

4735 SAYILI KANUN KAPSAMINDA SÖZLEŞME FESHİ VE TASFİYE YÖNETİM MATRİSİ

Hukuki Uygulama, Mali Hesaplaşma ve Kamu Zararını Önleme Rehberi

Kapsam ve Amaç: Bu rehber, 4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu kapsamında akdedilen sözleşmelerin; KİK iptal kararları, yüklenici kusuru veya idare inisiyatifi ile feshedilmesi ve tasfiye edilmesi süreçlerinde, idarelerin hukuki adımlarını standardize etmek ve Sayıştay denetimlerinde doğabilecek kamu zararı risklerini (yersiz kâr kaybı ödemeleri, haksız teminat iadeleri) ortadan kaldırmak amacıyla hazırlanmıştır.

BÖLÜM 1: KİK İPTAL KARARINA İSTİNADEN ZORUNLU FESİH (Kusursuz İmkansızlık)

İhalenin Kamu İhale Kurumu (KİK) veya Yargı kararıyla iptal edilmesi durumunda izlenecek adımlar.

Kontrol Adımı	Hukuki ve Mali Gereklilik
Sözleşmenin Sonlandırılması	4734 Sayılı Kanun Md. 56 gereği KİK kararı idare için "bağlı yetki" doğurur. İvedi olarak yükleniciye fesih/tasfiye bildirimi yapılmalıdır.
Kesin Teminatın İadesi	Fesih, yüklenicinin kusurundan (taahhüde aykırılık) kaynaklanmadığı için, kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar yükleniciye derhal iade edilmelidir. İrat kaydedilemez.
Kâr Kaybı (Müspet Zarar) Talebi	Yüklenicinin, sözleşmenin tamamlanamaması nedeniyle talep edeceği "Kâr Mahrumiyeti" veya 4735/Md.24 kapsamındaki %5'lik iş eksilişi ödemesi KESİNLİKLE REDDEDİLMELİDİR . Bu ödemenin yapılması doğrudan kamu zararıdır.
Sözleşme Masrafları (Menfi Zarar)	Yüklenicinin ihaleye güvenerek yaptığı ve gerçekleşmeyen döneme ait; Damga Vergisi, Karar Pulu, Noter Masrafları ve KİK Payı resmi talep üzerine iade edilmelidir.
Yapılmış İşlerin Kabulü	Fesih tarihine kadar usulüne uygun olarak tamamlanmış ve idareye teslim edilmiş iş kısımlarının hakedişi düzenlenerek yükleniciye ödenmelidir.

BÖLÜM 2: YÜKLENİCİ KUSURU NEDENİYLE FESİH (Taahhüde Aykırılık)

Yüklenicinin sözleşme şartlarına uymaması, işi süresinde teslim etmemesi durumunda izlenecek adımlar.

Kontrol Adımı	Hukuki ve Mali Gereklilik
İhtarname Çekilmesi (Süre Verilmesi)	Gecikme veya aykırılık durumunda, sözleşmede belirtilen (en az 10 gün) süreli ve "nedenleri açıkça belirtilmiş" noter onaylı ihtarname çekilmelidir.
İhtarsız Fesih Halleri	Yüklenicinin iflas etmesi, ağır hile/sahtecilik yapması veya ihale dökümanında belirtilen kesin teslim süreli işlerde süre uzatımı verilmemesi durumunda ihtara gerek kalmaksızın fesih yapılır.
Teminatın Gelir (İrat) Kaydedilmesi	Sözleşmenin feshi kesinleştiğinde, yüklenicinin kesin teminatı ve varsa ek kesin teminatları güncellenerek Hazineye/Kuruma gelir kaydedilir.
İhalelerden Yasaklama	Fesih kararını izleyen en geç 45 gün içinde, yüklenici hakkında "İhalelerden Yasaklama Kararı" alınması için ilgili Bakanlığa bildirim yapılmalıdır.
Fiyat Farkı ve Zarar	İşin yarım kalması nedeniyle, kalan işin yeni bir ihaleyle (daha yüksek bedelle) yaptırılması

VIZYONDER EĞİTİM DANIŞMANLIK VE TEKNOLOJİ A.Ş.

İSTANBUL	:	Meşrutiyet Mahallesi, Kodaman Sokak, Bahar Apartmanı No:6 Daire:7 Nişantaşı - Şişli / İSTANBUL
ANTALYA	:	Etiler Mah. Evliya Çelebi Cad. No:23 /106 Muratpaşa / Antalya
MERSİS NO	:	0925131571200001
İLETİŞİM	:	0.212 232 2016
GSM	:	0.545 335 2016
Eposta	:	bilgi@vizyonder.org.tr
TİCARET SİCİL NO	:	142629
KURUMLAR V.D.:	:	9251315712
Faks:	:	0.850 811 2016
	:	0.545 332 2016

Tazmini durumunda doğacak fiyat farkı (idare zararı) genel hükümlere göre yükleniciden rücu edilerek tahsil edilir.

BÖLÜM 3: İDARENİN KUSURU VEYA HAKSIZ FESİH HALLERİ

İdarenin sözleşme yükümlülüklerini yerine getirmemesi (yer teslimi yapmaması, ödenek yokluğu vb.) durumunda.

Kontrol Adımı	Hukuki ve Mali Gereklilik
İş Eksilişi (Madde 24 Uygulaması)	İdarenin inisiyatifi ile (KİK iptali olmaksızın) sözleşme bedelinin %80'inden daha düşük bedelle işin tamamlanması/tasfiye edilmesi durumunda; kalan bedel ile %80 arasındaki farkın %5'i yükleniciye kâr kaybı olarak ödenir.
Tazminat Yükümlülüğü	İdarenin keyfi veya haksız feshi durumunda yargı yoluyla belirlenecek müspet zararlar (kâr mahrumiyeti) idarece ödenmek zorunda kalır ve kusurlu personele rücu süreci başlatılır.

BÖLÜM 4: TASFİYE (HESAP KESME) SÜRECİ VE ONAYLAR

İşin durdurulması ve şantiyenin/hizmetin devralınması aşaması.

Kontrol Adımı	Hukuki ve Mali Gereklilik
Tasfiye Kabul Komisyonu	Fesih/Tasfiye kararı sonrası yetkili makam onayı ile derhal "Tasfiye Kabul Komisyonu" kurulmalı ve sahada/yerinde tespit yapılmalıdır.
Mevcut Durum Tespiti (Röleve)	Yarım kalan işin seviyesi, şantiyedeki malzemenin durumu ve ihzaratlar tutanak altına alınmalı, fotoğraflanarak dosyalanmalıdır.
Kesin Hesap (Tasfiye Hakedişi)	Yüklenicinin alacakları (varsa) ile idarenin keseceği cezalar, gelir kaydedilecek teminatlar mahsuplaştırılarak "Tasfiye Kesin Hesap Hakedişi" düzenlenir.
Malzeme ve Araçların Çıkarılması	İdareye ait olmayan ve bedeli ödenmeyen şantiye malzemeleri, iş makineleri yükleniciye tutanakla teslim edilerek sahadan uzaklaştırılması sağlanır.

ÖNEMLİ SAYIŞTAY UYARISI:

Sözleşme tasfiyelerinde en sık karşılaşılan kamu zararı; KİK iptal kararlarına rağmen yüklenicilere yersiz "İş Eksilişi (%5)" ödemesi yapılması ve yüklenici kusuruyla feshedilen işlerde teminatların gelir kaydedilmeyip iade edilmesidir. Tüm fesih süreçlerinin Hukuk Müşavirliği koordinasyonunda yürütülmesi esastır.

İhale Uyuşmazlıkları ve Sözleşme Yönetimi Danışmanlığı İçin:

 www.vizyonder.org.tr

Kamu İdarelerinin Güvenilir Mevzuat Çözüm Ortağı

VIZYONDER EĞİTİM DANIŞMANLIK VE TEKNOLOJİ A.Ş.

İSTANBUL	:	Meşrutiyet Mahallesi, Kodaman Sokak, Bahar Apartmanı No:6 Daire:7 Nişantaşı - Şişli / İSTANBUL
ANTALYA	:	Etiler Mah. Evliya Çelebi Cad. No:23 /106 Muratpaşa / Antalya
MERSİS NO	:	0925131571200001
İLETİŞİM	:	0.212 232 2016
GSM	:	0.545 335 2016
Eposta	:	bilgi@vizyonder.org.tr
TİCARET SİCİL NO	:	142629
KURUMLAR V.D.:	:	9251315712
Faks:	:	0.850 811 2016
	:	0.545 332 2016