

Tasfiye edilen sözleşme sonunda, yüklenicinin fazladan yaptığı imalatlar ödenmeleri

Konu : Tasfiye edilen sözleşme sonunda, yüklenicinin fazladan yaptığı imalatlar ödenmeli midir?

Karar Veren Mahkeme: Sayıştay Temyiz Kurulu

Karar Tarihi: 27.03.2012

Karar Sayısı: Tutanak No:34680

Olay Özeti Karar ve Sonuç :

... Belediye Başkanlığı tarafından (Projeler Daire Başkanlığı-Tarihi Çevreyi Koruma Müdürlüğü) B... A.Ş.'ye ihale edilip Özel Teknik Şartnamesinde gerçekleştirilmesi 12 safha olarak planlanan ve her bir safhanın tamamlanma tarihi iş programında belirlenmiş olan 41.400.000.,00-YTL sözleşme bedelli " ...Kentsel Tasarım Projesi İşİ"nde; İhale konusu iş (VI) ncı safha çalışmaları esnasında tasfiye edilmiş olmasına karşın henüz yapım aşamasına geçilmemiş ve tasfiye sebebiylede geçilemeyecek olan (VII), (VIII), (IX); (XI) ve (XII)'nci safhalarda yapılması gereken işlerin bedellerinin yersiz olarak yükleniciye ödendiği gerekçesiyle 2.674.580,00 TL.ye tazmin hükmü verilmiştir.

İhale konusu işe ait Özel Teknik Şartnamede 12 safha olarak planlanmıştır. V. Safhada yapılan işlerin bedeli 30.03.2007 tarihli 4 nolu hakedişle ödenmiştir. VI. safhaya ait çalışmalar yüklenici tarafından 22.05.2007 tarihinde idareye teslim edilmiş, ancak bu safhanın bedeli ödenmeden 22.08.2007 tarih ve 938/R-1006 sayılı Başkanlık Oluru ile iş tasfiye

edilmiştir. Oluşturulan Muayene ve Tasfiye Kabul Komisyonu 29.08.2007-10.12.2007 tarihleri arasında çalışmalarını tamamlamış ve işin bitim tarihini 29.08.2007 olarak belirlemiştir. Tasfiye Kabul Tutanağına ekli EK.1 TASFİYE KAPSAMINDA ALINAN İŞLER tablosunda diğer safhalardan VI. Safhaya aktarılanlarda dikkate alınarak VI. Safha çalışmaları toplamı 4.132.120,00 TL, tasfiye kapsamında alınan işler (VII, VIII, IX, XI, XII. Safhalar) toplamı 2.266.600,00 TL olmak üzere yükleniciye ödenecek işlerin bedeli 6.398.720,00 TL olarak tespit edilmiş ve bu tutar 31.12.2007 tarih ve 19521 nolu ödeme emri belgesine ekli 5 nolu hakedişle ödenmiştir. İlamda VI. Safhaya ilişkin ödenmesi gereken tutara itiraz edilmemiş, tasfiye kapsamında alınan işler (VII, VIII, IX, XI, XII. Safhalar) toplamı 2.266.600,00 TL kamu zararı olarak değerlendirilmiştir.

İlamdaki; İhale konusu iş (VI) ncı safha çalışmaları esnasında tasfiye edilmiş olmasına karşın henüz yapım aşamasına geçilmemiş ve tasfiye sebebiyle geçilemeyecek olan (VII), (VIII), (IX), (XI) ve (XII)'nci safhalarda yapılması gereken işlerin bedellerinin yersiz olarak yükleniciye ödendiği, dolayısıyla, tasfiye tarihi itibarıyla yapılmış işleri kapsamı gerekmekte olup, iş tasfiye edilmeyip devam etmiş olsaydı ileride yapılacak olan işlerin bedellerinin ödenmesi mümkün olmadığı, ifadelerinden, yapılmayan işlerin bedellerinin ödendiği gerekçesiyle tazmin hükmü verildiği anlaşılmaktadır.

Ancak ilamda, tasfiye kabul tutanağında yapıldığı kabul edilen ve 5 nolu hakedişte ödenen (VII), (VIII), (IX), (XI) ve (XII)'nci safhalara ilişkin üç boyutlu laser tarama ile tarihi miras bilgi sistemi çalışmalarının fiilen yapılmadığı veya idareye teslim edilmediğine dair bir tespit yer almamakta; (VII), (VIII), (IX), (XI) ve (XII) nci aşamalardaki çalışmalardan bir kısmının önceki safhalara aktarıldığına dair herhangi bir karar ve başkanlık oluru bulunmadığı, sözleşmenin 13 üncü maddesinde, "Ödemeler, onaylı iş programı dikkate alınarak yapılır" denildiği, onaylı iş programında ise,

tasfiye kapsamında bedelleri ödenen (VII), (VIII), (IX), (XI) ve (XII) nci safha çalışmalarına ait işlerin yapılabileceğine dair bir düzenleme yer almaması gerekçe olarak gösterilmektedir.

VI. safhaya ait çalışmaların tamamlanarak yüklenici tarafından idareye teslim edildiği tarih 22.05.2007'dir.

Buna karşılık tasfiye kabul tutanağında işin bitim tarihi 22.08.2007 olarak belirtilmiştir. Yani tasfiye kabul tutanağına göre yüklenici 22.05.2007 tarihinden sonra çalışmaya devam etmiştir. Ancak ilamda VI. Safhadan sonraki işlerin bedeli kamu zararı olarak değerlendirilmiştir. Dolayısıyla ilamda aslında yüklenicinin 22.05.2007 tarihinden itibaren artık çalışmadığı kabul edilmekte, bununla birlikte bu tarihten sonra çalışma yapılmadığına dair bir iddia veya tespit bulunmamaktadır. Bu bağlamda (VII), (VIII), (IX), (XI) ve (XII) nci safhalardaki çalışmaların önceki safhalarda yapıldığı kabul edilemeyeceğine göre, ilamda belirtildiği gibi (VII), (VIII), (IX), (XI) ve (XII) nci aşamalarda çalışmalarından bir kısmının önceki safhalara aktarıldığına dair herhangi bir karar ve başkanlık oluru bulunmasına ya da iş programında bu yönde bir düzenleme yapılmış olmasına gerek yoktur. Kaldı ki, sözleşmenin 13. maddesindeki, "Ödemeler, onaylı iş programı dikkate alınarak yapılır" hükmü, işin tasfiye edilmesi halinde iş programına göre fazla yapılan işin bedelinin ödenmeyeceği anlamına gelmemektedir. Nitekim sözleşmenin 13.2. maddesinde "Yüklenici iş programına göre daha fazla iş yaparsa, İdare bu fazla işin bedelini imkan bulduğu takdirde öder." Denilmektedir. İş programı ile ödeme arasında kurulan bu bağlantılar disiplin nitelikte düzenlemeler olup, iş tamamlandığında veya tasfiye edildiğinde, fiilen yapılan işin bedelinin ödenmesi gerektiği noktasında bir tereddüt bulunmamaktadır. Aksi düşünce idare veya yüklenici lehine sebepsiz zenginleşmeye yol açacaktır. Bu itibarla, tasfiye kabul tutanağına göre idarece alınan (VIII), (IX), (XI) ve (XII)'nci safhalara ilişkin üç boyutlu laser tarama ile tarihi miras bilgi sistemi çalışmalarının fiilen

yapılmadığı veya idarece teslim alınmadığına dair ilamda bir tespit yapılmadığından, 844 sayılı ilamın 11. maddesiyle verilen tazmin hükmünün KALDIRILMASINA, karar verilmiştir.