

**ortak girişimine açık ihale usulü ile yaptırılan \* TL bedelli Belediye Sınırları İçerisinde Muhtelif Yolların Altyapı ve Üstyapı İşlerinin Yapım işine ilişkin sözleşmenin idare tarafından feshedilmesiyle, yüklenicinin vermiş olduğu kesin teminatın güncellenmeden gelir kaydedilmesi suretiyle kamu zararına sebebiyet verilmesi hk**

Kamu İdaresi Türü                      Belediyeler ve Bağlı İdarelerkararı

Yılı                      2015

Dairesi    7

Karar No                      187

İlam No                      185

Tutanak Tarihi    16.2.2017

Kararın Konusu İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Yüklenicinin vermiş olduğu kesin teminatın güncellenmeden gelir kaydedilmesi:

... Belediyesi tarafından .. İnş. Tur. Nak. Mad. Tem. Hiz. ve Tic. Ltd. Şti – ...İnş. San. ve Tic. A.Ş. ortak girişimine açık ihale usulü ile yaptırılan ... TL bedelli “Belediye Sınırları İçerisinde Muhtelif Yolların Altyapı ve Üstyapı İşlerinin Yapım” işine ilişkin sözleşmenin idare tarafından feshedilmesiyle, yüklenicinin vermiş olduğu kesin teminatın güncellenmeden gelir kaydedilmesi suretiyle kamu zararına sebebiyet verilmesi iddiası ile ilgili olarak yapılan incelemede;

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun “İdarenin sözleşmeyi feshetmesi” başlıklı 20'nci maddesinde ;

“Aşağıda belirtilen hallerde idare sözleşmeyi fesheder :

1. 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,
1. b) Sözleşmenin uygulanması sırasında yüklenicinin 25 inci maddede sayılan yasak fiil veya davranışlarda

bulunduğunun tespit edilmesi,

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

Aynı Kanun’un “Sözleşmenin feshine ilişkin düzenlemeler” başlıklı 22’nci maddesinde;

“19 uncu maddeye göre yüklenicinin fesih talebinin idareye intikali, 20 nci maddenin (a) bendine göre belirlenen sürenin bitimi, 20 nci maddenin (b) bendi ile 21 inci maddeye göre ise tespit tarihi itibarıyla sözleşme feshedilmiş sayılır. Bu tarihleri izleyen yedi gün içinde idare tarafından fesih kararı alınır. Bu karar, karar tarihini izleyen beş gün içinde yükleniciye bildirilir.

19, 20 ve 21 inci maddelere göre sözleşmenin feshedilmesi halinde, kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar alındığı tarihten gelir kaydedileceği tarihe kadar Devlet İstatistik Enstitüsünce yayımlanan aylık toptan eşya fiyat endeksine göre güncellenir. Güncellenen tutar ile kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların tutarı arasındaki fark yükleniciden tahsil edilir.

Hakedişlerden kesinti yapılmak suretiyle teminat alınan hallerde, alıkonulan tutar gelir kaydedileceği gibi, sözleşmenin feshedildiği tarihten sonra yapılmayan iş miktarına isabet eden teminat tutarı da birinci fıkra hükmüne

göre güncellenerek yükleniciden tahsil edilir. Gelir kaydedilen teminatlar, yüklenicinin borcuna mahsup edilemez.

19, 20 ve 21 inci maddelere göre sözleşmenin feshedilmesi halinde, yükleniciler hakkında 26 ncı madde hükümlerine göre işlem yapılır. Ayrıca, sözleşmenin feshi nedeniyle idarenin uğradığı zarar ve ziyan yükleniciye tazmin ettirilir” denilmektedir.

Adı geçen işle ilgili olarak, 24.12.2014 tarihinde Belediye tetkik komisyonu tarafından düzenlenen tutanak ile yüklenicinin işyerinde bulunmadığı ve iş programına uygun bir çalışma yrtmediğinin tespit edildiği, ayrıca bu tarihte işin henüz %61,1 seviyelerinde olduğu, üstelik tamamlanan işlerin büyük bir bölümünün eksik ve kusurlu olduğu, kalan % 38,9’luk kısmın kısa bir sürede bitirilemeyeceğinin idare tarafından anlaşıldığı, sonuçta 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu’nun 25’inci maddesinin c ve f bendleri uyarınca sözleşmenin idare tarafından feshedildiği, ancak, sözleşme feshedildikten sonra kesin teminatın güncellenerek gelir kaydedilmesi gerekirken, kesin teminatın güncellenmeden gelir kaydedildiği görülmüştür.

Öte yandan, söz konusu hatalı uygulamadan kaynaklanan ... TL kamu zararının 14.06.2016 tarih ve ..yevmiye numaralı Muhasebe İşlem Fişi ile tahsil edildiği sorumlularca bildirilmiştir.

Bu itibarla; söz konusu işle ilgili olarak, kesin teminatın güncellenmeden gelir kaydedilmesi suretiyle oluşan ... TL kamu zararının sorumlularca tahsil edildiği anlaşıldığından, konu hakkında ilişilecek husus kalmadığına oy birliğiyle karar

verildi.