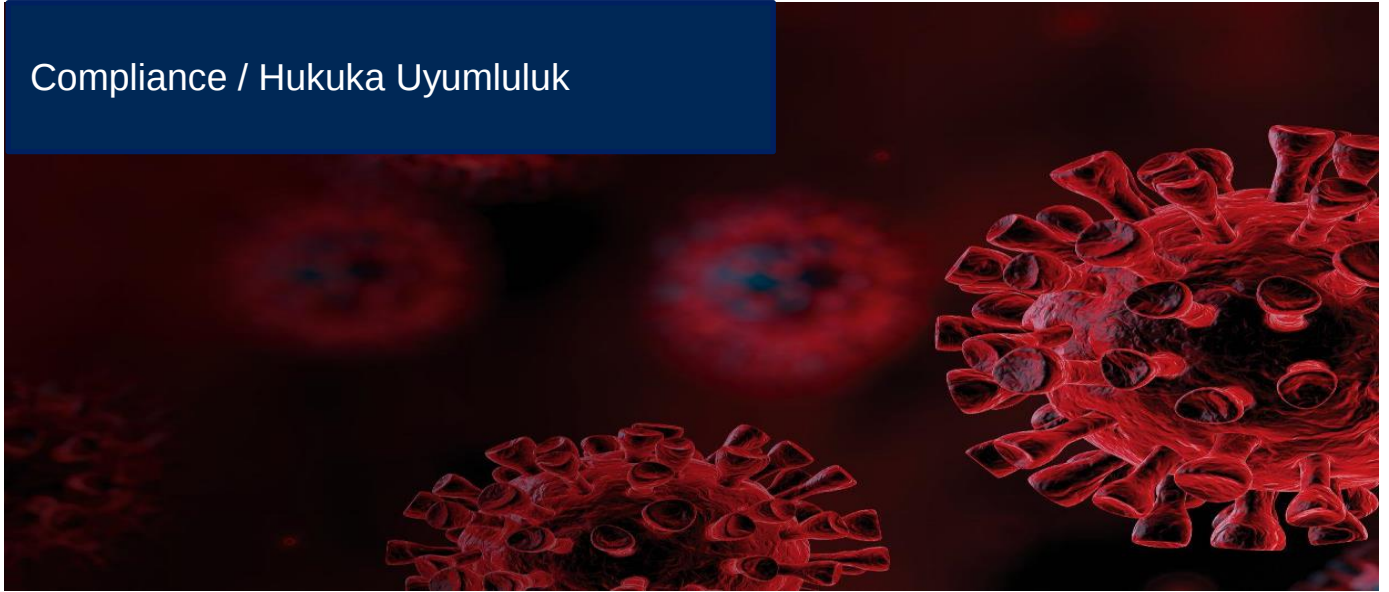


Compliance / Hukuka Uyumluluk



COVID-19: Force Majeure Guidelines Published for Public Tender Contracts

The Presidency of the Republic of Turkey published force majeure guidelines for public tender contracts ("**Guidelines**") in the Official Gazette dated April 2, 2020, No. 31087. The guidelines detail the procedures for contractors' force majeure notifications.

What do the Guidelines say?

The Guidelines cover contracts executed under the Public Tender Law No. 4734 (along with its exceptions). The Guidelines indicate that an application should be made to the contracting authority documenting the impossibility of performance, if the performance of a contract is not possible due to the COVID-19 outbreak, temporarily or permanently, in part or in whole.

The contracting public authority will review these applications of impossibility of performance under Article 10 of the Public Tender Contract Law No. 4735, which regulates the circumstances for force majeure events and other regulations. The Guidelines also require contracting public authorities to consult with the Ministry of Treasury and Finance before issuing a decision. During this review, the contracting public authority will categorize an outbreak as a force majeure event when:

- the event is not caused by the contractor's fault;
- the event prevents the contractor from performing the contract; and
- the contractor is unable to remove the effects of the event.

Pursuant to the contracting public authority's review, (i) the duration of the contract may be extended to allow the performance of contract, or (ii) the contract may be terminated. The Guidelines do not provide any clarification on whether the public authority's decision is limited to the contractor's request.

On a separate note, Article 10 of the Public Tender Contracts Law No. 4735 states that a contractor should apply to the relevant public authority in writing within 20 days after the force majeure event occurs.

Please refer to <https://www.esin.av.tr/coronavirus-desk/> for our client alerts regarding the legal consequences of COVID-19 on public procurement and other areas.

COVID-19: Kamu İhale Sözleşmelerinde Mücbir Sebeye İlişkin Genelge Yayınlandı

Türkiye Cumhuriyeti Cumhurbaşkanlığı'nın 2 Nisan 2020 tarihli ve 31087 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Genelge'si ("**Genelge**") ile kamu ihale sözleşmeleri için mücbir sebep kılavuzu yayımlanmıştır. Genelge, yüklenicilerin mücbir sebep bildirimleri için izlenecek prosedürü açıklamaktadır.

Genelge ile gelen yenilikler nelerdir?

Genelge, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu kapsamında yapılan sözleşmeleri (istisnaları ile beraber) kapsamaktadır. Genelge'de kamu ihalesi sonrasında yapılan sözleşmelerde söz konusu işin yerine getirilmesinin COVID-19 salgını nedeniyle geçici veya sürekli olarak, kısmen veya tamamen imkansız hale gelmesi durumunda yüklenicilerin imkansızlığı belgelendirerek sözleşmenin tarafı olan idareye başvurmaları gerektiği ifade edilmektedir.

İlgili idarece söz konusu başvurular kamu ihale sözleşmelerinde mücbir sebebi düzenleyen 4735 sayılı Kamu İhaleleri Sözleşmeleri Kanunu'nun 10. maddesi ve ilgili mevzuat kapsamında değerlendirilecektir. Ayrıca Genelge ihale otoritelerinin karar almadan önce Hazine ve Maliye Bakanlığı'nın değerlendirmelerine başvurmalarını zorunlu kılmaktadır. İdarelerce yapılacak incelemede, somut olayın mücbir sebep olarak kabul edilebilmesi için:

- yükleniciden kaynaklanan bir kusurdan ileri gelmemiş olması,
- yüklenicinin sözleşmeden doğan yükümlülüklerini yerine getirmesine engel nitelikte olması ve
- yüklenicinin bu engeli ortadan kaldırmaya gücünün yetmemiş bulunması unsurlarının bulunup bulunmadığı değerlendirilecektir.

İdare incelemesi sonucunda, (i) sözleşmenin ifası için sözleşme süresinin uzatılmasına veya (ii) sözleşmenin feshedilmesine karar verilebilmektedir. Genelge, idarenin verebileceği kararlarda idarenin yüklenicinin talebine bağlı olup olmadığı konusunda henüz bir açıklık sağlamamaktadır.

Buna ek olarak, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun 10. maddesi mücbir sebebin meydana geldiği tarihi izleyen 20 gün içinde yüklenicinin idareye yazılı olarak bildirimde bulunması gerektiğini belirtmektedir.

COVID-19'un kamu ihalelerine hukuki etkilerine yönelik mevzuat bültenlerimiz ve diğer bültenlerimize <https://www.esin.av.tr/tr/coronavirus-desk/> adresinden ulaşabilirsiniz.