

İdarece yapılan ihale Sözleşme Tasarısı düzenlemesi Tip Sözleşme Tasarısı düzenlemesine nazaran farklı olan kısmı “Kontrol Teşkilatı ile Yüklenicinin, işin yapılmasına ilişkin olarak hizmetin ifa edildiği dönemler itibariyle birlikte tutacakları kayıtlar işin o dönem içerisinde yapılan kısmının teslimi anlamına gelirmi

İhaleye ilişkin Tip Sözleşme Tasarısı'nın 12.1'inci maddesinde *“Her hakediş tutarına, eğer sözleşmede öngörülmüşse eklenecek miktar dahil edilir. Bulunan miktardan, bir önceki hakediş tutarı çıkarılarak bulunan miktara, ilgili mevzuata göre hesaplanacak Katma Değer Vergisi (KDV) eklenir. Bu miktardan sözleşmede yazılı kesintiler, varsa yüklenicinin idareye olan borçları ve cezalar ile kanunen alınması gereken vergiler kesilir. Hakediş raporu, yüklenici veya vekili tarafından imzalandığı tarihten başlamak üzere en geç 10(on) iş günü içinde tahakkuka bağlanır. Bu tarihten başlamak üzere 30 (Otuz) gün içinde de ödeme yapılır.”* düzenlemesi,

Hizmet İşleri Genel Şartnamesi'nin "Hakediş ödemeleri" başlıklı 42'nci maddesinde, hakediş raporlarının düzenlenmesi esaslarına yer verilmiş olup, bunlar arasında, "Her hakediş tutarına, eğer sözleşmede öngörülmüşse eklenecek miktar dahil edilir. Bulunan miktardan, bir önceki hakediş tutarı çıkarılarak bulunan miktara, ilgili mevzuata göre hesaplanacak Katma Değer Vergisi (KDV) eklenir. Bu miktardan sözleşmede yazılı kesintiler, varsa yüklenicinin idareye olan borçları ve cezalar ile kanunen alınması gereken vergiler kesilir. Hakediş raporu, yüklenici veya vekili tarafından imzalandığı tarihten başlamak üzere en geç sözleşmesinde yazılı sürenin sonunda, eğer sözleşmede bu hususta bir kayıt yoksa otuz gün içinde tahakkuka bağlanır. Bu tarihten başlamak üzere otuz gün içinde de ödeme yapılır." şeklinde hususa da yer verilmiştir. Anılan düzenleme uyarınca, hakediş raporlarının, yüklenici ile idare tarafından imzalandığı tarihten itibaren sözleşmede belirtilen sürenin sonunda; ancak taraflarca böyle bir süre tayini yapılmadı ise otuz gün içinde tahakkuka bağlanıp, bu tarihten başlamak üzere otuz gün içinde de ödeme yapılacağı düzenlemesine yer verilmiştir. Genel Şartname ile tahakkuk için sürenin tayini taraflara bırakılmakla birlikte, böyle bir süre belirlenmediği takdirde uygulanması kabil tamamlayıcı bir düzenlemeye yer verilmiştir.

Bu çerçevede, iddia konusu Sözleşme Tasarısı düzenlemesinde, tahakkuk ve devamında ödeme için öngörülen süreler belirlenmiştir. Bu nedenle tamamlayıcı nitelikte düzenlemeye uygunluğun araştırılmasına gerek bulunmamaktadır. Kaldı ki, idarece yapılan bu düzenleme, tamamlayıcı mahiyette olan Genel Şartname'nin otuz gün tahakkuk otuz gün ödeme süresine yönelik düzenlemesine de aykırı olmayacak şekilde düzenlenmiştir. Dolayısıyla idarenin yapmış olduğu düzenleme de mevzuata aykırılık bulunmamıştır.

Diğer taraftan, başvuru sahibinin İhaleye ilişkin Sözleşme Tasarısı'nın 20'inci maddesinde yapılan düzenlemenin, Tip Sözleşmesinin aynı başlıklı 20'inci maddesine uygun olmadığı gibi iki düzenleme arasında çelişki olduğu yönündeki iddiasına ilişkin olarak;

İhaleye ilişkin Sözleşme Tasarısı'nın "Teslim, muayene ve kabul işlemlerine ilişkin şartlar" başlıklı 20'inci maddesinde "20.1. Bu işte kısmi kabul yapılmayacaktır.

20.2. Sözleşme konusu iş tamamlandığında Yüklenici, (işin/ilgili kısmın) teslim alınarak kabul işlemlerinin yapılması için bu talebini içeren bir dilekçe ile İdareye başvuracaktır. Bunun üzerine (yapılan iş/ilgili kısım), her türlü masrafı Yükleniciye ait olmak üzere İstanbul Güney Kamu Hastaneleri Hizmetleri Başkanlığı ve Bağlı Sağlık Tesisleri adresinde ve başvuru yazısının İdareye ulaştığı tarihten itibaren 3 (üç) iş günü içinde teslim alınır. Yüklenici, işin teslimi için sözleşme ve ekleri uyarınca üzerine düşen yükümlülükleri yerine getirmemesi nedeniyle oluşan zarardan sorumludur. Kontrol Teşkilatı ile Yüklenicinin, işin yapılmasına ilişkin olarak hizmetin ifa edildiği dönemler itibariyle birlikte tutacakları kayıtlar, işin o dönem içerisinde yapılan kısmının teslimi anlamına gelir. Ancak Yüklenici kayıt tutmaktan ve/veya tutulan kayıtları imzalamaktan imtina ederse Kontrol Teşkilatının kayıtları esas alınır ve bu kayıtların doğruluğu Yüklenici tarafından kabul edilmiş sayılır."

20.3. Teslim alınan işin muayene ve kabul işlemleri, "Hizmet Alımları Muayene ve Kabul Yönetmeliği" ile Hizmet İşleri Genel Şartnamesinde yer alan hükümlere göre işin kabule elverişli şekilde teslim edildiği tarihten itibaren 3 iş günü içinde yapılarak kesin hesap raporu çıkarılır." düzenlemesi,

Buna mukabil Tip Sözleşme Tasarısı'nın aynı başlıklı 20'inci maddesinde "20.2. Sözleşme konusu iş tamamlandığında Yüklenici, (işin/ilgili kısmın) teslim alınarak kabul işlemlerinin yapılması için bu talebini içeren bir dilekçe ile İdareye başvuracaktır. Bunun üzerine (yapılan iş/ilgili kısım), her türlü masrafı Yükleniciye ait olmak üzere adresinde ve başvuru yazısının İdareye ulaştığı tarihten itibaren işgünü içinde teslim alınır. Yüklenici, işin teslimi için sözleşme ve ekleri uyarınca üzerine düşen yükümlülükleri yerine getirmemesi nedeniyle oluşan zarardan sorumludur.

20.3. Teslim alınan işin muayene ve kabul işlemleri, "Hizmet Alımları Muayene ve Kabul Yönetmeliği" ile Hizmet İşleri Genel Şartnamesinde yer alan hükümlere göre işin kabule elverişli şekilde teslim edildiği tarihten itibaren iş günü içinde yapılarak kesin hesap raporu çıkarılır." düzenlemesi yer almaktadır.

İdarece yapılan ihale Sözleşme Tasarısı düzenlemesi Tip Sözleşme Tasarısı düzenlemesine nazaran farklı olan kısmı "Kontrol Teşkilatı ile Yüklenicinin, işin yapılmasına ilişkin olarak hizmetin ifa edildiği dönemler itibariyle birlikte tutacakları kayıtlar, işin o dönem içerisinde yapılan kısmının teslimi anlamına gelir. Ancak Yüklenici kayıt tutmaktan ve/veya tutulan kayıtları imzalamaktan imtina ederse Kontrol Teşkilatının kayıtları esas alınır ve bu kayıtların doğruluğu Yüklenici tarafından kabul edilmiş sayılır." şeklindeki kısımdır. İdarece Tip Sözleşmesi Tasarısı'na yapılan bu eklemenin, sözleşmenin yürütülmesi sürecine ilişkin olarak yapılan işlerin tespitindeki hak ve yükümlülüklerle ilişkin olduğu ve genel olarak mevzuata uygun olduğu sonucuna ulaşılmıştır. Belirtilen nedenlerle başvuru sahibinin iddiası yerinde bulunmamıştır.

Toplantı No : 2020/003

Gündem No : 12

Karar Tarihi : 23.01.2020

Karar No : 2020/UH.I-132