

Sayı : E-74618582-102.99-48092

15.01.2024

Konu : Mücbir Sebep Başvurusu

TÜM TIBBİ CİHAZ ÜRETİCİ VE TEDARİKÇİ DERNEKLERİ FEDERASYONUNA

İlgi : Tüm Tıbbi Cihaz Üretici ve Tedarikçi Demekleri Federasyonu'nun 10.01.2024 tarihli ve sayılı yazısı.

İlgide kayıtlı yazınızda, İsrail ve Filistin Ulusal Yönetimi arasında yaşanan gelişmelerin ticari gemilerin güzergâh değişikliğine gitmelerine sebep olduğu ve bunun tedarik sürecini etkilediği ifade edilerek ortaya çıkan durumun, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun 10 uncu maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi kapsamında mücbir sebep olarak kabul edilmesi talep edilmektedir.

Mücbir sebep konusuna ilişkin ayrıntılı açıklama, Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Kamu İhale Kurumu tarafından belirlenen mücbir sebep halleri" başlıklı 25.3 üncü maddesinde yer almaktadır.

Anılan maddede;

"25.3.1. 4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 'Mücbir Sebepler' başlıklı 10 uncu maddesinde; 'Mücbir sebep olarak kabul edilebilecek haller aşağıda belirtilmiştir:

a) Doğal afetler,

b) Kamui grev,

c) Genel salgın hastalık,

d) Kısmi veya genel seferberlik ilanı,

e) Gerektiğinde Kamu İhale Kurumu tarafından belirlenecek benzeri diğer haller.

Süre uzatımı verilmesi, sözleşmenin feshi gibi durumlar da dahil olmak üzere, idare tarafından yukarıda belirtilen hallerin mücbir sebep olarak kabul edilebilmesi için; yükleniciden kaynaklanan bir kusurdan ileri gelmemiş olması, taahhüdün yerine getirilmesine engel nitelikte olması, yüklenicinin bu engeli ortadan kaldırmaya gücünün yetmemiş bulunması, mücbir sebebin meydana geldiği tarihi izleyen yirmi gün içinde yüklenicinin idareye yazılı olarak bildirimde bulunması ve yetkili merciler tarafından belgelendirilmesi zorunludur." hükmü yer almaktadır. Söz konusu maddenin (e) bendi ile Kamu İhale Kurumuna, (a), (b), (c), (d) bentlerinde belirtilenlere benzer halleri mücbir sebep olarak belirleme konusunda yetki verilmiştir.

25.3.3. **Yükleniciler tarafından idareye yapılan başvurularda (a), (b), (c), (d) bentlerinde belirtilen hallerin dışında bir sebebin söz konusu olması ve maddede sayılan diğer şartların bulunması durumunda, konunun (e) bendi kapsamında mücbir sebep olarak belirlenmesi talebiyle idareler tarafından Kuruma başvurulması mümkün bulunmaktadır. Kuruma yapılacak başvurularda gereksiz yazışmalara sebebiyet verilmemesini teminen, yüklenicinin mücbir sebep talebini oluşturan olayları belgelemek üzere idareye sunduğu belgeler ile varsa idarenin yaptığı incelemede ulaştığı belgelerin de gönderilmesi ve idarenin konuya ilişkin görüşünün açık olarak belirtilmesi gerekmektedir.**

25.3.4. **Kamu İhale Kurumu tarafından anılan Kanun maddesinin (e) bendi çerçevesinde mücbir sebep olarak kabul edilebilecek benzeri diğer hallere ilişkin olarak genel bir belirleme yapılmaktadır.**

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

Doğrulama Kodu: 07E6E7C1-8588-4F4D-9546-526A34242438

Doğrulama Adresi: <https://www.turkiye.gov.tr/kik-ebys>

Adres: Kamu İhale Kurumu Mevlana Bulvarı No:186 06520 Balgat - ANKARA

Telefon: (0 312) 218 45 00

Faks: (0 312) 218 48 81

KEP Adresi : kik@hs01.kep.tr

Bilgi için: Nilgün Menekşe



4735 Sayılı Kanunun 10 uncu maddesinin (a), (b), (c), (d) bentlerinde sayılan mücbir sebep hallerine bakıldığında bu durumlarda hem öngörülmezlik, hem de önlenemezlik şartlarının bir arada gerçekleşmesi gerektiği açıktır. Anılan maddenin (e) bendi çerçevesinde Kurumca belirlenecek 'benzeri diğer haller' için de bu iki kriterin bir arada sağlanması şartı aranmaktadır. Buna göre idarelerce yapılacak başvurularda mücbir sebep olarak belirlenmesi istenilen durumun öngörülmezlik ve önlenemezlik kriterlerini birlikte taşıması gerekmektedir.

25.3.5. Kuruma yapılan başvuruların bir çoğunda, mücbir sebep kabul edilmesi talep edilen durumun yükleniciler açısından öngörülmezlik ve önlenemezlik kriterlerini taşımadığı görülmektedir. Örneğin sözleşme konusu edimin ifa edilebilmesi için gerekli tedbirlerin alınmasının, müdebbir bir tacir olarak yüklenicinin sorumluluğunda bulunduğu açıktır. Bu çerçevede, ihale dokümanındaki şartları okuyup kabul ederek teklif veren isteklilerin, ihale konusu işi ihale dokümanına uygun bir şekilde yerine getirmelerini mümkün kılacak hazırlık ve programlama çalışmalarını, ihale konusu edimin ifasını zora sokmayacak şekilde önceden müdebbir bir tacirin sorumluluğunu taşıyarak gerçekleştirmeleri gerekmektedir. Buna göre, idareye yapılan başvurular üzerine idarelerin yapacakları değerlendirmede başvuru konusunun yükleniciler tarafından önceden öngörüülebilir ve önlenebilir olup olmadığının da değerlendirilmesi ve bu nitelikleri taşımayan talepler için Kuruma başvuruda bulunulmaması gerekmektedir." açıklaması yer almaktadır.

Tebliğ'de yer alan açıklamalar çerçevesinde, 4735 sayılı Kanun'un 10 uncu maddesinin (a), (b), (c), (d) bentlerinde belirtilen hallerin dışında bir durumun söz konusu olması ve maddede sayılan diğer şartların bulunması halinde, yüklenici tarafından süresi içerisinde idareye yazılı olarak başvuruda bulunması ve başvurusunun ekinde söz konusu duruma yönelik yetkili merciler tarafından düzenlenen belgelerin bulunması zorunludur. İdare tarafından Kamu İhale Genel Tebliğinde yer alan açıklamalar çerçevesinde mücbir sebep başvurusu Kurumumuza iletilecektir.

Bilgilerinize rica ederim.

Serdar HALICI
Başkan a.
Başkan Yardımcısı

