

Restorasyon Yapım ihalesinde Yüklenicinin cezalı olarak çalıştırıldığı 106 günlük gecikme için, sözleşmede yer alan gecikme cezası oranı yerine idari şartnamede yer alan gecikme cezası oranının uygulanması sonucu kamu zararına sebebiyet verildiği iddiası (Sayıştay K)

Kamu İdaresi Türü	Belediyeler ve Bağlı İdareler 🗑️
Yılı	2019
Dairesi	8
Karar No	191
İlam No	9
Tutanak Tarihi	24.12.2020
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Gecikme Cezası

... Altyapı Turizm A.Ş.'nin yükleniminde bulunan "... Belediyesi

... Restorasyon Yapım İŖi”nde; Yüklenicinin cezalı olarak alıŖtırıldıđı 106 günlük gecikme için, szleŖmede yer alan gecikme cezası oranı yerine idari Ŗartnamede yer alan gecikme cezası oranının uygulanması sonucu kamu zararına sebebiyet verildiği iddiasına iliŖkin olarak;

İdare ile Yüklenici arasında düzenlenen Tip SzleŖmenin;

“SzleŖmenin Ekleri” baŖlıklı 8’inci maddesinde;

“8.1. İhale dokümanı szleŖmenin eki ve ayrılmaz parçası olup idareyi ve yükleniciyi bağlar. Ancak szleŖme hükümleri ile ihale dokümanını oluŖturan belgelerdeki hükümler arasında eliŖki ya da farklılık olması halinde ihale dokümanında yer alan hükümler esas alınır.

8.2. İhale dokümanını oluŖturan belgeler arasındaki öncelik sıralaması aŖađıdaki gibidir.

1-Uygulama İŖleri Genel Ŗartnamesi

2-İdari Ŗartname

3-SzleŖme Tasarısı

4- Birim Fiyat Tarifeleri

5-Mahal Listeleri

6-Özel Teknik Ŗartname

7- Genel Teknik Ŗartname

8-n/Kesin Projeler

9- Açıklamalar (varsa),

10-Diđer Ekler.

11-...

...”

“Gecikme halinde uygulanacak cezalar” başlıklı 27’nci maddesinde;

“27.1. Bu sözleşmede belirtilen süre uzatımı halleri hariç, Yüklenicinin sözleşmeye uygun olarak işi süresinde bitirmediği takdirde on gün süreli yazılı ihtar yapılarak gecikme cezası uygulanır.

27.2. Yüklenicinin sözleşmeye uygun olarak işi süresinde bitirmediği takdirde, gecikilen her takvim günü için sözleşme bedelinin on binde altısı oranında gecikme cezası uygulanır.

27.3. İhtarda belirtilen sürenin bitmesine rağmen aynı durumun devam etmesi halinde ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminatı gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir.

27.4. Gecikme cezaları ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın, Yükleniciye yapılacak hakediş ödemelerinden kesilir. Bu cezaların hakediş ödemelerinden karşılanamaması halinde Yükleniciden ayrıca tahsilat yapılır.

27.5. Kısmi kabul öngörülmemiş işlerde işin tamamının bitirilmemesi halinde, günlük gecikme cezası sözleşme bedeli üzerinden alınır.”

Hükümlerine yer verilmiş bulunmaktadır.

Anılan İşe ilişkin İdari Şartnamenin “Gecikme Halinde Alınacak Cezalar” başlıklı 53’üncü maddesinde ise;

“53.1. Sözleşme konusu işin, sözleşmesinde öngörülen süreye göre tamamının bitirilememesi halinde, gecikilen her takvim günü için, sözleşme bedelinin onbinde üçü (% 0,03) oranında gecikme cezası kesilir.

...” denilmiştir.

Buna göre, sözleşme konusu işin, sözleşmesinde öngörülen

süreye göre tamamının bitirilememesi halinde, uygulanması gereken günlük gecikme cezası ile ilgili olarak sözleşme ve şartnamede farklı oranlara yer verildiği görülmekle birlikte, bu çelişkinin Sözleşmenin 8'inci maddesi hükmü uyarınca, sözleşmeye göre öncelikli olan idari şartname hükümleri çerçevesinde giderilmesi gerektiği açıktır.

Nitekim, yapılan incelemede, ... tarihinde sözleşmesi imzalanan ve Yükleniciye 250 takvim günü süre verilen söz konusu yapım işinin bitim tarihinin 01.12.2018 olarak tespit edildiği ve Yüklenicinin işi süresinde bitirmemesi nedeniyle 01.12.2018-19.03.2019 tarihleri arasında gecikmeli olarak çalıştırıldığı 106 günlük gecikme için İdarece sözleşme bedelinin on binde üçü oranında gecikme cezası uygulandığı ve bu cezanın Yükleniciye yapılan hakediş ödemelerinden kesildiği, dolayısıyla da İdarece sözleşmenin 8'inci maddesinde belirtildiği şekilde sözleşmeye göre öncelikli olan idari şartnamede öngörülen gecikme cezasının uygulandığı görülmüştür.

Bu itibarla, Yüklenicinin cezalı olarak çalıştırıldığı 106 günlük gecikme için, sözleşmede öngörülen gecikme cezası oranı yerine idari şartnamede yer alan gecikme cezası oranının uygulanmasında mevzuata aykırılık bulunmadığından, sorgu konusu edilen ... TL hakkında ilişilecek bir husus bulunmadığına, oy birliğiyle karar verildi.