

Sözleşme hükümlerine uygun olmayan ret edilen malzemededen dolayı sözleşme fesih

Karar Veren Mahkeme: Ankara 13. İdare Mahkemesi

Karar Tarihi: 26.04.2012

Karar Sayısı : E: 2011/2649, K:2012/608

Olay Özeti Karar ve Sonuç :

Dava; ... Devlet Hastanesi Baştabipliği'nce 17.06.2011 tarihinde yapılan "Toner, Baskı Makinesi Mürekkebi ve Ribon Alınır' ihalesini kazanarak sözleşme imzalayan davacı şirketin, mücbir sebepler dışında, ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak taahhüdünü yerine getirmeyerek 4735 sayılı Kanunun 25. maddesinin (t) bendi hükmünü ihlal ettiğinden bahisle anılan Kanunun 26. maddesi uyarınca 1 (bir) yıl süreyle bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan yasaklanmasına ilişkin 26.10.2011 gün ve 28096 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

Kamu İhale Kanununa göre yapılan ihalelere ilişkin sözleşmelerin düzenlenmesi ve uygulanması ile ilgili esas ve usulleri belirlemek amacıyla yürürlüğe konulan 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 25. maddesinin (f) bendinde, **mücbir sebep halleri dışında, ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak taahhüdünü yerine getirmemek,** sözleşmenin uygulanması sırasında yasak olan fiil ve davranışlar arasında sayılmıştır. Kanunun 26. maddesinin birinci fıkrasında, 25. maddede belirtilen fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilenler hakkında fiil veya davranışlarının özelliğine göre bir yıldan az olmamak üzere iki yıla kadar 4734 sayılı Kanunun 2. ve 3. maddeleri ile istisna edilenler dahil bütün kamu kurum ve kuruluşlarının

ihalelerine katılmaktan yasaklama kararı verileceği; katılma yasaklarının, sözleşmeyi uygulayan bakanlık veya ilgili veya bağlı bulunulan bakanlık, herhangi bir bakanlığın ilgili veya bağlı kuruluğu sayılmayan idarelerde bu idarelerin ihale yetkilileri, il özel idareleri ve belediyeler ile bunlara bağlı birlik, müessese ve işletmelerde ise İçişleri Bakanlığı tarafından verileceği; dördüncü fıkrasında, verilen bu kararın Resmi Gazetede yayımlanmak üzere en geç onbeş gün içinde gönderileceği ve yayımı tarihinde yürürlüğe gireceği kurala bağlanmıştır. Dava dosyasının incelenmesinden; Kars Devlet Hastanesi Baştabipliği'nce 17.06.2011 tarihinde yapılan "Toner, Baskı Makinesi Mürekkebi ve Ribon Alımı" ihalesinin davacı şirket üzerinde kaldığı, davacı şirket ile 08.08.2011 tarihinde sözleşme imzalandığı, davacı şirket tarafından 14 kalem malzemenin 11 kaleminin 08.08.2011 tarihinde teslim edildiği, ancak sözleşmede belirtilen sürede (sözleşme imzalandıktan sonra 15 gün içinde malzemelerin tamamı teslim edileceği hüküm altına alınmasına rağmen) malzemelerin tamamının teslim edilmemesi üzerine, 26.08.2011 tarihli yazı ile davacı firmaya sözleşme konusu malzemelerin teslim edilmesi hususunun iadeli taahhütlü posta yolu ile 10 (on) günlük ihtar süresi verilerek bildirildiği, ancak bu sürenin sonunda da -12.09.2011- teslim edilen malzemelerin numuneye uygun olmadığının tespit edilmesi üzerine sözleşmenin feshedildiği, taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmeyen davacı şirket hakkında 4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 26. maddesine göre bir yıl süreyle 4734 sayılı Kanun'un 2.ve 3.maddeleri ve bu maddeler kapsamında istisna edilenler dâhil bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan yasaklama kararı verildiği ve bu kararın 26.10.2011 gün ve 28096 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanması üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlıkta, davacı şirket tarafından delil tespiti yapılmak üzere Kars Sulh Hukuk Mahkemesi' nin 2011/38 D. iş sayılı dosyası ile tespit davası açıldığı, anılan Mahkemece bilirkişi

olarak Serkan O... adlı fotokopi teknisyeninin seçildiği, Mahkeme Heyeti ile bilirkişi tarafından tespiti istenilen fotokopi makinelerinin bulunduğu Kars Devlet Hastanesi Başhekimliği'ne gidildiği, hastane yetkililerinin gösterdiği kabul edilmeyen 5 adet toner ile kabul edilen ve üzerinde etiket bulunan 1 adet tonerin incelenmesi sonucunda adı geçen bilirkişi tarafından hazırlanan 21.11.2011 tarihli bilirkişi raporunda "tonerlerin üzerinde etiket olup olmamasının tonerin orijinal olup olmadığını belirleyemeyeceği, ürün etiketli ise ürünü imal eden, ithal eden veya aracılık yapan firmanın bilgilerinin yer alabileceği, 5 adet tonerin her birinin 550 gr olup yaklaşık 10.000 sayfa fotokopi çekim kapasiteli, sonradan dolum yapılması mümkün olmayan, orijinaline muadil veya denk bir toner olduğu, üzerinde etiket olan toner ile kabul edilmeyen 5 adet tonerin aynı özelliklerde olan tonerler olduğu" hususunun belirtildiği görülmektedir.

Yukarıda yer verilen ve ... Sulh Hukuk Mahkemesi tarafından yaptırılan bilirkişi incelemesi ile davacı şirket tarafından davalı idareye sunulan malzemelerin teknik şartnamede aranılan özellikleri taşıdığı anlaşıldığından, davacı şirketin mücbir sebepler dışında, ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak taahhüdünü yerine getirmediğinden söz etmeye olanak yoktur.

Bu itibarla, taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getiren davacı şirketin, 4735 sayılı Kanunun 25. maddesinin (f) bendi hükmünü ihlal ettiğinden bahisle anılan Kanunun 26. maddesi uyarınca 1 (bir) yıl süreyle bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan yasaklanmasına ilişkin işlemde hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Belirtilen gerekçelerle hukuka aykırı olduğu ortaya konulan dava konusu işlemler, telafisi güç ve imkânsız zararlara da yol açabilecek niteliktedir.

Açıklanan nedenlerle, davada 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü

Kanununun 27/2. maddesinde yer alan iki koşul oluştuğundan **yürütmenin durdurulmasına yönelik istemin kabulü** ile dava konusu işlemin yürütölmesinin anılan madde hükmü uyarınca teminat aranmaksızın dava sonuna kadar durdurulmasına, kararın tebliğinden itibaren 7 **gün** içinde **Ankara Bölge İdare Mahkemesine** itiraz yolu açık olmak üzere, 03.02.2012 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.