

**ihale sözleşmesinin  
feshedilmesine rağmen kesin  
teminatın gelir  
kaydedilmemesi neticesinde  
\*TL kamu zararına sebebiyet  
verildiye de, söz konusu  
kamu zararının \* tarihli  
banka dekontu ve \*numaralı  
muhasabe işlem fişi ile  
ilgisinden tahsil edildiği  
anlaşılması**

Kamu İdaresi Türü

Belediyeler ve Bağlı İdareler

Yılı 2017

Dairesi 7

Karar No 289

İlam No 72

Tutanak Tarihi 22.11.2018

Kararın Konusu İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

---

kesin teminatın gelir kaydedilmemesi:

Muhtar Evleri Yapım işinin 05.12.2013 günü feshedilmesine rağmen kesin teminatın gelir kaydedilmemesi neticesinde kamu zararına sebebiyet verilmesi ile ilgili olarak yapılan incelemede;

4735 sayılı Kanun'un 2 'nci maddesinde, 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 ile sözleşmenin uygulanması sırasında yüklenicinin 25 inci maddede sayılan yasak fiil veya davranışlarda bulunduğu tespit edilmesi hallerinde, ayrıca protesto çekmeye gerek kalmaksızın kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar gelir kaydedileceği ve sözleşmenin feshedilerek hesabı genel hükümlere göre tasfiye edileceği, 22 nci maddesinde, 20 nci maddenin (a) bendine göre belirlenen sürenin bitimi, 20 nci maddenin (b) bendi göre ise tespit tarihi itibarıyla sözleşmenin feshedilmiş sayılacağı, bu tarihleri izleyen yedi gün içinde idare tarafından fesih kararı alınacağı ve bu kararın karar tarihini izleyen beş gün içinde yükleniciye bildirileceği, 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 güncelleneceği ve güncellenen tutar ile kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların tutarı arasındaki farkın yükleniciden tahsil edileceği, 25'inci maddesinin (f) fıkrasında, mücbir sebepler dışında, ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak taahhüdünü yerine getirmemek yasak fiil ve davranış olarak sayılmış, 26 ncı maddesinde, 25 nci maddede belirtilen fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilenler hakkında fiil veya davranışlarının özelliğine göre, bir yıldan az olmamak üzere iki yıla kadar bütün kamu kurum ve kuruluşlarının ihalelerine katılmaktan yasaklama kararı verileceği, belediyeler için yasaklama kararının İçişleri Bakanlığı tarafından verileceği, bu fiil veya davranışlarda bulundukları tespit edilenlerin yasaklama kararının yürürlüğe girdiği tarihe kadar aynı idare tarafından yapılacak ihalelere de iştirak ettirilmeyeceği, yasaklama kararlarının, yasaklamayı gerektiren fiil veya davranışın tespit edildiği tarihi izleyen en geç kırk beş gün içinde verileceği, verilen bu kararın Resmi Gazetede yayımlanmak üzere en geç on beş gün içinde gönderileceği ve yayımı tarihinde yürürlüğe gireceği, idarelerin 25 inci maddede belirtilen yasaklamayı gerektirir bir durumla karşılaştıkları takdirde, gereğinin yapılması için bu durumu ilgili veya bağlı bulunan bakanlığa bildirmekle yükümlü oldukları belirtilmiştir. Yapım İşleri Genel Şartnamesinin "Sözleşmenin feshi ve tasfiye durumları" başlıklı 47 nci maddesinde de Kanun ve sözleşmede yer alan aynı nitelikteki düzenlemeler yapılmıştır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun "Kesin teminat" başlıklı 43'üncü maddesinin birinci fıkrasında, "Taahhüdün sözleşme ve ihale dokümanı hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesini sağlamak amacıyla, sözleşmenin yapılmasından önce ihale üzerinde kalan istekliden ihale bedeli üzerinden hesaplanmak suretiyle % 6 oranında kesin teminat alınır.",denilmiş ve 4735

sayılı Kanun'un "Kesin teminat ve ek kesin teminatların geri verilmesi" başlıklı 13'üncü maddesinde "Taahhüdün, sözleşme ve ihale dokümanı hükümlerine uygun olarak yerine getirildiği ve yüklenicinin bu işten dolayı idareye herhangi bir borcunun olmadığı tespit edildikten sonra alınmış olan kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların;

1. a) Yapım işlerinde; varsa eksik ve kusurların giderilerek geçici kabul tutanağının onaylanmasından sonra yarısı, Sosyal Sigortalar Kurumundan ilişiksiz belgesi getirilmesi ve kesin kabul tutanağının onaylanmasından sonra kalanı,
1. b) Yapım işleri dışındaki işlerde Sosyal Sigortalar Kurumundan ilişiksiz belgesinin getirildiği saptandıktan sonra; alınan mal veya yapılan iş için bir garanti süresi öngörülmesi halinde yarısı, garanti süresi dolduktan sonra kalanı, garanti süresi öngörülmeyen hallerde ise tamamı,

Yükleniciye iade edilir.

Yüklenicinin bu iş nedeniyle idareye ve Sosyal Sigortalar Kurumuna olan borçları ile ücret ve ücret sayılan ödemelerden yapılan kanunî vergi kesintilerinin yapım işlerinde kesin kabul tarihine, diğer işlerde kabul tarihine veya varsa garanti süresinin bitimine kadar ödenmemesi halinde, protesto çekmeye ve hüküm almaya gerek kalmaksızın kesin teminatlar paraya çevrilerek borçlarına karşılık mahsup edilir, varsa kalanı yükleniciye geri verilir.

İşin konusunun piyasadan hazır halde alınıp satılan mal alımı olması halinde, Sosyal Sigortalar Kurumundan ilişiksiz belgesi getirilmesi şartı aranmaz.”

düzenlemesi yapılmıştır. Bu düzenlemelere göre kesin teminatın süresinin her halükarda geçici kabule kadar olması gerekmektedir.

03.01.2013 günü sözleşmesi imzalanan ve 15.01.2013 günü işyeri teslimi yapılan işin süresi 180 gün olarak belirlendiğinden işin bitim tarihi 14.07.201’tür. 16.07.2013 gün ve 201301594 sayılı yazı ile sözleşmenin 25’inci maddesi gereği 15.07.2013 tarihinden sonra çalışılacak sürelerde gecikilen her gün için gecikme cezası uygulanarak çalışmasına karar verilmiştir. 02.10.2013 gün ve 84852894-251.02-201302185 sayılı yazı ile işin 22.11.2013 tarihine kadar geçici kabule hazır hale getirilmesi için tekrar cezalı çalışma süresi verilmiş, 05.12.2013 gün 84852894-251.02-201302720 sayılı yazı ile işin 28.11.2013 tarihi itibarıyla feshedildiği yükleniciye bildirilmiştir. 25.01.2014 gün ve 28952 sayılı yazı ile firma 1 yıl süre ile ihalelerden yasaklanmıştır.

Alınan teminat mektubunun süresi 22.07.2013 gününe kadar olup bu tarihten sonra hükümsüz kalmıştır. Kesin teminat 03.01.2013 tarihinde alınmasına karşın 30.05.2014 gün ve 7725 numaralı muhasebe işlem fişi ile muhasebe kaydına alınmıştır.

Yukarıda belirtilen mevzuat ve sözleşmeye göre, yükleniciyle olan sözleşme fesih edildiğinden dolayı 4735 sayılı Kanun’un 22’nci maddesine göre kesin teminat olarak alınan ... TL’lik kesin teminat mektubunun güncellenerek tahsil edilmesi

gerekmektedir. ...'lik teminat mektubunun alındığı tarihten fesih olduğu tarihe kadar güncellenmesi sonucu tutar ... TL'dir.

Her ne kadar Muhtar Evleri Yapım işinin 05.12.2013 günü feshedilmesine rağmen kesin teminatın gelir kaydedilmemesi neticesinde 25.851,37 TL kamu zararına sebebiyet verildiyse de, söz konusu kamu zararının .. tarihli banka dekontu ve ... numaralı muhasebe işlem fişi ile ilgilisinden tahsil edildiği anlaşıldığından konu hakkında ilişilecek bir husus kalmadığına oy birliğiyle karar verildi.