

127 SAYILI CUMHURBAŞKANLIĞI KARARNAMESİ, SÖZLEŞME TEDBİRLERİ UYGULAMA AKIŞ DİYAGRAMI

İnşaat Y. Mühendisi Orhan ÖZYURT



1-SÖZLEŞMENİN FESHİ

Bu durumda yükleniciye fesih tarihine kadar gerçekleştirdiği imalatlar, işler veya teslimatlar dışında herhangi bir ödeme yapılmayacak olup, yüklenici tarafından da, fesih tarihine kadar gerçekleştirdiği imalatlar, işler veya teslimatlar dışında idareden herhangi bir mali hak talebinde bulunulamayacaktır.

Sözleşmenin feshi halinde yüklenici hakkında fesihten kaynaklanan kısıtlama ve yaptırımlar uygulanmaz ve yüklenicinin teminatları iade edilir.

Bu kapsamda düzenlenecek fesihnamelerden damga vergisi alınmaz.

127 sayılı Cumhurbaşkanlığı karamamesinde «**4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 10 uncu maddesi hükmü saklı kalmak kaydıyla**» ifadelerine yer verildiğinden dolayı yükleniciler tarafından mücbir sebep durumu nedeniyle idarelere sözleşmenin feshi veya ek süre talebinde bulunabilirler.

İdare tarafından sözleşmenin feshedilmesi

Deprem sonrası işin ifası imkansız hale gelmiş mi?

Deprem sonrası sözleşme konusu işe ihtiyaç kalmış mı?

Evet

Hayır

Evet

İdare tarafından sözleşmenin feshedilmesine karar verilir.

İdare tarafından sözleşme feshedilmez ve işe devam edilir.

Hangi Sözleşmeler hangi tarihe kadar bu kapsamda idare tarafından feshedilebilir ve şartları nedir?

Mal, hizmet ve yapım işleri farketmeksizin alım türlerinin tamamına ait sözleşmeler bu kapsamda değerlendirilebilir.

OHAL edilen iller kapsamında olması gerekir.

3/3/2023 tarihi itibarıyla devam eden bir sözleşme olmalı.

OHAL ilan edilen iller;
Adana, Adıyaman, Diyarbakır, Elazığ, Gaziantep, Hatay, Kahramanmaraş, Kilis, Malatya, Osmaniye ve Şanlıurfa olup,
Bu illerin dışında kalan diğer illerde idarelerce bu kapsamda fesih kararı alınamayacaktır.

Şartları sağlayan sözleşmeler OHAL süresinin bitim tarihi olan 7/5/2023 tarihine kadar sözleşmenin tarafı idarece yaptırımsız şekilde feshedilebilecektir.

Fesih talebinin öncelikle OHAL ilan edilen illerde 3/3/2023 tarihi itibarıyla devam eden sözleşmeler için yapılabileceği değerlendirilmekte birlikte, OHAL kapsamı dışında kalan diğer illerde de bu tarih itibarı ile devam eden sözleşmeler için deprem nedeniyle fesih talepleri olabilecektir. Her iki durumda da Yüklenicinin talebinin mevzuat çerçevesinde sonuçlandırılması hususundaki yetki ve sorumluluk ilgili idarededir.

4735 sayılı Kanunda düzenlenen haliyle mücbir sebepler, yüklenicinin sözleşme konusu işi sözleşmede belirtilen şartlarda yapmasını engelleyen durumlardır. Maddede sayılan hallerin taahhüdün ifasını engellemesi durumunda yüklenici tarafından süresi içerisinde idareye mücbir sebep başvurusunda bulunulması gerekmektedir.

Mücbir sebebi oluşturan deprem olması nedeniyle mücbir sebep olayının belgelendirilmesine ihtiyaç bulunmamaktadır.

Yapım İşlerinde; «Zamanında yapılmayan yazılı bildirimler dikkate alınmaz ve yüklenici müracaat süresini geçirdikten sonra süre uzatımı talebinde bulunamaz. **Mücbir sebeplerin devamı sırasında yapılacak bildirim, yirmi gün öncesinden geçerli olmak üzere dikkate alınabilir.**» düzenlemesi gereği mücbir sebebin OHAL süresince devam edip etmediği hususu ile süresinde yapılmayan başvuruların değerlendirilmesi ile ilgili olarak **Kamu İhale Kurumundan görüş alınması tavsiye edilebilir.**

4735 Sayılı Kanunun 10'uncu maddesinin (a) bendinde yer verilen Doğal afetlere ilişkin **mücbir sebep durumunda hem öngörülmezlik, hem de önlenemezlik şartlarının bir arada gerçekleşmesi gerekmektedir.**

127 sayılı Cumhurbaşkanlığı karamamesi ile gerek OHAL ilan edilen illerde 3/3/2023 tarihi itibarıyla devam eden sözleşmeler için gerekse OHAL ilan edilmeyen illerdeki sözleşmeler için **yüklenicilere deprem nedeniyle doğrudan fesih hakkı verilmemiştir.**

Yüklenici tarafından fesih talebinin yapılması

Yükleniciler tarafından 4735 sayılı kanunun 10'uncu maddesinde yer verilen «**Mücbir sebepler**» kapsamında sözleşmenin feshi başvurusu yapılabilir.

4735 sayılı kanunun 10'uncu maddesinde yer verilen «**Mücbir sebepler**» kapsamında sözleşmenin feshi başvurusunun şartları nelerdir idare tarafından değerlendirme nasıl yapılmalıdır?

Mücbir sebebin meydana geldiği 6/2/2023 tarihini izleyen yirmi gün içinde yüklenici idareye yazılı olarak başvurmuş olması gerekir.

«**Yükleniciden kaynaklanan bir kusurdan ileri gelmemiş olması**» oluşan durum doğal afetler kapsamındaki deprem nedeniyle olduğundan dolayı ayrıca yüklenici kusuru aranmayacaktır.

«**Taahhüdün yerine getirilmesine engel nitelikte olması**» yüklenici tarafından engel olan hususların belgelendirilmesi şartı oluşacaktır. İdare tarafından bu yönde değerlendirme yapılacaktır.

«**Yüklenicinin bu engeli ortadan kaldırmaya gücünün yetmemiş bulunması**» idare tarafından değerlendirme yapılacaktır.

2-SÖZLEŞMENİN DEVRİ

Sözleşmenin devri halinde yüklenici hakkında devirden kaynaklanan kısıtlama ve yaptırımlar uygulanmaz ve yüklenicinin teminatları iade edilir.

Devredilen sözleşmelerde devir alacaklarda ilk ihaledeki şartlar, devir tarihi itibarıyla aranacak olup yüklenimi ortak girişim tarafından yürütülen sözleşmelerde ortaklar arasında devir veya hisse devirlerinde ilk ihaledeki yeterlik şartları aranmaz.

Bu durumda yükleniciye devir tarihine kadar gerçekleştirdiği imalatlar, işler veya teslimatlar dışında herhangi bir ödeme yapılmayacak olup, yüklenici tarafından da, fesih tarihine kadar gerçekleştirdiği imalatlar, işler veya teslimatlar dışında idareden herhangi bir mali hak talebinde bulunulamayacaktır.

Bu kapsamda düzenlenecek devir sözleşmelerinden damga vergisi alınmaz.

OHAL ilan edilen illerde devam eden sözleşmeler için «Sözleşme Devri» Şartları

Yüklenici OHAL süresi bitimine kadar başvuruda bulunmalıdır.

3/3/2023 tarihi itibarıyla devam eden bir sözleşme olmalıdır.

Sözleşme tarafı idare tarafından «Sözleşme devri» onaylanmalıdır.

Bu kapsamda bir defaya mahsus olmak üzere sözleşme devrine karar verilebilmektedir. Bu nedenle OHAL içerisinde bu kapsamda daha önce herhangi bir devir işleminin yapılmamış olmalıdır.

OHAL süresi 08 Şubat 2023 Tarihli ve 32098 Sayılı Resmî Gazetede yayımlanan Cumhurbaşkanlığı kararı ile (Karar Sayısı: 6785) 8/2/2023 tarihinden itibaren 3 ay olarak ilan edilmiştir.

Devir kararları için son tarih Kamu İhale Kurumu tarafından OHAL süresinin bitim tarihi olarak belirlenmiştir.

OHAL ilan edilmeyen illerdeki sözleşmeler için «Sözleşme Devri» Şartları

Yüklenicinin ticari merkezinin veya sözleşmeye taraf olan şubesinin 6/2/2023 tarihi itibarıyla OHAL ilan edilen illerde olmalıdır.

Yüklenici OHAL süresi bitimine kadar başvuruda bulunmalıdır.

3/3/2023 tarihi itibarıyla devam eden bir sözleşme olmalıdır.

Sözleşme tarafı idare tarafından «Sözleşme devri» onaylanmalıdır.

➤ **OHAL ilan edilen illerde 3/3/2023 tarihi itibarıyla devam eden sözleşmeler ile OHAL ilan edilmeyen illerdeki sözleşmelerden, yüklenicisinin ticari merkezinin veya sözleşmeye taraf olan şubesinin 6/2/2023 tarihi itibarıyla OHAL ilan edilen illerde olanlar sözleşme devri yapabilecek olup, bunun dışında kalan sözleşmeler bu kapsamda devredilemezler.** Bu nedenle 127 sayılı Olağanüstü Hal Kapsamında Kamu Alımları, Alacakları ve Sosyal Tesislerine İlişkin Bazı Tedbirlerin Alınması Hakkında Cumhurbaşkanlığı Kararnamesinde yer verilen koşulları sağlamayan sözleşmeler, ihale mevzuatında yer verilen düzenlemeler çerçevesinde sözleşme devirleri yapılabilecektir.