

2886 sayılı Devlet İhale Kanununun uyarınca ihale edilen ve Ortak Girişiminin yükleniminde bulunan işi kapsamındaki Tesisten elde edilen ciro paylarının sözleşmede taahhüt edilen tutarın altında kalması durumunda İdareye ödenmesi gereken bedelin ödenmemesi sonucu kamu zararına sebebiyet verildiği iddiası hk (Sayıştay K)

Kamu İdaresi Türü	Belediyeler ve Bağlı İdareler 🗑️
Yılı	2019
Dairesi	3
Karar No	365
İlam No	26
Tutanak Tarihi	24.11.2020
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Sözleşmede Öngörülen Taahhüdün Yerine Getirilmemesi

..... tarihinde 2886 sayılı Devlet İhale Kanununun 45 inci maddesi uyarınca ihale edilen ve A.Ş.- A.Ş. Ortak Girişiminin yükleniminde bulunan “..... İşi” kapsamındaki Tesisinden elde edilen ciro paylarının sözleşmede taahhüt edilen tutarın altında kalması durumunda İdareye ödenmesi gereken bedelin ödenmemesi sonucu TL tutarında kamu zararına sebebiyet verildiği iddiasıyla ilgili olarak dosyada mevcut bilgi ve belgeler değerlendirilmiştir.

Belediye ile Yüklenici arasında tarihinde imzalanan Sözleşmenin;

“..... Genel Esasları ve Kapsamı” başlıklı 4 üncü maddesinde;

“Kurulacak tüm tesisler 24 saat çalışma esasına göre tasarlanacak ve işletilecektir.”

“Yüklenici Firmanın Sorumlulukları” başlıklı 5 inci maddesinde;

“Yüklenici; 6 aylık dönemlerde mevsimsel karakterizasyon çalışmasını yaparak sonuç raporunu İdareye sunacaktır.

..... Belediyesi yetki ve sorumluluk alanının tamamından toplanacak katı atıklardan, tesislerin kurulu güçleri üzerinden %90 performansla çalıştırılmak suretiyle üretilecek elektrik enerjisi aylara sâri olarak;

.....

Seviyesinin altında kalmayacaktır. Yüklenici bu süreçlerde, belirtilen değerleri üreteceğini kabul ve taahhüt eder. Belediyesi bu değerleri denetleme ve kontrol etme hakkına

sahiptir.

(...)

İdareden kaynaklanan sebepler ve/veya mücbir sebepler hariç olmak üzere Yüklenici firma taahhüt ettiği elektrik miktarını üretemezse, idarenin gelir kaybını karşılayacaktır.”

denilmektedir.

“Gelirler, Ücret ve Ödeme” başlıklı 17 nci maddesinde; yüklenicinin Gazifikasyon (Gazlaştırma-Yakma) tabanlı elektrik enerjisi üretiminden on beş yıl için elde edilecek gayri safî hâsılat (cirosu) üzerinden KDV hariç %7 oranında idareye pay vereceği belirtilmiştir.

Bu hükümlere göre; yüklenici tesisinin kurulu gücü üzerinden %90 performansla çalıştırmak suretiyle en az saatlik 1MW elektrik üretimi yapmayı taahhüt etmiştir. Tesis 24 saat kapasite ile çalışacaktır. Yani yılda en az (1 MW=1000 KW, $1000 \times 0,90 \times 24 \times 365 = 7.884.000$ KW) 7.884.000 KW elektrik üretecektir. Yüklenicinin bu üretimi gerçekleştirememesi durumunda Belediyenin gelir kaybını karşılaması, yani 7.884.000 KW elektrik satışı üzerinden hesaplanacak ciro payını üretim miktarı ne olursa olsun Belediyeye ödemesi, gerekmektedir.

Bu itibarla, yüklenicinin taahhüt ettiği elektrik miktarını üretememesine rağmen Belediyenin gelir kaybını karşılamaması sonucu oluşan TL kamu zararının (.....) ile (.....)’a müştereken ve müteselsilen, 6085 sayılı Sayıştay Kanununun 53 üncü maddesi gereği işleyecek faiziyle birlikte ödettirilmesine, anılan Kanunun 55 inci maddesi uyarınca ilamın tebliğ tarihinden itibaren altmış gün içerisinde Sayıştay Temyiz Kurulu nezdinde temyiz yolu açık olmak üzere oy birliğiyle,

.....

karar verildi.

.....