

T.C.  
ANKARA  
13. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/1859

**YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI**

**İSTEYEN (DAVACI)** : Mahmut Uğur Aksoy

**VEKİLİ** : Av. Doğan Gözde Özgödek  
Reşat Nuri Sok. 47/2 Y.Ayrancı/ANKARA

**KARŞI TARAF (DAVALI)** : Sağlık Bakanlığı / ANKARA

**VEKİLİ** : Hukuk Müşaviri Av.Rüya Günaydın, Olcay Kutlubay

**İSTEMİN ÖZETİ** : Davacı tarafından; 4735 sayılı Kanuna aykırılıktan dolayı tüm ihalelere katılmaktan bir yıl süre ile yasaklanmasına ilişkin 24.07.2014 tarih ve 29070 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan işlemin; yasaklamaya ilişkin dayanak madde gösterilmediği, çekilen ihtarın süre gerekçesi içerdiği, aykırı mal teslimine karşı ihtar çekilmediği iddia edilerek iptali istemiyle açılan davada yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

**SAVUNMA ÖZETİ** : Davacının sipariş üzerine 15 gün içerisinde malzeme teslimi yapmadığı, çekilen ihtar üzerine sözleşmeye uygun malzeme teslim etmediği, sözleşmesinin feshedildiği, yasaklamaya ilişkin işlemde hukuka aykırılık bulunmadığından davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Karar veren Ankara 13. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüşüldü:

Dava, davacı tarafından; 4735 sayılı Kanuna aykırılıktan dolayı tüm ihalelere katılmaktan bir yıl süre ile yasaklanmasına ilişkin 24.07.2014 tarih ve 29070 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan işlemin iptali istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27.maddesinde;"Danıştay veya idari mahkemeler, idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkânsız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, davalı idarenin savunması alındıktan veya savunma süresi geçtikten sonra gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilirler. Yürütmenin durdurulması kararlarında idari işlemin hangi gerekçelerle hukuka açıkça aykırı olduğu ve işlemin uygulanması halinde doğacak telafisi güç veya imkânsız zararların neler olduğunun belirtilmesi zorunludur. Sadece ilgili kanun hükmünün iptali istemiyle Anayasa Mahkemesine başvurulduğu gerekçesiyle yürütmenin durdurulması kararı verilemez." hükmüne yer verilmiştir.

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 20.maddesinde;"Aşağıda belirtilen hallerde idare sözleşmeyi fesheder: a) Yüklenicinin taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmemesi veya işi süresinde bitirmemesi üzerine, ihale dokümanında belirlenen oranda gecikme cezası uygulanmak üzere, idarenin en az on gün süreli ve **nedeneri açıkça belirtilen ihtarına rağmen** aynı durumun devam etmesi, b) Sözleşmenin uygulanması sırasında yüklenicinin 25 inci maddede sayılan yasak fiil veya davranışlarda bulunduğu tespit edilmesi, Hallerinde, ayrıca protesto çekmeye gerek

**T.C.**  
**ANKARA**  
**13. İDARE MAHKEMESİ**

**ESAS NO : 2014/1859**

kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir." hükmüne, 22. maddesinin son fıkrasında;" 19, 20 ve 21 inci maddelere göre sözleşmenin feshedilmesi halinde, yükleniciler hakkında 26 ncı madde hükümlerine göre işlem yapılır." hükmüne, 25.maddesinde;" Sözleşmenin uygulanması sırasında aşağıda belirtilen fiil veya davranışlarda bulunmak yasaktır:(...) f) Mücbir sebepler dışında, ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak taahhüdünü yerine getirmemek." hükmüne, 26.maddesinde;" 25 inci maddede belirtilen fiil veya davranışlarda buldukları tespit edilenler hakkında fiil veya davranışlarının özelliğine göre, bir yıldan az olmamak üzere iki yıla kadar, 4734 sayılı Kanununun 2 nci ve 3 üncü maddeleri ile istisna edilenler dahil bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan yasaklama kararı verilir. Katılma yasakları, sözleşmeyi uygulayan bakanlık veya ilgili veya bağlı bulunulan bakanlık, herhangi bir bakanlığın ilgili veya bağlı kuruluşu sayılmayan idarelerde bu idarelerin ihale yetkilileri, il özel idareleri ve belediyeler ile bunlara bağlı birlik, müessese ve işletmelerde ise İçişleri Bakanlığı tarafından verilir. Haklarında yasaklama kararı verilen tüzel kişilerin şahıs şirketi olması halinde şirket ortaklarının tamamı hakkında, sermaye şirketi olması halinde ise sermayesinin yarısından fazlasına sahip olan gerçek veya tüzel kişi ortaklar hakkında birinci fıkra hükmüne göre yasaklama kararı verilir. Haklarında yasaklama kararı verilenlerin gerçek veya tüzel kişi olması durumuna göre; ayrıca bir şahıs şirketinde ortak olmaları halinde bu şahıs şirketi hakkında da, sermaye şirketinde ortak olmaları halinde ise sermayesinin yarısından fazlasına sahip olmaları kaydıyla bu sermaye şirketi hakkında da aynı şekilde yasaklama kararı verilir. Bu fiil veya davranışlarda buldukları tespit edilenler, yasaklama kararının yürürlüğe girdiği tarihe kadar aynı idare tarafından yapılacak ihalelere de iştirak ettirilmezler. Yasaklama kararları, yasaklamayı gerektiren fiil veya davranışın tespit edildiği tarihi izleyen en geç kırkbeş gün içinde verilir.Verilen bu karar Resmi Gazetede yayımlanmak üzere en geç onbeş gün içinde gönderilir ve yayımı tarihinde yürürlüğe girer. Bu kararlar Kamu İhale Kurumunca izlenerek, kamu ihalelerine katılmaktan yasaklı olanlara ilişkin siciller tutulur.İdareler, 25 inci maddede belirtilen yasaklamayı gerektirir bir durumla karşılaştıkları takdirde, gereğinin yapılması için bu durumu ilgili veya bağlı bulunulan bakanlığa bildirmekle yükümlüdür." hükmüne yer verilmiştir.

Laboratuvar Sarf Malzeme Alımı İhalesi Mal Alımına Ait Sözleşmenin 10.3.1.maddesinde; "İdarenin siparişi üzerine mal 15 gün içerisinde teslim edilecektir." düzenlemesine; 34.maddesinde;" İdare tarafından bu sözleşmede belirtilen süre uzatımı halleri hariç yüklenicinin sözleşmeye uygun olarak malı veya malları süresinde teslim etmemesi halinde 10 gün süreli yazılı ihtar yapılarak gecikme cezası uygulanır." düzenlemesine, 35.maddesinde; "idare aşağıda belirtilen hallerde sözleşmeyi fesheder: a) Yüklenicinin taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmemesi veya işi süresinde bitirmemesi üzerine, bu sözleşmenin gecikme cezasını düzenleyen maddesinde belirlenen oranda gecikme cezası uygulanmak üzere idarenin bu sözleşmede belirlediği süreyi ve açıklamaları içeren ihtarına rağmen aynı durumun devam etmesi b) Sözleşmenin uygulanması sırasında yüklenicinin 25 inci maddede sayılan yasak fiil veya davranışlarda bulunduğu tespit edilmesi hallerinde, ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir." düzenlemesine yer verilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; Adana Halk Sağlığı Müdürlüğü tarafında yapılan



**T.C.**  
**ANKARA**  
**13. İDARE MAHKEMESİ**

**ESAS NO : 2014/1859**

Laboratuvar Sarf Malzemesi Alımı ihalesini üzerinde kalan davacının %50'den fazla hisseye sahip olduğu ABC Medikal ve Bilgisayar Eğitim Hizmetleri A.Ş. ile imzalanan 20.04.2014 tarihinde sözleşme ile ihale edilen işin ifasına başlandığı, ihale teslimatın idarece siparişi üzerine 15 gün içerisinde malzeme teslimi yapılmasının öngörüldüğü, idarece 15.05.2014 tarihli bildirim ile 6 kalem üzerinden malzeme siparişi verildiği, 15 gün içerisinde malzeme teslim edilmemesi üzerine Adana Valiliği Halk Sağlığı müdürlüğünce 09.06.2014 tarih ve 390 sayılı işlem ile malzemelerin süresinde teslim edilmediğine ilişkin ihtar yapıldığı, 12.06.2014 tarihinde tebliğ edildiği, davacı tarafından 17.06.2014 tarihinde sipariş konusu edilen malzemelerin teslim edildiği, muayene kabul komisyonunca 3 kalem malzemenin şartnameye uygun olmadığı tespit edilmesi üzerine malzemelerin uygun olmadığı yönünde 20.06.2014 tarihli işlem üzerine 23.06.2014 tarihinden itibaren sözleşmenin feshedildiği, taahhüdünü yerine getirmediği gerekçesi ile şirket ve %50'den fazla hisseye sahip davacı hakkında 1 yıl süre ile ihalelere katılmaktan yasaklanması kararı üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda; idare tarafından sipariş verilmesi üzerine 15 gün içinde teslimatın yapılmadığı, süresinde siparişin teslim edilmesine ilişkin ihtar çekildiği, davacı tarafından sipariş edilen 6 kalem ürünün teslim edildiği, 3 kalem ürünün şartnameye uygun olmadığı tespit edilmesi üzerine sözleşmenin feshedildiği görülmekte ise de; 15 gün içinde teslimatın yapılmaması nedeniyle çekilen ihtarın, süresinde teslimat yapılmamasından kaynaklandığı, bu ihtar üzerine ise süresinde mal teslim edilmekle birlikte şartnameye uygun bulunmamasından kaynaklandığı anlaşılmıştır.

Yukarıda anılan mevzuatta, 20.madde uyarınca sözleşmenin feshedilebilmesi için yükleniciye nedenleri açıkca belirtecek şekilde ihtar çekileceği, aynı durumun devam etmesi halinde sözleşmenin feshedileceği ve ihalelerde yasaklama işlemlerinin yapılacağı anlaşılmaktadır.

Bu durumda; teslim edilen malzemelerin şartnameye uygun olmadığı tespit edilmesi üzerine 10 gün süreli nedenleri açıkca yazılı ihtar yapılması ve ancak bu süre sonunda hala aynı durumun devam etmesi halinde, taahhüdünü sözleşme hükümlerine uygun yerine getirmediğinden bahisle sözleşmenin feshedilerek, davacı hakkında ihalelere katılmaktan yasaklama kararı verilmesi mümkün olduğundan; kanunda öngörülen prosedüre uyulmadan tesis edilen yasaklama işleminde hukuka uygunluk görülmemiştir.

Öte yandan davacının, ticari faaliyet yaptığı, yasaklama işleminin uygulanması halinde telafisi güç zararlara yol açacağı görülmektedir.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27.maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Ankara Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 13/11/2014 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

**Başkan**  
**ALİ ÇOPUR**  
37776

**Üye**  
**UĞUR ERDOĞU**  
138955

**Üye**  
**HÜSEYİN DÜLGER**  
152968

3/3