

İdare haklı fesih kararından sonra, menfi zararının hesaplanması

Konu : İdare haklı fesih kararından sonra, menfi zararını nasıl hesaplamalıdır?

Karar Veren Mahkeme: Ankara Asliye 7. Ticaret Mahkemesi

Karar Tarihi: 23.06.2011

Karar Sayısı: E:2008/598 K:2011/364

~~Olay Özeti Karar ve Sonuç~~

Dava, eser sözleşmesinden kaynaklanan, edimin yerine getirilmemesi nedeniyle sözleşmenin feshi sonucunda uğranılan zararın tazmini istemine ilişkindir.

BK.nun 355 vd. maddelerinde düzenlenen eser sözleşmesinde, davacı yüklenicinin edimi işi sözleşmeye uygun olarak ifa etmek, davalı iş sahibinin edimi ise kararlaştırılan bedeli ödemektir.

Taraflar arasında düzenlenmiş bulunan sözleşme ve mevzuat hükümlerinin birbirine benzer ve paralel nitelik taşıdığı, yüklenicinin işi sözleşmede öngörülen süre zarfında bitirmemesi halinde iş sahibi idarece sözleşmenin fesh edilerek yüklenicinin vermiş olduğu kesin teminat ve varsa ek kesin teminatları gelir kaydedilebileceği ve ayrıca "sözleşmenin feshi nedeniyle uğradığı zarar ve ziyanını" yükleniciden talep edebileceği düzenlenmiştir.

Bu çerçevede, somut olayda davacı tarafın sözleşmenin feshinde haklı olup olmadığı yönünden yapılan incelemede; davalı yüklenicinin taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak süresinde bitirmediği ve mütemerit olduğu sabit bulunduğundan davacı idarenin taraflar arasındaki sözleşmeyi fesih etmekte haklı olduğu sonuç ve kanaatine varılarak, davacının menfi zararının tespitine yönelik olarak, gerek 4735 sayılı yasanın 20. maddesine, gerekse sözleşmenin 26.maddesi ve yine sözleşme eki Yapım İşleri Genel Şartnamesinin 48. maddesinin yollama yaptığı genel hüküm niteliğindeki BK. Madde 108 maddesine göre, haklı fesih nedeniyle davacı idarenin kaçırılan fırsattan doğan menfi zararının hesaplanabilmesi için davalı ile akdedilen sözleşmeye esas ihaleye, davalıdan sonra en uygun teklif verenin teklifindeki bedel, kaçırılan fırsat kabul edilerek, ilk ihaledeki kaçırılan fırsata göre ödenmesi gereken bedel ile ikinci ihalede ödenecek bedel arasında davacı idare aleyhine oluşan farkın davacının menfi zararı olduğu kabul edilerek, bu menfi zararın hesaplanması için, yapılan ilk ihalede ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklif sahibi olan ... İnş. Ltd. Şti.'nin vermiş olduğu teklife ait belgelerin dosyaya kazandırılmasından sonra alınan ek raporda yapılan hesaplamalar nazara alınarak, davacının

menfi zarar miktarı olan 129.540,36 TL'nin dava tarihinden itibaren avans faiziyle davalıdan tahsiline karar verilmesi gerekmektedir.

]]>