

Sözleşme hükümlerini yerine getirirken, ölümlü bir kazaya neden olmak, sözleşmenin feshi ve yasaklama

Konu : Sözleşme hükümlerini yerine getirirken, ölümlü bir kazaya neden olmak, sözleşmenin feshi ve yasaklamayı gerektirir mi?

Karar Veren Mahkeme: Danıştay 13. İdare Mahkemesi

Karar Tarihi: 10.04.2009

Karar Sayısı : E:2008/3201, K:2009/4055

Olay Özeti Karar ve Sonuç :

Dava, davacı şirketin 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun 25 ve 26. maddeleri uyarınca 2 yıl süreyle kamu ihalelerine katılmaktan yasaklanmasına ilişkin İçişleri Bakanlığı'nın 26.04.2007 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanan işleminin iptali istemiyle açılmış, İdare Mahkemesince; dava konusu "Avrupa Yakası 2006 Yılı 3. Kısım Atık Su Kanalı, Yağmur Suyu Kanalı ve Dere Islahı" işine ait ihalenin İSKİ İstanbul Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğünce 2006/67785 ihale kayıt numarası ile 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 21. maddesine göre ihaleye çıkarıldığı, ihaleye teklif veren ve yeterli bulunan sekiz adayın teklifleri içerisinde ekonomik açıdan en avantajlı birinci teklifin davacı şirkete ait olması nedeniyle, İSKİ Yönetim Kurulunun 11.02.2006 tarih ve 2006/349 sayılı kararı ile davacı şirkete ihale edildiği, şirketin 16.08.2006 tarihinde yapılan işyeri teslimini takiben 31.01.2007 tarihi itibarıyla işin %87'sini,

28.02.2007 tarihi itibariyle de işin tamamını bitirdiği ve 28.02.2007 tarihinde inşaat sahası içerisinde bulunan kollektör/rogar muayene baca kapağından D... D... isimli çocuğun düşerek hayatını kaybetmesiyle sonuçlanan kaza nedeniyle konuyla ilgili olarak Bakırköy Cumhuriyet Başsavcılığı tarafından hazırlık soruşturması başlatıldığı ve bunun üzerine davacının teminatının idarece gelir kaydedilerek sözleşmesinin 15.03.2007 tarih ve 2007/1315 sayılı kararıyla feshedildiği, ayrıca ölüme sebebiyet vermesi sonucu halkın infialine sebebiyet verdiği, bu nedenle de firmanın inşaat sahasında çalışma imkanı olmadığından, mevcut durumda işin sözleşme koşullarında tamamlanamayacağı görüldüğünden bahisle davacı şirketin teminatlarının gelir kaydedilmek üzere sözleşmesinin feshedildiği ve idareye zarar vermek fiilinden dolayı da, 4735 sayılı Kanun'un 25/d maddesi uyarınca dava konusu kamu ihalelerine 2 yıl süreyle katılmaktan yasaklama kararı verildiği, zararın, bir varlığın değerinde o varlığa sahip olan kimsenin isteği dışında meydana gelen azalma olarak tanımlandığı, olayda ise, davacı şirket tarafından işin yapımı sırasında işle ilgili olarak idarenin herhangi bir şekilde zarara uğratılmadığı gibi, meydana gelebilecek kazalardan dolayı zarara uğramaması için davacı şirket tarafından sözleşme ve yapım işleri genel şartnamesi hükümleri gereğince, ihale konusu işin yapılması için gerekli olan makine ve ekipman ile 3. kişilerin uğrayacakları kazalar ve zararlara karşı mali mesuliyet sigortasının yaptırılarak idarenin muhtemel zararlarının da bu şekilde teminat altına alındığı anlaşılmış olup, meydana gelen elim kazanın kamu vicdanını yaraladığı ve rahatsız ettiği hususunda kuşku bulunmamakta ise de, idarenin gerçekleşmiş bir zararından bahsolunamayacağı gibi, gerçekleşecek zararlara karşı da sigortalanmış olması nedeniyle idarenin zarara uğraması gibi bir durum söz konusu olmadığından, kamu ihalelerine 2 yıl süreyle katılmaktan yasaklama kararı verilmesinde hukuka ve hakkaniyete uyarlık bulunmadığı gerekçesiyle, dava konusu işlemin iptaline karar verilmiş, bu karar davalı idare tarafından temyiz edilmiştir.

Dava konusu işlemin yukarıda özetlenen gerekçeyle iptali yolundaki temyize konu Ankara 4. İdare Mahkemesinin 22.11.2007 tarih ve E:2007/355, K:2007/2296 sayılı kararında, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 49.maddesinin 1.fıkrasında sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından, bozma istemi yerinde görülmeıerek anılan Mahkeme kararının onanmasına, dosyanın adı geçen Mahkemeye gönderilmesine, 10.04.2009 tarihinde oybirliği ile karar verildi.