

sözleşmede belirlenen sürede bitirmemesine rağmen, yükleniciye gecikilen her gün için sözleşme bedelininoranında gecikme cezası uygulanmaması sonucu oluşanTL kamu zararı

Kamu İdaresi Türü	Belediyeler ve Bağlı İdareler
Yılı	2016
Dairesi	6
Karar No	551
İlam No	124
Tutanak Tarihi	24.5.2018
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Gecikme Cezası

Dosya kapsamındaki bilgi ve belgelerin incelenmesi sonucunda;’ne ihale edilenişinde, işi sözleşmede belirlenen sürede bitirmemesine rağmen, yükleniciye gecikilen her gün için sözleşme bedelininoranında gecikme cezası uygulanmadığı görülmüştür.

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu’nun ‘İdarenin sözleşmeyi feshetmesi’ başlıklı 20’nci maddesinde;

“Aşağıda belirtilen hallerde idare sözleşmeyi fesheder:

a) Yüklenicinin taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmemesi veya işi süresinde bitirmemesi üzerine, ihale dokümanında belirlenen oranda gecikme cezası uygulanmak üzere, idarenin en az on gün süreli ve nedenleri açıkça belirtilen ihtarına rağmen aynı durumun devam etmesi,

...

Hallerinde, ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir.”

hükmü yer almaktadır.

İşe ait Sözleşmenin ‘Cezalar ve sözleşmenin feshi başlıklı’ 16’ncı maddesinde;

“16.1. İdare tarafından uygulanacak cezalar aşağıda belirtilmiştir:

16.1.1.

1- Bu sözleşmede belirtilen süre uzatımı halleri hariç, Yüklenicinin sözleşmeye uygun olarak işi süresinde bitirmediği takdirde en az 10 gün süreli yazılı ihtar yapılarak gecikme cezası uygulanır.

Yüklenicinin sözleşmeye uygun olarak işi süresinde bitirmediği takdirde, gecikilen her gün için sözleşme bedelinin % 0,05 (Onbindebeş) oranında gecikme cezası uygulanır.

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

...

16.2. Yukarıda belirtilen cezalar ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın yükleniciye yapılacak ödemelerden kesilir. Cezanın ödemelerden karşılanamaması halinde ceza tutarı yükleniciden ayrıca tahsil edilir.

... ”

denilmektedir.

İşe ait Sözleşmenin ‘İdarenin sözleşmeyi feshetmesi’ başlıklı 26’ncı maddesinde;

“26.1. Aşağıda belirtilen hallerde İdare sözleşmeyi fesheder:

Aşağıda belirtilen hallerde İdare sözleşmeyi fesheder:

a) Yüklenicinin taahhüdünü ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirmemesi veya işi süresinde bitirmemesi üzerine, sözleşmede belirlenen oranda gecikme cezası uygulanmak üzere, idarenin en az on gün süreli ve nedenleri açıkça belirtilen ihtarına rağmen aynı durumun devam etmesi,

...

hallerinde ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedilir ve sözleşme feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir.” hükmü yer almaktadır.

Söz konusu işe ait Sözleşmenin ‘İşin süresi’ başlıklı 9.1’inci maddesinde iş bitirme tarihinin 31.12.2015 olduğuna hükmedilmiştir.

Nitekim işe ait Sözleşmenin 9.1’inci maddesinde yar alan hüküm gereğince 01.01.2016 tarihinde kontrol teşkilatınca yapılan inceleme neticesinde söz konusu işin tamamlanmadığı tespit edilmiştir. Dolayısıyla idare tarafından yükleniciye

05.01.2016 tarihli E.47 sayılı bildirim yapılmıştır. Söz konusu bildirimde 4735 sayılı Kanun'un 20'nci maddesinin (a) bendi ile işe ait Sözleşmenin 16.1.1'inci maddesinde yer alan hükümlere istinaden 10 gün süreli yazılı ihtar yapılarak 10 takvim günü içerisinde söz konusu işin sözleşme ve eklerine uygun şekilde tamamlanması gerektiği bildirilmiştir. Yükleniciyetarihinde tebliğ edilentarihli bildirim ile yapılan gün süreli ihtara rağmen iş tamamlanmadığından işe ait sözleşmenin 16.3'üncü maddesi ile 26.1'inci maddesine istinadentarih ve sayılı Genel Müdürlük onayı ile işe ait sözleşmenin feshi için karar alınmıştır.

Yukarıda yer alan mevzuat ve ihale dokümanı hükümleri değerlendirildiğinde yüklenici sözleşmeyle belirlenen sürede işi bitirmediği takdirde, gecikilen her gün için gecikme cezası uygulanması gerekmektedir. Bu nedenle sözleşmeye göre iş bitirme tarihi olantarihinden idareninihtarının yükleniciye bildirildiği (tebliğ edildiği)tarihine kadar gecikilen her gün için sözleşme bedelininoranında gecikme cezasının uygulanması gerekmektedir. Yine idareninihtarının yükleniciye bildirildiği (tebliğ edildiği)tarihindenihtar süresinin bitim tarihine kadar yani ihtar süresi boyuncada iş bitirilmediği takdirde sözleşme bedelinin oranında gecikme cezasının uygulanması gerekmektedir.

İşe ait sözleşmenin 16'ncı maddesinde belirtildiği üzere cezaların yükleniciye yapılacak ödemelerden kesilmesi, cezanın ödemelerden karşılanmaması halinde ceza tutarının yükleniciden ayrıca tahsil edilmesi gerekmektedir. Ancak idare tarafından işe ilişkin düzenlenentarihli kesin hakediş raporunda (yükleniciye ödenecek tutar oluşmadığından ilgili hakediş sonucunda ödeme emri belgesi düzenlenmemiştir.) uygulanması gereken ceza tutarına yer verilmemiş dolayısıyla ceza tutarının tahsiline gidilmediğinden kamu zararı doğmuştur.

Ancak sorumlular savunmalarında kamu zararının tahsil edildiğini belirtmiş ve tahsilata dair kanıtlayıcı evrak

sunmuşlardır.

Bu itibarla,işinde, işi sözleşmede belirlenen sürede bitirmemesine rağmen, yükleniciye gecikilen her gün için sözleşme bedelininoranında gecikme cezası uygulanmaması sonucu oluşanTL kamu zararınıntarih ve muhasebe işlem fişiyle ile yükleniciden tahsil edildiği ve Belediye bütçesine gelir kaydedildiği görüldüğünden, konu hakkında ilişilecek husus kalmadığına, 6085 sayılı Sayıştay Kanunu'nun 55'inci maddesi uyarınca İlamın tebliğ tarihinden itibaren altmış gün içerisinde Sayıştay Temyiz Kurulu nezdinde temyiz yolu açık olmak üzere oy birliğiyle karar verildi.