

**Ek kesin teminat TL
sözleşme bedelli Şti ile
..... Şti ortak girişimi
yüklenimindeki “..... İş”nde,
Kamu ihale Sözleşmeleri
Kanunu’nun “Ek Kesin Teminat”
başlıklı 12 nci maddesine
aykırı olarak;**

**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 TL sözleşme bedelli Şti ile
Şti ortak girişimi yüklenimindeki “..... İş”nde, Kamu ihale
Sözleşmeleri Kanunu’nun “Ek Kesin Teminat” başlıklı 12 nci
maddesine aykırı olarak; A) Yüzde 20 keşif artışına
gidilmesine rağmen, keşif artışına ilişkin ek kesin teminatın
yükleniciden eksik kesilmesi sonucu TL kamu zararına
neden olduğu, B) Keşif artışı tutarına ilişkin ek kesin
teminatın tamamının, keşif artışı kararı verilen 29.11.2011
tarihinde yükleniciden alınması gerekirken zamanında
alınmaması, hususları ile ilgili olarak yapılan incelemede;
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." Hükümleri yer almaktadır. Buna göre birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen Şti ile Şti ortak girişimi yüklenimindeki "..... işi"nde % 20'sine kadar oran dahilinde yapılan iş artışı sonucu meydana gelen sözleşme bedelindeki artışın üzerinden % 6 oranında ek kesin teminat alınması gerekmektedir. Ancak, söz konusu işte tarih ve ... No'lu encümen kararı ile 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 edilmiştir. Yine, yüzde 20 keşif artışı.....No'lu encümen kararı ile 29.11.2011 tarihinde gerçekleşmesi sonucu meydana gelen sözleşme bedelindeki artışın üzerinden % 6 oranında ek kesin teminatında 29.11.2011 tarihinde alınması gerekmektedir. Yapılan TL keşif artışına ilişkin TL ek kesin teminatın tamamının keşif artışı kararı verilen tarih itibariyle yükleniciden alınması gerekirken, TL'si tarih ve No'lu ödeme emrinde kesilerek zamanında alınmadığı görülmüştür. Ancak, söz konusu hizmet alımı işi 31.12.2011 tarihinde sona erip kabulü yapıldığından, kesin teminat yükleniciye iade edildiğinden, bu aşamada sonra ek kesin teminat alınmasına gerek kalmadığından, savunmalarda bundan sonraki iş artışlarında, ek kesin teminatın iş artışı kararı verilen tarih itibariyle tamamının alınmasının titizlikle takip edileceği belirtildiğinden ve 5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanunu'nun 71. maddesinde tanımlanan kamu zararı oluşmadığından ilişilecek husus bulunmadığına ... oybirliğiyle, Üye 'in "Çoğunluk görüşüne

katılmakla birlikte 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, Karar verildi.]]>