

ihale sözleşme Tasarısında
ağır aykırılık hali olarak
Yüklenicinin kusurundan
kaynaklanan sebeplerle tüm
lokasyonlarda iletişim
merkezi hizmetinin bütünsel
olarak 24 saat süre ile
verilememesi hususunun
belirlendiği ilgili maddede
bütün lokasyonlarda
yüklenicinin kusurundan
kaynaklı olarak 24 saat süre
ile hizmet verilmemesi
durumunda sözleşmenin
feshedileceğinin belirtildiği
bu aykırılık halinin ağır
aykırılık hali olarak
belirlenmesinin idarenin

takdir yetkisi kapsamında değerlendirilmesi gerektiği

İhale dokümanı kapsamında yer verilen 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 Binde 0,01'dir. 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 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	Teknik Şartnamenin 2'nci maddesinde belirtilen çoklu iletişim kanallarının tamamının işe başlama tarihinde çalışır duruma getirilmesi halinde aktif hale getirilinceye kadar geçen her gün için ayrı yarı ceza uygulanacaktır.	İhtar Yapılmayacaktır	Binde 0,02	5,00
2	Teknik Şartnamenin 3.13 maddesinde yer alan tablodaki personel sayısı ve lokasyonlar işe başlama tarihinde hizmete hazır hale getirilmiş olacaktır. Getirilememesi durumunda, eksiklikler tamamlanıp hazır hale getirilinceye kadar geçen her gün için ayrı ayrı ceza uygulanacaktır.	İhtar Yapılmayacaktır	Binde 0,02	5,00
3	Teknik Şartnamenin 3.7 maddesinde belirtilen formül kullanılarak hesaplanan Servis Seviyesinin (SS) %80'nin (yüzde seksen) altında kalması halinde (Aylık bildirim sayısının (a-c) 1.500.000'i geçmemesi durumunda) ceza uygulanacaktır.	İhtar Yapılmayacaktır	Binde 0,01	5,00

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.

Yüklenicinin kusurundan kaynaklanan sebeplerle tüm lokasyonlarda iletişim merkezi hizmetinin bütünsel olarak 24 saat süre ile verilememesi.

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 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 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 Kanununun 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.

Sözleşme Tasarısı'nın 16.1.2'nci maddesinde yer alan tablonun

2 sıra numaralı bölümünde, Teknik Şartnamenin 3.13'üncü maddesinde yer alan tablodaki personel sayısı ve lokasyonların işe başlama tarihinde hizmete hazır hale getirilmiş olmasının ve getirilememesi durumunda, eksiklikler tamamlanıp hazır hale getirilinceye kadar geçen her gün için ayrı ayrı ceza uygulanacağını düzenlendiği, ceza oranının binde 0,02 olarak belirlendiği ve sözleşmenin feshini gerektirecek aykırılık sayısının 5 olarak düzenlendiği, yapılan inceleme neticesinde söz konusu aykırılık için her geçen gün ayrı ayrı ceza uygulanacağını düzenlendiği, bunun da toplam da 5 gün olması durumunda sözleşmenin feshedileceğinin belirtildiği, dolayısıyla yapılan düzenlemede herhangi bir çelişkinin bulunmadığı görüldüğünden başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Öte yandan, Sözleşme Tasarısı'nın 16.1.3'üncü maddesinde ağır aykırılık hali olarak "Yüklenicinin kusurundan kaynaklanan sebeplerle tüm lokasyonlarda iletişim merkezi hizmetinin bütünsel olarak 24 saat süre ile verilememesi." hususunun belirlendiği, ilgili maddede bütün lokasyonlarda yüklenicinin kusurundan kaynaklı olarak 24 saat süre ile hizmet verilmemesi durumunda sözleşmenin feshedileceğinin belirtildiği, bu aykırılık halinin ağır aykırılık hali olarak belirlenmesinin idarenin takdir yetkisi kapsamında değerlendirilmesi gerektiği, bu itibarla başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Toplantı No	: 2021/052
Gündem No	: 53
Karar Tarihi	: 29.12.2021
Karar No	: 2021/UH.I-2389