

İhale Sözleşme Tasarı maddesinde yer alan Sözleşme hükümlerine uyulmaması halinde uygulanacak asgari ceza oranı sözleşme bedelinin On Binde 1,00 Aynı fiilin tekrarı halinde bu oran % 50 artırımlı uygulanır ifadesi ile de çelişmesi hk

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin eki Tip Sözleşme'nin "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 [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.^{26.1} Bu aykırılıkların üçten az olmamak üzere, tabloda belirtilen sayıda gerçekleşmesi halinde, ayrıca 4735 sayılı Kanunun 20 nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın, son aykırılığa ilişkin ceza kesilmeden sözleşme feshedilir.

	Aykırılık Hali	İhtar Yapılacaktır/İhtar Yapılmayacaktır ^{26.2}	Sözleşme Bedeli Üzerinden Kesilecek Ceza Oranı	Sözleşmenin Feshini Gerektiren Aykırılık Sayısı ^{26.3}
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.

..." açıklaması yer almaktadır.

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

a) Adı: 2022 Yılı Şoförlü Araç Kiralama Hizmet Alımı

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: 01.01.2022-31.12.2022 tarihleri arasında, toplam 68 (altmışsekiz) Adet Muhtelif Araç kiralanması.

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: DSI 4. Bölge ve bağlı Şube Müdürlükleri dahili ve harici iş yerleri" düzenlemesi,

İhale konusu işe ait 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 1,00 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. Bu aykırılıkların üçten az olmamak üzere, tabloda belirtilen sayıda gerçekleşmesi halinde, ayrıca 4735 sayılı Kanunun 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	Sözleşme gereği çalıştırılacak araçların günlük yıkama ve temizliklerinin yapılmaması durumunda her bir araç için günlük	İhtar Yapılacaktır	On Binde 1,50	50
2	Olağanüstü durumlar veya idarece istenmesine rağmen mazeretsiz çalıştırılmayan durumlar haricinde (idareden kaynaklı şoför eksikliği, idarece aracın çalışma alanında ihtiyaç duyulmaması vb.) eksik araç çalıştırıldığıının tespit edilmesi halinde, tespiti yapılan her araç için günlük olarak	İhtar Yapılacaktır	On Binde 1,50	30
3	Bakım, onarım, tamir ve sigortası yapılmayan ve yüklenici tarafından işlemleri geciktirilen her bir araç için günlük olarak	İhtar Yapılacaktır	On Binde 1,50	30
4	Çöp kamyonlarının her biri için, sızdırmazlık lastiklerinin değiştirilmemesi halinde günlük olarak	İhtar Yapılacaktır	On Binde 1,50	40
5	Yüklenicinin bu iş kapsamında kullanmak üzere sözleşmeden bir hafta içerisinde idareye teslim etmesi gereken araç ve ekipmanlarını zamanında teslim etmemesi durumunda her bir araç için	İhtar Yapılmayacaktır	On Binde 1,50	20

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.

Teknik şartnamede belirtilen aykırılıkların ardı ardına veya aralıklı olarak her bir aykırılık için sözleşme bedelinin %0,01'i (On binde bir) ceza uygulanacaktır.

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.

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 Kanunun 20 nci maddesi gereğince yapılacak ihtarda 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 yer almaktadır.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği ekinde yer alan Hizmet Alımlarına Ait Tip Sözleşmesi'nin 16'ncı maddesinde

sözleşmeye aykırılık halleri ile idare tarafından uygulanacak cezaların ne şekilde düzenleneceği belirtilmiş ve bu çerçevede 16.1.3'üncü maddesinde "Aşağıdaki aykırılık hallerinden birinin gerçekleşmesi halinde, 4735 sayılı Kanunun 20 nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın sözleşme idarece feshedilir." düzenlemesine yer verilmiştir. Tip Sözleşme'nin 16.1.3'üncü maddesinde yer alan düzenleme uyarınca, maddede belirtilen aykırılık hallerinden herhangi birinin gerçekleşmesi halinde idari para cezası uygulanmaksızın sözleşmenin feshedilmesi gerektiği anlaşılmaktadır.

Başvuruya konu işe ait Sözleşme Tasarısı'nın 16.1.3'üncü maddesi incelendiğinde, maddede aykırılık hallerinin açık bir şekilde belirtilmesi yerine Teknik Şartname'de belirtilen aykırılıkların ardı ardına veya aralıklı olarak yapılması gibi geniş bir ifadeye yer verilerek ceza uygulanacağını belirtildiği, sözleşmenin feshedileceğinin ifade edilmediği, bu anlamda söz konusu maddenin kendi içinde çelişkili olduğu, ayrıca Teknik Şartname incelendiğinde söz konusu maddede yer alan ifadenin muğlak olduğunun görüleceği, diğer taraftan Sözleşme Tasarısı'nın 16.1.1'inci maddesinde yer alan "Sözleşme hükümlerine uyulmaması halinde uygulanacak asgari ceza oranı, sözleşme bedelinin On Binde 1,00 dır. Aynı fiilin tekrarı halinde bu oran % 50 artırımlı uygulanır." ifadesi ile de çeliştiği anlaşıldığından, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

Toplantı No	: 2022/001
Gündem No	: 42
Karar Tarihi	: 05.01.2022
Karar No	: 2022/UH.I-35