

ihale sözleşmesinde uygulanacak ceza oranlarının tablonun “aykırılık hali” sütununda değil, “Sözleşme Bedeli Üzerinden Kesilecek Ceza Oranı” sütununda düzenleneceği anlaşılmakta ise de, idarece Sözleşme Tasarısında aykırılık hali sütunu ile ilgili aykırılık hali için kesilecek ceza oranının binde 5, aykırılık halinin “Sözleşme Bedeli Üzerinden Kesilecek Ceza Oranı” sütununa denk düşen kısmında ise aynı aykırılık hali için kesilecek ceza oranının binde 2 olarak

belirlendiği görölmüştür. Bu itibarla sözleşmeye konu yemek üretiminde şartnameye aykırı malzeme kullanılarak üretilen her ürün çeşidi için ve bu tür ürünlerin mutfak veya depoda bulunması durumunda her malzeme için uygulanacak ceza oranı konusunda dokümanda uyumsuzluk olduğu, söz konusu uyumsuzluğun sözleşmenin uygulanması aşamasında farklı uygulamalara sebebiyet verebileceği hk

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği'nin "İhale ve ön yeterlik dokümanının içeriği" başlıklı 12'nci maddesinde "(1) İhale dokümanında; isteklilere talimatları da içeren idari şartname, sözleşme tasarısı ve teknik şartname ile gerekli diğer belge ve bilgiler bulunur.

...

(3) İhale veya ön yeterlik dokümanında yapılan düzenlemeler birbirine aykırı olamaz.” hükmü,

Hizmet Alımlarına Ait Tip Sözleşmenin “Sözleşmeye aykırılık halleri, cezalar ve sözleşmenin feshi” başlıklı 16’ncı maddesinde “...16.1.2. (Ek: 16/03/2019-30716 R.G./87. md.; yürürlük: 26/03/2019; Değişik madde: 20/06/2021-31517 R.G./15. md., yürürlük: 05/07/2021) 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.

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

...” hükmü,

EKAP’a yüklü Sözleşme Tasarısı’nın “Sözleşmeye aykırılık halleri, cezalar ve sözleşmenin feshi” başlıklı 16’ncı maddesinde “...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 ÜzerindenKesilecek Ceza Oranı	Sözleşmenin Feshini GerektirenAykırılık Sayısı
---------	----------------	---	---	--

...

21	Sözleşmeye konu yemek (tatlılar ve salatalar da dahil) üretiminde şartnamede belirtilen malzemeler dışında ek bir malzeme ya da katkı maddesi (soyalı ürünler, bulyon, hazır çorba, gıda boyası v.b.) kullanılmayacaktır. Şartnameye aykırı malzeme kullanılarak üretilen her ürün çeşidi için ve bu tür ürünlerin mutfak veya depoda bulunması durumunda her malzeme için sözleşme bedelinin (Binde 5) oranında ceza uygulanır. Yukarıda yazılı maddeler dışında hizmetle ilgili herhangi bir kusur şartname maddelerinin herhangi birine uyumsuzluk durumunda konu yükleniciye yazılı olarak ihtar mahiyetinde bildirilir. Görülen eksiklikler ve hataların düzeltilmesi istenir. Bu eksiklikler ihtar yazısında belirtilen süre içinde giderilmediği takdirde; sözleşme bedelinin (binde 2) oranında ceza uygulanır.	İhtar Yapılacaktır	Binde 2,00	3
----	---	--------------------	------------	---

...

29	Yukarıda yazılı maddeler dışında hizmetle ilgili herhangi bir kusur şartname maddelerinin herhangi birine uyumsuzluk durumunda konu yükleniciye yazılı olarak ihtar mahiyetinde bildirilir. Görülen eksiklikler ve hataların düzeltilmesi istenir. Bu eksiklikler ihtar yazısında belirtilen süre içinde giderilmediği takdirde; sözleşme bedelinin (sözleşme bedeli x 0,5/100) oranında ceza uygulanacaktır.	İhtar Yapılacaktır	Binde 5,00	3
----	--	--------------------	------------	---

...” düzenlemesi yer almaktadır.

Uyuşmazlığa konu ihaleye ait Sözleşme Tasarısı'nın 16.1.2'nci maddesindeki tabloda yer alan 21 numaralı aykırılık halinin devamında idarece sözleşme bedeli üzerinden kesilecek ceza oranı binde 2 olarak belirtilen “Yukarıda yazılı maddeler dışında hizmetle ilgili herhangi bir kusur şartname maddelerinin herhangi birine uyumsuzluk durumunda konu yükleniciye yazılı olarak ihtar mahiyetinde bildirilir. Görülen eksiklikler ve hataların düzeltilmesi istenir. Bu eksiklikler ihtar yazısında belirtilen süre içinde giderilmediği takdirde;” aykırılık haline, anılan tablonun 29 numaralı satırında da yer verildiği ancak bu kez söz konusu aykırılık için kesilecek ceza oranının binde 5 olarak belirlendiği görülmüştür. Bu sebeple hizmetle ilgili herhangi bir kusur, şartname maddelerinin herhangi birine uyumsuzluk durumunda uygulanacak ceza oranı konusunda dokümanda uyumsuzluk olduğu, söz konusu uyumsuzluğun sözleşmenin uygulanması aşamasında farklı uygulamalara sebebiyet

verebileceği değerlendirildiğinden başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

Diğer taraftan aktarılan mevzuat düzenlemelerinden, aykırılık hallerinde uygulanacak ceza oranlarının tablonun “aykırılık hali” sütununda değil, “Sözleşme Bedeli zerinden Kesilecek Ceza Oranı” sütununda düzenleneceği anlaşılmakta ise de, idarece Sözleşme Tasarısı’nın 16.1.2’nci maddesinin “aykırılık hali” sütununun 21’inci satırının içine ilgili aykırılık hali için kesilecek ceza oranının binde 5, aykırılık halinin “Sözleşme Bedeli zerinden Kesilecek Ceza Oranı” sütununa denk düşen kısmında ise aynı aykırılık hali için kesilecek ceza oranının binde 2 olarak belirlendiği grlmştr. Bu itibarla sözleşmeye konu yemek üretiminde şartnameye aykırı malzeme kullanılarak üretilen her ürün çeşidi için ve bu tür ürünlerin mutfak veya depoda bulunması durumunda her malzeme için uygulanacak ceza oranı konusunda dokümanda uyumsuzluk olduğu, söz konusu uyumsuzluğun sözleşmenin uygulanması aşamasında farklı uygulamalara sebebiyet verebileceği değerlendirildiğinden başvuru sahibinin bu yöndeki iddiasının da yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

Toplantı No	: 2022/018
Gündem No	: 16
Karar Tarihi	: 23.03.2022
Karar No	: 2022/UH.I-394