

sözleşmesi imzalanan TL sözleşme bedelli Şti. yüklenimindeki “..... İşi”nde % 20 keşif artışına gidilmesine rağmen keşif artışına ilişkin ek kesin teminatın yükleniciden eksik kesilmesi sonucu TL kamu zararına neden olduğu hususu ile ilgili olarak;4735 sayılı Kamu ihale Sözleşmeleri Kanunu'nun “Sözleşme Kapsamında Yaptırılabilir İlave İşler, İş Eksilişi ve İşin Tasfiyesi” başlıklı 24 üncü maddesinde;“Mal ve hizmet alımlarıyla yapım

sözleşmelerinde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş;

Kamu İdaresi Türü	Belediyeler ve Bağlı İdareler <input type="checkbox"/>
Yılı	2011
Dairesi	5
Karar No	6
İlam No	6
Tutanak Tarihi	13.12.2012
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Ek kesin teminat

07.04.2010 tarihinde ihalesi ve 28.04.2010 tarihinde sözleşmesi imzalanan TL sözleşme bedelli Şti. yüklenimindeki “..... İşi”nde

A) % 20 keşif artışına gidilmesine rağmen keşif artışına ilişkin ek kesin teminatın yükleniciden eksik kesilmesi sonucu TL kamu zararına neden olduğu hususu ile ilgili olarak;

4735 sayılı Kamu ihale Sözleşmeleri Kanunu'nun “Sözleşme Kapsamında Yaptırılabilir İlave İşler, İş Eksilişi ve İşin Tasfiyesi” başlıklı 24 üncü maddesinde;

“Mal ve hizmet alımlarıyla yapım sözleşmelerinde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş;

a) Sözleşmeye esas proje içinde kalması,

b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması,

Şartlarıyla, anahtar teslimi götürü bedel ihale edilen yapım işlerinde sözleşme bedelinin % 10'una, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapım işleri sözleşmelerinde ise % 20'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir...”

“Ek Kesin Teminat” başlıklı 12 inci maddesinde aynen;

“ Fiyat farkı ödenmesi öngörülerek ihale edilen işlerde fiyat farkı olarak ödenecek bedelin, sözleşme bedelinde artış meydana gelmesi halinde bu artış tutarının % 6 'sı oranında teminat olarak kabul edilen değerler üzerinden ek kesin teminat alınır. Fiyat farkı olarak ödenecek bedel üzerinden hesaplanan ek kesin teminat hak edişlerden kesinti yapılmak suretiyle de karşılanabilir.”

Denilmektedir.

Bu hükümlere göre söz konusu işte, % 20 oran dahilinde yapılan iş artışı sonucu meydana gelen sözleşme bedelindeki artışın üzerinden % 6 oranında ek kesin teminat alınması gerekmektedir.

Ancak, 30.11.2011 tarihi itibariyle yüzde % 20 keşif artışına gidildiği, bu keşif artışı nedeniyle sözleşme bedelinde meydana gelen TL artışa ilişkin TL ek kesin teminatın; TL'sinin tarih ve No'lu ödeme emrinde kesildiği böylece yükleniciden iş artışı ile ilgili ek kesin teminatın TL eksik alındığı tespit edilmiş ise de;

Söz konusu hizmet alımı işinin, sona erdiği ve kabulünün yapıldığı, Şartnamesine uygun olduğu anlaşıldığından, 5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanunu'nun 71. maddesinde tanımlanan kamu zararı oluşmadığından ilişilecek husus bulunmadığına .. oybirliğiyle,

Üye 'in "..... Belediyesinde muhtelif işlerde meydana gelen iş artışlarında, ek kesin teminatın alınmaması süreklilik arz ettiğinden, 4735 sayılı Kamu ihale Sözleşmeleri Kanunu'na aykırı davranışta buluna sorumlular hakkında Cumhuriyet savcılığına suç duyurusunda bulunulması gerekmektedir." şeklindeki ilave görüşleri üzerine yapılan değerlendirmede Cumhuriyet Savcılığına suç duyurusunda bulunulmasına gerek olmadığına oy çokluğuyla,

B) % 20 keşif artışıNo'lu encümen kararı ile 30.11.2010 tarihinde yapıldığı, ek kesin teminatın tamamının keşif artışı kararı verilen bu tarih itibariyle yükleniciden alınması gerekirken, ek kesin teminatın bir kısmının tarihinde Nolu ödeme emrinde kesilmesi hususu ile ilgili olarak;

4735 sayılı Kamu ihale Sözleşmeleri Kanunu'nun "Ek Kesin Teminat" başlıklı 12. Maddesi hükmüne göre, iş artışı nedeniyle sözleşme bedelinde meydana gelen artışa isabet eden yüzde 6'lık ek kesin teminatın, iş artışının meydana geldiği anda yükleniciden talep edilmesi gerekmektedir.

Belirtilen hükme rağmen, söz konusu işte iş artışına ilişkin ek kesin teminatın zamanında yükleniciden alınmadığı, sadece TL'lik kısmının bir yılı aşkın süreden sonra iş bitim tarihi olan tarihinde No'lu ödeme emrinde kesildiği görülmüştür.

Ancak, ek kesin teminat keşif artışı kararı verilen tarih itibariyle yükleniciden alınması gerekirken, daha sonra tarihli ödeme emrinden kesildiği tespit edilmiş ise de;

Söz konusu hizmet alımı işinin, sona erdiği ve kabulünün yapıldığı, şartnamesine uygun olduğu anlaşıldığından, 5018

sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanunu'nun 71. maddesinde tanımlanan kamu zararı oluşmadığından ilişilecek husus bulunmadığına oybirliğiyle,

..

Karar verildi.