir.

	Aykırılık Hali	İhtar Yapılacaktır/İhtar Yapılmayacaktır <sup>26.2</sup>	Sözleşme Bedeli Üzerinden Kesilecek Ceza Oranı	Sözleşmenin Feshini Gerektiren Aykırılık Sayısı <sup>26.3</sup>
1				
2				
3				
...				

16.1.3. Aşağıdaki aykırılık hallerinden birinin gerçekleşmesi halinde, 4735 sayılı Kanunun 20 nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın sözleşme idarece feshedilir.

.....

.....

.....

16.1.4. Kesilecek cezanın toplam tutarı, hiçbir durumda, sözleşme bedelinin % 30'unu geçemez. Toplam ceza tutarının, sözleşme bedelinin % 30'unu geçmesi durumunda, bu orana kadar ceza uygulanır ve 4735 sayılı Kanunun 20 nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın sözleşme feshedilir." düzenlemesi,

Anılan Tip Sözleşme'nin 26 numaralı dipnotunda "Kısmi kabul öngörülen işlerde madde metnine "Yüklenicinin işin kısmi kabule konu olan kısmını süresinde tamamlamaması durumunda, ceza, sözleşmenin süresinde tamamlanmayan kısmına tekabül eden bedel üzerinden kesilecektir." cümlesi eklenecektir.

26.1. Bu kısma yazılacak oranlar, 16.1.1. inci maddede belirlenen asgari ceza oranından yüksek olmakla birlikte

sözleşme bedelinin %2'sinden fazla olamaz.

26.2. Bu kısımda, aykırılık hali için ceza uygulamaya başlamadan evvel daha önceki bir aşamada ihtar yapıp yapılmayacağı belirtilecektir.

26.3. Bu kısma yazılacak sayı 3'ten az olamaz." açıklaması,

Sözleşme Tasarısı'nın "Sözleşmeye aykırılık halleri, cezalar ve sözleşmenin feshi" başlıklı 16'ncı maddesinde "16.1. İhale konusu işin niteliği ve özelliğine göre işin sözleşmesine uygun olmayan haller ve idare tarafından uygulanacak cezalar aşağıda belirtilmiştir:

16.1.1. Sözleşme hükümlerine uyulmaması halinde uygulanacak asgari ceza oranı, sözleşme bedelinin On Binde 2,00'dır. Aynı fiilin tekrarı halinde bu oran % 50 artırımlı uygulanır. Yüklenicinin işin kısmi kabule konu olan kısmını süresinde tamamlamaması durumunda, ceza, sözleşmenin süresinde tamamlanmayan kısmına tekabül eden bedel üzerinden kesilecektir.

16.1.2. Aşağıdaki tabloda yer alan aykırılık hallerinde aynı satırda belirtilen oranda ceza uygulanır. Bu aykırılıkların üçten az olmamak üzere, tabloda belirtilen sayıda gerçekleşmesi halinde, ayrıca 4735 sayılı Kanununun 20 nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın, son aykırılığa ilişkin ceza kesilmeden sözleşme feshedilir.

Sıra No	Aykırılık Hali	İhtar Yapılacaktır / İhtar Yapılmayacaktır	Sözleşme Bedeli Üzerinden Kesilecek Ceza Oranı	Sözleşmenin Feshini Gerektiren Aykırılık Sayısı
1	İdarenin onaylamadığı kalite, nicelik ve nitelikteki demirbaş malzeme ve teçhizat müteahhit firmaya geri iade edilecektir. İade edilen malzemeler müteahhit firma tarafından istenilen özelliklerde idarenin belirlediği süre içerisinde tekrar getirilecektir. maddesinin yerine getirilmemesi	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	5
2	Baş diyetisyenden veya kurum diyetisyeninden habersiz aylık yemek listesinde değişiklik yapması	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	15

3	<p>Yüklenici firmanın yemek sonrası atıkların (ilgili kanun ve yönetmeliklere uygun) usulüne uygun şekilde evsel, tıbbi atık yönetmeliği dahilinde poşetler içinde çöp toplama merkezine ulaştırılmasını temin etmemesi, ayrıca yağ atıklarının toplanmasının ve uzaklaştırılmasının, Yağ atıklarının toplanması ve uzaklaştırılması Çevre ve Orman Bakanlığı'nın 30.08.2008 tarih ve 26952 sayılı atık yağları kontrolü yönetmeliği doğrultusunda yapılmaması, Bitkisel yağ atıkları geçici olarak depolanıp, lisanslı atık taşıyıcılarına teslim edilmemesi</p>	<p>İhtar Yapılacaktır</p>	<p>On Binde 2,50</p>	<p>24</p>
4	<p>Yüklenici firmanın yemek yapımı ve dağıtımını esnasında bone, eldiven, maske, kolluk takmaması, şartnamede öngörülen kılık kıyafet kurallarına uymaması</p>	<p>İhtar Yapılacaktır</p>	<p>On Binde 2,50</p>	<p>15</p>

5	Yüklenici firmanın, mutfak ve yemekhanelerde, kullanılan makine ve teçhizatların tamir ve tadilatlarının belirlenen süre içerisinde yapmaması	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	10
6	Yüklenici firmanın, yemekhanelerin, mutfağın ve depoların her türlü zararlı böcek ve haşarattan arındırılması için 21 günde bir veya idarenin uygun gördüğü bir sürede usulüne uygun olarak ilaçlama yaptırmaması	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	12
7	Yüklenici firmanın, yemek hazırlama, pişirme, servis, dağıtım hizmetleri ve bulaşık, temizlik işlemleri aşamasında yapılan denetimlerde tespit edilen aykırılıklarda firma yazılı olarak uyarılacaktır. Aykırılığın bir sonraki öğüne kadar düzeltilmemesi	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	15
8	Yüklenici firmanın, günlük yemek numunelerini şartnameye uygun olarak saklamaması	İhtar Yapılacaktır	On Binde 4,00	10



9	Yüklenici firmanın mutfak ve yemekhane boyalarını, şartnameye uygun şekilde yapmaması	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	5
10	Yemeklerden yabancı madde çıkması durumunda tutulan tutanaklar ilgili komisyon tarafından değerlendirilip firmanın hatalı olduğunun tespit edilmesi	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	20
11	Gıda zehirlenmeleri, kaza ve yangına karşı tüm riskler için yüklenici sigorta poliçesini İdareye ibraz etmemesi	İhtar Yapılacaktır	On Binde 4,00	3
12	Yemek servis saatleri içerisinde yemeğin yetişmemesi	İhtar Yapılacaktır	On Binde 4,00	12
13	Servisin 15 dk ve daha fazla aksamaması	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	20
14	Yukarıdaki maddelerin yanı sıra bu şartnamenin diğer unsurları ile ilgili herhangi bir uygunsuzluk durumu ve bu durum kurum tarafından tutanakla tespit edilmesi	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	20

15	Yüklenici firma çalışanlarının hasta, hasta yakını ve hastane personeline davranış biçiminin saygılı ve ölçülü olmaması; firma çalışanlarının yemek hizmetinin işleyişini aksatacak hal ve hareketlerde bulunması	İhtar Yapılacaktır	On Binde 2,50	20
----	---	--------------------	---------------	----

16.1.3. Aşağıdaki aykırılık hallerinden birinin gerçekleşmesi halinde, 4735 sayılı Kanununun 20 nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın sözleşme idarece feshedilir.

1. Hiç bir mücbir sebep olmadan yemek çıkarılmaması hali

2. insan hayatını riske atan besin zehirlenmelerinin en az 1 kişide gerçekleşmesi halinde

16.1.4. Kesilecek cezanın toplam tutarı, hiçbir durumda, sözleşme bedelinin % 30'unu geçemez. Toplam ceza tutarının, sözleşme bedelinin % 30unu geçmesi durumunda, bu orana kadar ceza uygulanır ve 4735 sayılı Kanununun 20 nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın sözleşme feshedilir.

16.2. Yukarıda belirtilen cezalar ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın yükleniciye yapılacak ödemelerden kesilir. Cezanın ödemelerden karşılanamaması halinde ceza tutarı yükleniciden ayrıca tahsil edilir.

16.3. 4735 sayılı Kanununun 20 nci maddesi gereğince yapılacak ihtar da belirtilen sürenin bitmesine rağmen aynı durumun devam etmesi halinde, ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminat gelir kaydedilir ve

sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir.

16.4. Sözleşmenin uygulanması sırasında yüklenicinin 4735 sayılı Kanunun 25 inci maddesinde sayılan yasak fiil veya davranışlarda bulunduğu tespit edilmesi, halinde ise ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. “ düzenlemesi,

Beslenme Hizmetleri Yemek Hizmet Alımı Teknik Şartnamesi'nin “Cezai Hükümler” başlıklı 18'inci maddesinde “1- Yüklenici işe başladığı gün itibariyle Alınması Gereken Malzemeler Listesi'nde adı geçen tüm malzemeleri, çalışır vaziyette ve eksiksiz olarak temin etmek zorundadır ve idareye bilgi vermekle yükümlüdür. İdarenin onaylamadığı kalite, nicelik ve nitelikteki demirbaş malzeme ve teçhizat müteahhit firmaya geri iade edilecektir. İade edilen malzemeler müteahhit firma tarafından istenilen özelliklerde idarenin belirlediği süre içerisinde tekrar getirilecektir.” maddesinin yerine getirilmemesi durumunda,

2- Yüklenici firmanın baş diyetisyenden veya kurum diyetisyeninden habersiz aylık yemek listesinde değişiklik yapması durumunda,

3- Yüklenici firmanın yemek sonrası atıkların (ilgili kanun ve yönetmeliklere, uygun) usulüne uygun şekilde evsel, tıbbi atık yönetmeliği dahilinde poşetler içinde çöp toplama merkezine ulaştırılmasını temin etmemesi, ayrıca yağ atıklarının toplanmasının ve uzaklaştırılmasının, Çevre ve Orman Bakanlığı'nın 30.08.2008 tarih ve 26952 sayılı atık yağları kontrolü yönetmeliği doğrultusunda yapılmaması, Bitkisel yağ atıkları geçici olarak depolanıp, lisanslı atık taşıyıcılarına teslim edilmemesi durumunda,

4- Yüklenici firmanın yemek yapımı ve dağıtımını esnasında,

bone, eldiven, maske, kolluk takmaması, şartnamede öngörülen kılık kıyafet kurallarına uymaması durumunda,

5- Yüklenici firmanın, mutfak ve yemekhanelerde, kullanılan makine ve teçhizatların tamir ve tadilatlarının belirlenen süre içerisinde yapmaması durumunda,

6- Yüklenici firmanın, yemekhanelerin, mutfağın ve depoların her türlü zararlı böcek ve haşarattan arındırılması için 21 günde bir veya idarenin uygun gördüğü bir sürede usulüne uygun olarak ilaçlama yaptırmaması durumunda,

7- Yüklenici firmanın, yemek hazırlama, pişirme, servis, dağıtım hizmetleri ve bulaşık, temizlik işlemleri aşamasında yapılan denetimlerde tespit edilen aykırılıklarda firma yazılı olarak uyarılacaktır. Aykırılığın bir sonraki öğüne kadar düzeltilmemesi durumunda,

8- Yüklenici firmanın, günlük yemek numunelerini şartnameye uygun olarak saklamaması durumunda,

9- Yüklenici firmanın mutfak ve yemekhane boyalarını, şartnameye uygun şekilde yapmaması durumunda,

10- Yemeklerden yabancı madde çıkması durumunda tutulan tutanaklar ilgili komisyon tarafından değerlendirilecektir. Firmanın hatalı olduğu tespit edilmesi durumunda,

11- Gıda zehirlenmeleri, kaza ve yangına karşı tüm riskler için yüklenici sigorta poliçesini İdareye ibraz etmemesi durumunda,

12- Yemek servis saatleri içerisinde yemeğin yetişmemesi durumunda

13- Servisin 15 dk. ve daha fazla aksamaması durumunda,

14- Yukarıdaki maddelerin yanı sıra bu şartnamenin diğer unsurları ile ilgili herhangi bir uygunsuzluk durumunda ve bu durum kurum tarafından tutanakla tespit edilmesi halinde,

15- Yüklenici firma çalışanlarının hasta, hasta yakını ve hastane personeline davranış biçiminin saygılı ve ölçülü olmaması; firma çalışanlarının yemek hizmetinin işleyişini aksatacak hal ve hareketlerde bulunması durumunda idari Şartnamede yer alan oranda ceza uygulanır.

16- Hiçbir mücbir sebep olmadan yemek çıkarılmaması halinde ihale feshedilir.

17- İnsan hayatını riske atan besin zehirlenmelerinin en az bir kişide gerçekleşmesi halinde ihale feshedilir.

18- Yüklenici firmanın işe başlarken kendisine teslim edilen hastaneye ait her türlü demirbaşları işin sonuna kadar korumaması ve iř bitiminde: aynen feslim etmemesi halinde demirbaşın rayiç bedeli yüklenici firmadan tahsil edilir.” düzenlemesi yer almaktadır.

Hizmet Alımlarına Ait Tip Sözleşme'nin 16'ncı maddesinde yer alan açıklamalar uyarınca; idarelerce hazırlanacak Sözleşme Tasarılarının 16.1.2'nci maddesinde, cezaya konu olacak özel aykırılık halleri ve ceza oranları ile söz konusu hallerin kaç defa ortaya çıkması durumunda idarece sözleşmenin feshedileceğinin belirtilebileceği; 16.1.3'üncü maddesinde ise idarece 4735 sayılı Kanun'un 20'nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın sözleşmenin feshedileceği aykırılık hallerinin belirlenebileceği anlaşılmaktadır.

Sözleşme Tasarısı'nın 16.1.1'inci maddesinde genel aykırılık halinde uygulanacak cezanın sözleşme bedelinin “on binde 2,00”i oranında belirlendiği, ancak anılan Tasarı'nın 16.1.2'nci maddesinde yer alan aykırılık hallerinin 14'nc sırasında yer verilen “Yukarıdaki maddelerin yanı sıra bu Şartnamenin diğer unsurları ile ilgili herhangi bir

uygunsuzluk durumu ve bu durum kurum tarafından tutanakla tespit edilmesi” düzenlemesinin yer aldığı ve ceza oranının “On Binde 2,50” olarak belirlendiği, anılan Tasarı maddeleri incelendiğinde belirtilen aykırılık halinin Sözleşme Tasarısı’nın 16.1.1’inci maddesinde düzenlenen genel aykırılık hallerini kapsadığı ve bu aykırılık hallerinde düzenlenen ceza oranının sözleşme bedelinin “On binde 2,00”i olduğu, anılan 2 düzenleme arasında uygulanacak ceza oranı bakımından bir belirsizlik bulunduğu görülmüş olup sözleşmenin uygulanması aşamasında genel aykırılık hallerinin gerçekleşmesi halinde hangi oranda ceza kesileceği hususunda sorun oluşacağı, bu durumun sözleşmenin ifası sırasında, sözleşmenin feshedilmesi sürecinde belirsizlikler yaratacağı, açıklanan sebepler ve mevzuat düzenlemeleri neticesince başvuru konusu ihale kapsamında düzenlenen Sözleşme Tasarısı’nın ilgili düzenlemelerinin birbiriyle çelişkili ifadeler barındırdığı, anılan Tasarı’nın 16.1.1’inci ve 16.1.2’nci maddelerinin birbiriyle uyumsuz ve mevzuata aykırı şekilde düzenlendiği, Teknik Şartname’de yer verilen cezalara ilişkin düzenlemelerin Sözleşme Tasarısı’nda yer verilen ceza düzenlemeleri ile aynı olduğu, cezalar, aykırılık halleri ve sözleşmenin feshine ilişkin hususlarla ilgili olarak sözleşme tasarısı dışındaki diğer ihale dokümanında yapılan düzenlemeler dikkate alınmayacağı anlaşılmış olduğundan, söz konusu düzenlemenin mevzuata uygun olmadığı sonucuna varılmıştır.

<b>Toplantı No</b>	: 2022/035
<b>Gündem No</b>	: 85
<b>Karar Tarihi</b>	: 07.07.2022
<b>Karar No</b>	: 2022/UH.II-849