

belirlenen tarihte tamamlanmadığı ve gecikilen günler için gecikme cezası kesilmediği

30215 Tutanak Numaralı Temyiz Kurulu Kararı

Saymanlık Adı : Ordu Özel İdare Müdürlüğü Yılı : 2004 Dairesi : 1 İlam No : 720
Dosya No : 29739 Tutanak No : 30215 Tutanak Tarihi : 10.06.2008 Dosyada mevcut

belgelerin okunup incelenmesinden sonra gereği görüldü: Ek İlamın 1. maddesiyle; Ordu Perşembe Kırlı İlköğretim Okulu ek bina inşaatı işinin verilen süre uzatım kararıyla birlikte belirlenen tarihte tamamlanmadığı ve gecikilen günler için gecikme cezası kesilmediği için 3.613.050.000 TL.ye tazmin hükmü verilmiştir. Dilekçi dilekçesinde özetle; Geçici kabulü yapmağa ve süre uzatımı vermeğe yetkili olan heyet tarafından Muayene ve Kabul Tutanağında, eksik ve noksan işlerin 14.09.2004 tarihine kadar tamamlanması için süre verildiğini geçici kabulün de belirtilen tarihte yapıldığını, konu ile ilgili olarak Bayındırlık İşleri Genel Şartnamesinin 41. maddesinin 6. fıkrasında; " Kabul heyetinin tespit ettiği eksiklikler, belirlenen sürede müteahhit tarafından giderilmezse bu sürenin bitiminden sonra eksikliklerin giderilmesine kadar geçecek her gün için, giderilecek eksikliklerin durumuna göre sözleşmesinde gecikme cezası olarak yazılan miktarın belli bir oranı tutarında ceza uygulanır. Ve geçici kabul tarihi kusur ve eksikliklerin giderilmesi tarihine ötelenir."denildiğini, Genel şartnamenin bu hükmüne göre, kabul heyetinin belirlediği eksikliklerin bu heyetçe verilen süre içerisinde tamamlanamazsa geciken günler için ceza uygulanması gerekmekte olduğunu başka bir ifadeyle, eksiklikler ve noksanlıklar geçici kabul heyetince verilen sürede tamamlanırsa bu süreler için gecikme cezası uygulanmaması gerektiğini, söz konusu olayda da, geçici kabul heyetince eksikliklerin giderilip tamamlanması için 14.09.2004 tarihine kadar süre verildiğini bu süre içinde de belirtilen eksikliklerin tamamlandığını ve geçici kabulün yapıldığını, ayrıca, adı geçen işin ihalesine esas olan Bayındırlık İşleri

Genel Şartnamesi'nin geçici kabul ile ilgili 41. maddesinde, yapılan işin eksik ve kusurlu kısımlarının bedelleri toplamının işin tamamına ait bedelin %5'inden fazla olmadığı takdirde geçici kabulün yapılabileceğinin belirtildiğini, Geçici kabul heyetince tespit olunan eksik ve noksan işler, işin bedelinin %5 ini aşmadığından gecikme cezasının uygulanmasını gerektirecek bir nedenin bulunmadığını belirterek verilen tazmin hükmünün kaldırılmasını talep etmiştir. Bayındırlık İşleri Genel Şartnamesinin geçici kabul ile ilgili 41. maddesinde; Sözleşme konusu iş tamamlandığında, Müteahhit İdareye vereceği dilekçe ile (telgraf veya teleksle de olabilir) geçici kabul isteğinde bulunur. Yapılan işler, İdarece verilecek talimat üzerine kontrol teşkilatınca ön incelemeden geçirilir. Ön inceleme sonucunda işin sözleşme ve eklerine uygun olarak tamamlandığı ve kabul işlemlerinin yapılmasında bir engel bulunmadığı anlaşılırsa muayene ve kabul işlemlerine ilişkin yönetmelik hükümlerine göre geçici kabul heyeti oluşturulur. Kabul heyeti tarafından, Müteahhit veya vekili ile birlikte, yapılacak inceleme ve yoklamadan sonra işin durumu uygun görüldüğü takdirde bir kabul tutanağı düzenlenir ve bunu Müteahhit veya vekili de imzalar. Müteahhit veya vekili, yazı ile yapılacak çağrıya rağmen kabulde hazır bulunmazsa veya kabul tutanağını imzalamak istemezse tutanakta bu husus ayrıca belirtilir. Kabul heyetinin oluşturulması ve işyerine gönderilebilmesi, yapılan işin kusurlu ve eksik kısımlarının bedelleri toplamının, işin tamamına ait bedelin yüzde beşinden fazla olmamasına bağlıdır. Ayrıca bu oranı geçmeyecek kusur ve eksiklikler, aynı zamanda işin İdareye teslimine ve kullanılmasına engel olmayacak ve herhangi bir tehlikeye meydan vermeyecek nitelikte olmalıdır. Kabul heyeti varsa keşif artışı ile yaptırılan işler de dahil olmak üzere gerçekleştirilen işlerin türünü, niteliğini, sözleşme ve ekleri ile teknik gereklere ve iş sırasında onaylanan değişikliklere uygunluğunu ve kabule hazır olup olmadığını inceler. Bu inceleme sonucunda heyet, nitelikleri yukarıda belirtilen kusur ve eksikliklerin varlığını tespit ederse, kabul tutanağını yapmakla birlikte, gördüğü kusur ve eksikliklerin dökümünü gösterir bir liste düzenler ve bunların giderilmesi için gerekli olan süreyi belirler. Kabul heyetinin tespit ettiği eksiklikler, belirlenen sürede Müteahhit

tarafından giderilmezse bu sürenin bitiminden sonra eksikliklerin giderilmesine kadar geçecek her gün için, giderilecek eksikliklerin durumuna göre sözleşmesinde gecikme cezası olarak yazılan miktarın belli bir oranı tutarında ceza uygulanır ve geçici kabul tarihi kusur ve eksikliklerin giderilmesi tarihine ertelenir. Ancak bu gecikme otuz günü geçtiği takdirde İdare, Müteahhit hesabına eksiklerin giderilmesini kendisi yaptırabilir. Bu takdirde de eksikler tamamlanıncaya kadar ceza uygulaması devam eder ve kabul tarihi ertelenir. Geçici kabul tarihi olarak esas alınacak tarih, işin geçici kabul elverişli bir halde tamamlandığı tarih olup bunu geçici kabul heyeti tespit ederek tutanağa geçirir. Ancak Müteahhit tarafından tamamlanması ve düzeltilmesi gereken eksiklik ve kusurlardan, teknik önemleri bakımından tamamlandıktan sonra bir deneme süresi geçirmesi gerekenler varsa, bu kusur ve eksikliklerin giderilmesi tarihin den başlayarak kesin kabule kadar geçmesi gereken süreyi de kabul heyeti belirleyerek tutanağa yazar. Geçici kabul tutanağa, muayene ve kabul işlemlerine ilişkin yönetmelik gereğince, İdarece onaylandıktan sonra geçerli olur. Aynı sözleşme çerçevesinde bulunan yapım ve hizmet işlerinin kısım kısım ve değişik zamanlarda tamamlanacağı sözleşmede gösterilmişse tamamlanan her kısım için, sözleşmede başkaca bir kayıt olmadığı takdirde aynı şekilde işlem yapılır. Sözleşmenin belirlediği tarihte, işin tamamlandığının tespit edilebilmesi ve kabul işleminin yapılabilmesi için müteahhidin İdareye zamanında başvurması gereklidir. Müteahhit başvurusunda gecikmiş olursa veyahut işi süresinde kabule elverişli duruma getirememişse sözleşmeye göre işin bitmesi gereken tarihte kontrol teşkilatı veya İdarece görevlendirilecek iki eleman tarafından iş, yerinde incelenerek o günkü durum bir tutanakla tespit edilir. Bu inceleme sırasında müteahhidin veya vekilinin de hazır bulunması gereklidir. Müteahhide yapılacak tebligata rağmen kendisi veya vekili gelmezse kontrol teşkilatı veya İdare bu incelemeyi tek taraflı olarak yapar ve düzenlenen tutanakta bu husus belirtilir. İş de kusur ve eksikliklerin varlığı halinde bunların giderilmesi için belirlenen sürenin sonunda, Müteahhit bulunsun veya bulunmasın, aynı şekilde durum kontrol teşkilatı tarafından düzenlenecek bir tutanakla tespit edilir. Müteahhidin yaptığı işin süresinde tamamlandığı kontrol

teşkilatı tarafından tespit edilmiş, ancak kabul heyetinin iş yerine gitmesi ve kabulü yapması herhangi bir nedenle gecikmiş ise kabul tutanağında işin gerçek bitiş tarihi belirtilir ve bu, işin geçici kabul tarihi olur. Sözleşmeye göre gerekli görülen yükleme deneyi veya buna benzer diğer teknik deneyler, istek halinde Müteahhit tarafından yapılır veya yaptırılır.

Kabul heyeti, müteahhidin yaptığı iş de tereddüt doğuran durumlar görürse güven sağlamak için, sözleşmede yazılı olmasa bile, her türlü giderleri müteahhide ait olmak üzere yükleme ve benzeri deneylerin yapılmasını isteyebilir. Geçici kabul için yapılan incelemede, teknik olarak kabulünde sakınca görülmeyen ve giderilmesi de mümkün olmayan veya fazla, harcama ve zaman kaybını gerektiren, kusur ve eksiklikler görülecek olursa müteahhidin hakediş veya teminatın en uygun görülecek bir bedel kesilmek şartı ile, iş İdare tarafından bu hali ile kabul edilebilir. Bu gibi kusur ve eksikliklerin niteliğinin ve kesilecek bedelin kabul tutanağında

gösterilmesi gereklidir. Müteahhit bu işleme razı olmazsa, her türlü gideri kendisine ait olmak üzere, kusur ve eksiklikleri verilen sürede düzeltmek ve gidermek zorundadır. Yapım veya hizmet işlerine ilişkin kabul işlemlerinde, varsa sözleşmelerindeki özel hükümler de göz önünde bulundurulur." hükmü yer almıştır. Buna göre; işin tamamına ait bedelin % 5 inden fazla olmayan ve aynı zamanda işin idareye teslimine ve kullanılmasına engel teşkil etmeyen ve herhangi bir tehlikeye de meydan vermeyen kusur ve eksiklikler geçici kabule engel teşkil etmezler. Geçici kabul heyeti giderilmesi mümkün olan kusur ve eksikliklere ilişkin olarak bunların dökümünü gösterir bir liste düzenleyerek giderilmeleri için gerekli süreyi tespit etmek suretiyle geçici kabul tutanağını düzenler ve söz konusu hususları geçici kabul tutanağında

gösterir. Geçici kabul tutanağında gösterilen kusurlu ve eksik işlerin belirlenen sürede ıslah ve ikmal edilip edilmediğinin takibi kontrol teşkilatınca gerçekleştirilir. Yapılacak tespitler bir tutanağa bağlanmak suretiyle idareye intikal ettirilir. Belirlenen sürenin sonunda kusur ve eksiklikler giderilmişse kontrol teşkilatı durumu tutanağın altına kaydederek imzalar ve tutanağı ilgili makama gönderir. Eksikliklerin giderilmesi için verilen süre içerisinde müteahhide gecikme cezası uygulanmaz. BİGŞ.nin 41. maddesinin 6. fıkrasına göre kabul heyetinin tespit ettiği

eksiklikler, belirlenen süre içinde müteahhit tarafından giderilmezse bu sürenin bitiminden sonra eksikliklerin giderilmesine kadar geçecek her gün için, giderilecek eksikliklerin durumuna göre sözleşmesinde gecikme cezası olarak yazılan miktarın belli bir oranı tutarında ceza uygulanır ve geçici kabul tarihi kusur ve eksikliklerin giderilmesi tarihine ötelenir. Rapor dosyası ve eki belgeler incelendiğinde; müteahhidin, bina inşaatının geçici ve kesin kabule hazır olduğunu beyan ederek kabulün yapılması ve hak edişin tanzim edilmesini istediği 09.08.2004 tarihli dilekçe ile Valilik makamına başvurduğu, 09.08.2004 tarihli Emanet Komisyonu Kararı ile, inşaatın tamamlandığı, kullanılmaya mani olmayacak, ayarsız kapı ve pencerelerin ayarlarının düzgün yapılması, harç ve kir bulaşmış boyalı yüzeylerin rötuşlarının yapılarak temizlenmesi, ısınmayan kalorifer peteklerinin havalarının alınarak çalışır hale getirilmesi, okul sahasının eksik parkelerinin ve çevre duvarı korkuluklarının eksik olanlarının boyanarak tamamlanması gibi eksik ve kusurlu işler için 14.09.2004 tarihine kadar süre verildiği, 15.09.2004 tarihli Muayene ve Kabul Tutanağı (geçici ve kesin tasfiye kabulü) ile de; noksanların 14.09.2004 tarihine kadar tamamlanması süresi verilerek bu süre sonunda yapılan işin, mukavele, şartname ve projelerine uygun olduğu ve kabule engel olabilecek tarzda eksik, kusur ve arızaları bulunmadığı, denilerek işin Tasdik olunduğu görülmüştür. Bayındırlık İşleri Genel Şartnamesinin 41. maddesine uygun olarak Geçici kabulü yapmağa ve süre uzatımı vermeğe yetkili olan heyet tarafından eksik ve noksan işlerin 14.09.2004 tarihine kadar tamamlanması için süre verildiği, söz konusu eksik işlerin, idareye teslimine ve kullanılmasına engel teşkil etmeyen ve herhangi bir tehlikeye meydan vermeyen kusurlar olduğu, verilen süre sonunda bu kusurların giderildiğinin 15.09.2004 tarihli Muayene ve Kabul Tutanağı ile onaylandığı anlaşıldığından eksikliklerin giderilmesi için verilen bu süre içerisinde gecikme cezası uygulanamaz. Bu nedenle dilekçi iddialarının kabul edilerek 720 sayılı ek ilamın 1. maddesiyle 3.613.050.000 TL.ye ilişkin olarak verilen tazmin hükmünün KALDIRILMASINA, Karar verildiği 10.06.2008 tarih ve 30215 sayılı tutanakta yazılı olmakla iş bu ilam tanzim kılındı

]]>