

Malzemenin Temin ve Montajının Yapılması iş kalemine ilişkin yeni birim fiyatın tespiti sırasında ticaret Odası tarafından onaylanan faturanın esas alınmasının mevzuata aykırı olduğu; yeni birim fiyata esas alınan malzemenin temin edildiği firmanın merkezinin bulunduğu ticaret Odasından fatura tarihi itibarıyla rayiç fiyatının araştırılması ve buradan gelecek cevaba göre kamu zararı tutarının tespitinin gerektiği hk

Kamu İdaresi Türü
İdarelerkararı

Genel Bütçe Kapsamındaki

Yılı 2014

Dairesi 4

Karar No 153

İlam No 268

Tutanak Tarihi 15.12.2016

Kararın Konusu İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Asıl ilamın nci maddesinde; “..... işinde,

YBF 009 “Tensor Hegzagonal Geogrid Triax TX150 Malzemesinin Temin ve Montajının Yapılması” iş kalemine ilişkin yeni birim fiyatın tespiti sırasında Odası tarafından onaylanan faturanın esas alınmasının mevzuata aykırı olduğu; yeni birim fiyata esas alınan “Tensor Hegzagonal Geogrid Triax TX150” malzemesinin temin edildiği firmanın merkezinin bulunduğu Odasından fatura tarihi itibarıyla rayiç fiyatının araştırılması ve buradan gelecek cevaba göre kamu zararı tutarının tespitinin gerektiğine,” karar verilmişti.

Bu defa sorumlularca gönderilen dilekçelerde, İstanbul Ticaret Odasından adı geçen malzemenin m2 birim fiyatına ilişkin onaylı proforma faturaya göre bu malzemenin ihale tarihine göre fiyatının-TL/m2 olduğu, İdare tarafından yeni birim fiyatın hesaplanmasında esas alınan birim fiyatın TL/m2 olması nedeniyle de, hazinenin menfaatine işlem yapıldığı iddia edilmektedir.

Adı geçen malzemenin rayiç fiyatını öğrenmek amacıyla Odasına gönderilen, Sayıştay Başkanlığı'nın “Bilgi İsteme” konulu 08.06.2016 tarih ve sayılı yazısında, toplam imalat

miktarının m2 olduğu ve tarihli piyasa rayicinin istendiği belirtilmiş ve buna göre fiyat tespit edilmesi talep edilmiş, ... Odasının 09.08.2016 tarih veno.lu cevabi yazısında ise, "Tensor Hegzagonal Geogrid TX150" malzemesinin fatura tarihi itibariyle rayiç fiyatının TL/m2 olduğu belirtilmiştir.

Konuyla ilgili olarak Dairemizce yapılan incelemede; sorumluların ...Odasından aldığı onaylı proforma faturanın, söz konusu malzemenin toplam imalat miktarına göre rayicini değil, sadece 1m2 imalat yapılması durumundaki Haziran 2016 tarihli piyasa rayicini gösterdiği; diğer taraftan, Sayıştay Başkanlığı'nca Odası'na yazılan yazıda, "Tensor Hegzagonal Geogrid TX150" malzemesinin toplam imalat miktarı göz önünde bulundurulurken tarihli piyasa rayicinin istenildiği, ... Odası tarafından Başkanlığımıza yazılan cevabi yazıda belirtilen (..... TL/m2) fiyatın, yeni birim fiyatın yapıldığı tarihli fiyat olması ve toplam imalat miktarını da yansıtmaması nedeniyle gerçek piyasa rayicine en yakın fiyat olduğu değerlendirilmiştir.

Bu itibarla, adı geçen malzemenin, temin edildiği firmanın merkezinin bulunduğu İstanbul Ticaret Odasınca, toplam imalat miktarı dikkate alınarak, fatura tarihi itibariyle rayiç fiyatının TL/m2 olduğu bildirildiğinden, YBF 009 "Tensor Hegzagonal Geogrid TX150 Malzemesinin Temin ve Montajının Yapılması" iş kalemine ilişkin yeni birim fiyatın TL/m2 olması gerekirken, TL/m2 olarak alınması nedeniyle meydana gelen TL kamu zararının; müştereken ve müteselsilen,

6085 sayılı Sayıştay Kanununun 53 üncü maddesi gereği işleyecek faizleri ile ödettirilmesine,

(.....'ün, Yapım İşleri Genel Şartnamesinin 15 inci maddesinin 3 ve 4 no.lu bendlerinde;

“Yüklenici, üstlenmiş olduğu işleri, sorumlu bir meslek adamı olarak fen ve sanat kurallarına uygun olarak yapmayı kabul etmiş olduğundan, kendisine verilen projeye ve/veya teknik belgelere göre işi yapmakla, bu projenin ve/veya teknik belgelerin iş yerinin gereklerine, fen ve sanat kurallarına uygun olduğunu, ayrıca işin yapılacağı yere, kullanılacak her türlü malzemenin nitelik bakımından yeterliliğini incelemiş, kabul etmiş ve bu suretle işin teknik sorumluluğunu üstlenmiş sayılır. Bununla birlikte yüklenici, kendisine verilen projelerin ve/veya şartnamelerin, teslim edilen işyerinin veya malzemenin veyahut talimatın, sözleşme ve eklerinde bulunan hükümlere aykırı olduğunu veya fen ve sanat kurallarına uymadığı hususundaki karşı görüşlerini teslim ediliş veya talimat alış tarihinden başlayarak on beş gün içinde (özelliği bakımından incelenmesi uzun sürebilecek işlerde, yüklenicinin isteği halinde bu süre idarece artırılabilir) idareye yazı ile bildirmek zorundadır. Bu sürenin aşılması halinde yüklenicinin itiraz hakkı kalmaz.

...” hükmü yer almaktadır.

Şartnamenin 21 inci maddesinin 8 no.lu bendi hükmü ise;

“Yüklenici ve alt yükleniciler, işin fen ve sanat kurallarına uygun olarak yapılmaması, hileli malzeme kullanılması ve benzeri nedenlerle ortaya çıkan zarar ve ziyandan, yapının tamamı için işe başlama tarihinden itibaren kesin kabul

tarihine kadar sorumlu olacağı gibi, kesin kabul onay tarihinden itibaren de on beş yıl süreyle müteselsilen sorumludur. Bu zarar ve ziyan genel hükümlere göre yüklenici ve alt yüklenicilere ikmal ve tazmin ettirilir. Ayrıca haklarında 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 27 nci maddesi hükümleri uygulanır” şeklindedir.

Bu hükümler gereği yüklenici, üstlendiği işi, herhangi bir eksiklik veya kusura yer vermeyecek şekilde tamamlayarak teslim etmek zorundadır. Bunun yanında yüklenici, işin kesin kabulünden sonra da on beş yıl süreyle ortaya çıkacak kusurlardan sorumludur. Yüklenici temsilcileri ve sorumlular duruşmadaki savunmalarında, söz konusu malzemenin kullanılmaması halinde kısa sürede zeminde çökmeler olacağını, dolayısıyla da bu malzemenin kullanılmasının gerekli olduğunu ifade etmişlerdir. Eğer böyle ise, bu çökmelerin ortaya çıkaracağı maliyetleri karşılama, Şartnamenin 20. maddesi hükmü gereği yükleniciye ait olacaktır. İdare, bu malzemenin bedelini ödemekle, gelecekte gerçekleşmesi halinde yüklenicinin üstlenmesi gereken bir maliyeti kurum bütçesinden karşılamıştır. İhale aşamasında da belli olan bu hususla ilgili olarak inşaat sürecinde yeni birim fiyat yapılarak bedelinin ödenmesi mevzuata aykırıdır, şeklindeki azınlık düşüncesine karşı,)

Oy çokluğu ile karar verildi.