

imzalanan sözleşmeye göre yürütülen “.....” işinde, dış duvarlarda dıştan ısı yalıtımı ve üzerine ısı yalıtımı sıvası yapılması imalatı, işin projesinde spandrel yapılan yüzeyleri de kapsamına rağmen bu bölümlerde yalıtım ve sıva yapılmadığı ve hakedişin buna ilişkin miktar düşülmeden ödendiği görülmüştür.

Kamu İdaresi Türü	Yüksek Öğretim Kurumları <input type="checkbox"/>
Yılı	2015
Dairesi	2
Karar No	35450
İlam No	113
Tutanak Tarihi	12.1.2017
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

A) Üniversitesi ile Ortak Girişimi arasında 11.08.2014 tarihinde imzalanan sözleşmeye göre yürütülen “.....” işinde, dış duvarlarda dıştan ısı yalıtımı ve üzerine ısı yalıtımı sıvası yapılması imalatı, işin projesinde spandrel yapılan yüzeyleri de kapsamına rağmen bu bölümlerde yalıtım ve sıva yapılmadığı ve hakedişin buna ilişkin miktar düşülmeden ödendiği görülmüştür.

İşe ait sözleşmenin 6 ncı maddesinde;

“Bu Sözleşme, anahtar teslimi götürü bedel sözleşme olup, ihale dokümanında yer alan uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerine dayalı olarak, işin tamamı için yüklenici tarafından teklif edilen ... toplam bedel üzerinden akdedilmiştir.

Yapılan işlerin bedellerinin ödenmesinde, yüklenicinin teklif ettiği toplam bedel esas alınır.”,

27 nci maddesinde;

“Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesine ilişkin hususlarda Yapım İşleri Genel Şartnamesi hükümleri uygulanır.”

denilmekte,

Yapım İşleri Genel Şartnamesinin 14 üncü maddesinin üçüncü fıkrasında;

“Yüklenici, üstlenmiş olduğu işleri, sorumlu bir meslek adamı olarak fen ve sanat kurallarına uygun olarak yapmayı kabul etmiş olduğundan, kendisine verilen projeye ve/veya teknik belgelere göre işi yapmakla, bu projenin ve/veya teknik belgelerin iş yerinin gereklerine, fen ve sanat kurallarına uygun olduğunu, ayrıca işin yapılacağı yere, kullanılacak her türlü malzemenin nitelik bakımından yeterliliğini incelemiş, kabul etmiş ve bu suretle işin teknik sorumluluğunu üstlenmiş sayılır ...”

hükmü yer almaktadır.

Söz konusu işte yüklenici teklifini ihale dokümanında yer alan uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerine dayalı olarak vermiş ve yüklenicinin işin tamamı için teklif ettiği toplam bedel üzerinden sözleşme akdedilmiştir.

İş kapsamında yapılması gereken imalatlardan biri Y.19.055/053 poz no.lu 5 cm kalınlıkta taşıyıcı levhalar (min. 120 kg/m³ yoğunlukta) ile dış duvarlarda dıştan ısı yalıtımı ve üzerine ısı yalıtım sıvası yapılması (Mantolama) imalatıdır.

Bu imalatın analizinde yapım şartları "İdarece onaylanmış proje ve detaylarına göre, dış duvarlarda 5 cm kalınlıkta, taşıyıcı levhaların m² ye 4 kg sarf olacak şekilde ısı yalıtım levha yapıştırıcısı ile duvara yapıştırıldıktan sonra çelik çivili ısı yalıtım dübeli ile yüzeye tespiti, levha üzerine m²'ye 3 kg sarf olacak şekilde 1. kat ısı yalıtım sıvasının yapılması, üzerine ek yerleri birbiri üzerine en az 10 cm bindirilecek şekilde sıva filesinin yerleştirilmesi ve üzerine m² ye 2 kg sarf olacak şekilde 2. kat ısı yalıtım sıvasının yapılması, inşaat yerindeki yükleme, yatay ve düşey taşıma, boşaltma, her türlü malzeme ve zayıatı, işçilik araç ve gereç giderleri, müteahhit genel giderleri ve karı dahil 1 m² fiyatı:

ÖLÇÜ: Projedeki ölçülere göre yalıtım yapılan bütün yüzeyler hesaplanır.

NOT:1) Taşıyıcı levhanın kalınlığı yapılacak ısı hesabına göre tespit edilecektir.

2) Mantolama yapılacak cephede yer alan malzeme özelliklerine göre kullanılacak dubel tespit edilecektir."

şeklinde belirtilmiştir.

Öte yandan söz konusu imalatın projesinde Özel-11: Alüminyum Giydirme Cephe Kaplamasını oluşturan Parapet Kolon Arkası

Cephe Camları spandrel panellerin arka kısmında da gösterilmiş, dolayısıyla bu kısım yaklaşık maliyet içinde kalmakta ve porsantaj oranına dahil edilmektedir.

Ancak yapılan incelemede spandrel yüzeylerin altına yapılması gereken imalatın yapılmadığı, bununla birlikte yükleniciye, yapılmayan kısma ilişkin tutar düşülmeden hakediş ödendiği anlaşılmıştır.

5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanununun 71 inci maddesinde

“Kamu zararı; kamu görevlilerinin kasıt, kusur veya ihmallerinden kaynaklanan mevzuata aykırı karar, işlem veya eylemleri sonucunda kamu kaynağında artışa engel veya eksilmeye neden olunmasıdır.

Kamu zararının belirlenmesinde;

a) İş, mal veya hizmet karşılığı olarak belirlenen tutardan fazla ödeme yapılması,

b) Mal alınmadan, iş veya hizmet yaptırılmadan ödeme yapılması,

c) Transfer niteliğindeki giderlerde, fazla veya yersiz ödemede bulunulması,

d) İş, mal veya hizmetin rayiç bedelinden daha yüksek fiyatla alınması veya yaptırılması,

e) İdare gelirlerinin tarh, tahakkuk veya tahsil işlemlerinin mevzuata uygun bir şekilde yapılmaması,

...

g) Mevzuatında öngörülmediği halde ödeme yapılması,

Esas alınır.”

hükmü yer almaktadır.

Buna göre işe ait projede öngörülen imalat fiilen eksik yapılmasına rağmen yükleniciye yapılmayan kısım için ödeme yapılması kamu zararı oluşturmaktadır.

Bununla birlikte sorumluların savunmaları ile ekindeki belgelerin incelenmesi sonucunda, TL (..... m2 x TL x %18 KDV) kamu zararının tahsil edildiği anlaşılmıştır.

Bu itibarla, '.....' işinde, dış duvarlarda dıştan ısı yalıtımı ve üzerine ısı yalıtımı sıvası yapılması imalatı, işin projesinde spandrel yapılan yüzeylerin altında da gösterilmesine rağmen bu bölümlerde yalıtım ve sıva yapılmaması ve hakedişin buna ilişkin miktar düşülmeden ödenmesi sonucu sebep olunan TL kamu zararının (Bu tutar raporda mükerrer olarak hesaba dahil edilmiş olup, bu mükerrer kısım için ilişik bulunmamaktadır.) tarih ve numaralı ödeme emri belgesine ekli 18 no.lu hakedişte kesinti yapılmak suretiyle tahsil edildiği anlaşıldığından bu miktar için ilişilecek bir husus kalmadığına oy birliğiyle,

B) Üniversitesi ile Ortak Girişimi arasında 11.08.2014 tarihinde imzalanan sözleşmeye göre yürütülen '.....' işinde, 3,5 metre yüksekliğinde yapılması gereken asma tavan imalatı 3,15 metre yapılmasına rağmen hakedişin bu azalmaya ilişkin miktar düşülmeden ödendiği görülmüştür.

İşe ait sözleşmenin 6 ncı maddesinde;

"Bu Sözleşme, anahtar teslimi götürü bedel sözleşme olup, ihale dokümanında yer alan uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerine dayalı olarak, işin tamamı için yüklenici tarafından teklif edilen ... toplam bedel üzerinden akdedilmiştir.

Yapılan işlerin bedellerinin ödenmesinde, yüklenicinin teklif ettiği toplam bedel esas alınır.",

27 nci maddesinde;

“Sözleşme kapsamında yaptırılabilir ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesine ilişkin hususlarda Yapım İşleri Genel Şartnamesi hükümleri uygulanır.”

denilmekte,

Yapım İşleri Genel Şartnamesinin 14 üncü maddesinin üçüncü fıkrasında;

“Yüklenici, üstlenmiş olduğu işleri, sorumlu bir meslek adamı olarak fen ve sanat kurallarına uygun olarak yapmayı kabul etmiş olduğundan, kendisine verilen projeye ve/veya teknik belgelere göre işi yapmakla, bu projenin ve/veya teknik belgelerin iş yerinin gereklerine, fen ve sanat kurallarına uygun olduğunu, ayrıca işin yapılacağı yere, kullanılacak her türlü malzemenin nitelik bakımından yeterliliğini incelemiş, kabul etmiş ve bu suretle işin teknik sorumluluğunu üstlenmiş sayılır ...”

hükmü yer almaktadır.

Söz konusu işte yüklenici teklifini ihale dokümanında yer alan uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerine dayalı olarak vermiş ve yüklenicinin işin tamamı için teklif ettiği toplam bedel üzerinden sözleşme akdedilmiştir.

İş kapsamında yapılması gereken imalatlardan biri asma tavan imalatıdır. İhale dokümanı ve ekindeki belgelere göre asma tavanın yüksekliğinin 3,50 metre olması gerekmektedir.

Ancak yapılan incelemede asma tavanın 3,15 metre yükseklikte olduğu, dolayısıyla yükseklikteki bu azalmaya bağlı olarak 27.525/BMK poz numaralı Kireçli Kaba Sıva ve Üzerine Alçı Sıva Yapılması imalatı, 27.528/3 poz numaralı İnce Sıva, Alçı Sıvalı vb. Yüzeyler Üzerine 3 mm Kalınlığında Saten Alçı Kaplama Yapılması imalatı ve Y.25.003/22 poz numaralı Saten Alçılı ve Alçıpanel Yüzeylere Astar Uygulanarak İki Kat Su Bazlı Yarım Mat Boya Yapılması (İç Cephe) imalatında da azalma olması gerektiği, ancak bu imalatların azalan miktarlarına

ilişkin tutarların yükleniciye yapılan ödemelerden kesilmediği anlaşılmıştır.

Buna göre, 27.525/BMK poz numaralı imalat için 10.313,83 TL (778,99 m² x 13,24 TL), 27.528/3 poz numaralı imalat için TL (..... m² xTL), Y.25.003/22 poz numaralı imalat için TL (..... m² x TL) olmak üzere toplam TL (katma değer vergisi dahil TL) kamu zararına sebep olunmuştur.

Bununla birlikte sorumluların savunmaları ile ekindeki belgelerin incelenmesi sonucunda, kamu zararı tutarının tahsil edildiği anlaşılmıştır.

Bu itibarla, '.....' işinde, 3,5 metre yüksekliğinde yapılması gereken asma tavan imalatının fiilen 3,15 metre yapılmasına bağlı olarak 27.525/BMK poz numaralı Kireçli Kaba Sıva ve Üzerine Alçı Sıva Yapılması imalatı, 27.528/3 poz numaralı İnce Sıva, Alçı Sıvalı vb. Yüzeyler Üzerine 3 mm Kalınlığında Saten Alçı Kaplama Yapılması imalatı ve Y.25.003/22 poz numaralı Saten Alçılı ve Alçıpanel Yüzeylere Astar Uygulanarak İki Kat Su Bazlı Yarım Mat Boya Yapılması (İç Cephe) imalatı miktarlarında da azalma olmasına rağmen, bu imalatlardaki azalmalara ilişkin tutarlar düşülmeden yükleniciye hakediş ödenmesi sonucu sebep olunan TL kamu zararının tarih ve numaralı ödeme emri belgesine ekli 18 no.lu hakedişte kesinti yapılmak suretiyle tahsil edildiği anlaşıldığından bu miktar için ilişilecek bir husus kalmadığına oy birliğiyle,