

**mallardan birinin süresinde
teslim edilmemesine karşın
yüklenicinin hakedişinden
gecikme cezası kesilmemesi**

Temyiz Kurulu Kararı

Saymanlık Adı : Ankara Gülhane Askeri Tıp Akademisi Komutanlığı Döner Sermaye Saymanlığı

Yılı : 2008

Dairesi : 2

İlam No : 634

Dosya No : 34522

Tutanak No : 38538

Tutanak Tarihi : 04.03.2014Dosyada mevcut belgelerin okunup incelenmesinden sonra gereği görüldü:

634 sayılı ilamın 1.maddesi ile; GE Medical Systems Ltd.Şti. yüklenimindeki iki kalem malzeme alımı içinde mallardan birinin süresinde teslim edilmemesine karşın yüklenicinin hakedişinden gecikme cezası kesilmemesi nedeniyle 1.426,00 YTL.ve tazmin hükmü verilmiştir.

Dilekçi dilekçesinde özetle; Sayıştay Uzman Denetçisi tarafından GATA Döner Sermaye Saymanlığının 2008 yılı idari hesap incelemesi neticesinde düzenlenen 29.07.2009 tarihli sorgu kağıdının Harcama Yetkilisi olarak adına gönderilen sorgu kağıdında ve GATA Komutanlığına gönderilen diğer sorgu kağıtlarında sorgunun 3. maddesi yer almadığı için (sadece 1,2,4,5,6. maddeler bulunmaktadır) ilgili madde kapsamında savunma yapılamadığını, konudan İlamin tebliği ile haberdar olduğunu,

634 sayılı ilam ile; yüklenicinin 19.11.2007 tarihine kadar teslim etmesi gereken malzemeyi 04.01.2008 tarihinde teslim etmesi nedeniyle 46 gün geç teslim edildiği değerlendirilerek, 1.426,00 TL kamu zararının oluştuğuna karar verildiğini,

Ankara GATA Komutanlığı ile GE Medikal Systems Ltd Şti arasında imzalanan sözleşmenin "Denetim, Muayene ve Kabul İşlemleri" başlıklı 35. maddesinin 7. bendinde; "İşin süresi içinde uygun bulunmayan malların yerine sadece bir defaya mahsus olmak üzere yeniden getirilen malların muayenesinin yapılacağı, işin süresi dolmuş ise ihale dokümanında belirtilen ihtarlı süre verilerek bu süre içinde bir defaya mahsus olmak üzere getirilecek malların teslim alınacağı ve muayenelerinin yapılacağı, muayenelerde geçen sürelerin teslim süresinden sayılmayacağı ve gecikme cezasının son teslim tarihinden itibaren uygulanacağı" hükmünün yer aldığını,

Yapılan sorgulama esnasında sözleşmede yer alan, "İdareye süresi içerisinde teslim edilen malların muayene ve kabulü için İdare tarafından yapılan inceleme sırasında geçen süreler işin süresinden sayılmaz." hükmünün dikkate alınmadığını,

Sözleşmede mal teslim süresinin 19.11.2007 tarihi olduğunu, yüklenicinin 19.10.2007 tarihinde süresinden 30 gün önce mal teslimini yaptığını, 19.10.2007 tarihinden itibaren malın muayene işlemine başlandığını, muayene sonucu 10.12.2007 tarih ve 2007-679 sayılı "Fonksiyon Test Raporu" ile teslim edilen malzemelerden birinin (Spare 4 Axis Servo Controller) işe ait teknik şartnamenin 2.5.9. maddesine uygun olmaması nedeniyle reddedildiğini, Red kararının 14.12.2007 tarihinde yüklenici firmaya tebliğ edildiğini,

yüklenicinin reddedilen malzemeyi 04.01.2008 tarihinde yeniden teslim ederek muayenenin yapılmasını talep ettiğini, komisyon tarafından yapılan inceleme sonucunda malzemenin uygun evsafta bulunarak kabul edildiğini,

Bu durumda, yüklenicinin 05.10.2007 ile 19.11.2007 tarihleri arasında kullanması gereken 45 günlük teslim süresi bulunmakta olup, yüklenici malını 19.10.2007 tarihinde getirmek suretiyle teslim süresinin 15 gününü kullandığını 30 günü daha kullanması olduğunu, yani malını teslim süresinden 30 gün önce getirdiğini ve bu sürenin muayenede geçtiğini,

Sözleşmede belirtilen "muayenelerde geçen süreler teslim süresinden sayılmaz" hükmü gereğince yüklenicinin ret kararının tebliğinden itibaren teslim süresinden sayılmayan 30 gün içinde (13.01.2008 tarihine kadar) malını teslim etmesi halinde yüklenicinin, mali sözleşme hükümlerine göre işin süresi içinde teslim etmiş sayıldığını, Yüklenicinin malı 04.01.2008 tarihinde teslim etmesiyle süresi içinde getirmiş olarak değerlendirildiğini,

Sözleşmede, "İşin süresi içinde uygun bulunmayan malların yerine sadece bir defaya mahsus olmak üzere yeniden getirilen malların muayenesinin yapılacağı" ifade edildiğinden 04.01.2008 tarihinde getirilen malın muayenesinin yapıldığını ve uygun bulunduğunu,

Ayrıca Milli Savunma Bakanlığının 31.03.2008 tarih ve MLY:9780-46-08/İç Kont.ve Ön.Mali Kont.Ş.(81) sayılı gecikme cezası konulu uygulama yazısı incelendiğinde herhangi bir cezalı işlemin söz konusu olmadığının anlaşıldığını, aksi halde muayenelerde geçen süreler, teslim süresinden sayılmaz, hükmünün anlamının kalmayacağını belirterek verilen tazmin hükmünün kaldırılmasını istemiştir.

Savcılık; "Dilekçede, süresinde teslim edilmeyen malzeme için kesilmeyen gecikme cezası nedeniyle sorumluluğuna hükmedildiği belirtilerek süreninin hesabına ilişkin itirazlar ileri sürülmekte ve kendisine ve kuruma tebliğ edilen sorguda bu maddenin yer almadığı, konudan ilamın tebliğinden sonra haberdar olduğu belirtilmektedir.832 sayılı Sayıştay Kanununun 48. maddesinde "... mevzuata uygun bulmadığı veya noksan gördüğü işler hakkında sorumluların yazılı savunmalarını alması ve düşüncesiyle birlikte raporda göstermesi şarttır." hükmü yer almıştır. Bu hüküm gereğince sorumluların yazılı savunmalarının alınması zorunlu olduğundan bu gerek yerine getirilmeden verilen karar dolayısıyla Daire Kararının bozulmasının ve eksikliğin giderilmesi için dosyanın ilgili Daireye gönderilmesinin uygun olacağı düşünülmektedir." şeklinde görüş bildirmiştir.

Rapor dosyası ve eki belgelerin incelenmesinde; GE Medical Systems Ltd.Şti. tarafından süresi içinde (19.10.2007 tarihinde) idareye teslim edilen iki kalem malzemeyle ilgili olarak düzenlenen 10.12.2007 tarih ve 2007-679 sayılı "Fonksiyon Test Raporu"ndan teslim edilen malzemelerden birinin (Spare 4 Axis Servo Controller) işe ait Teknik Şartnamenin 2.5.9. maddesine uygun olmaması nedeniyle kabul edilmediği, bu hususla ilgili olarak da 14.12.2007 tarihinde yüklenici firmaya tebligat yapıldığı, Yüklenicinin, 13.12.2007 tarihli muayene muhtırası ile Muayene ve Kabul Komisyonu tarafından reddedilen malzemeyi 04.01.2008 tarihinde yeniden teslim ederek, sözleşme gereği tekrar muayenesinin yapılmasını talep ettiği, Komisyon tarafından yapılan inceleme sonucunda da son getirilen malzemenin uygun evsafda bulunarak kabul edildiği görülmüştür.

İlam hükmü Yüklenicinin 19.11.2007 tarihinde teslim etmesi gereken malzemenin 04.01.2008 tarihinde, 46 günlük gecikmenin ardından teslim edilmiş, buna karşın İdare tarafından hakedişinden gecikme dolayısıyla ceza kesintisi yapılmaması nedeniyle verilmiştir.

Ankara GATA Komutanlığı ile GE Medical Systems Ltd.Şti. arasında imzalanan sözleşmenin "Denetim, Muayene ve Kabul İşlemleri" başlıklı 35. maddesinin yedinci bendinde, işin süresi içinde uygun bulunmayan malların yerine sadece bir defaya mahsus olmak üzere yeniden getirilen malların muayenesinin yapılacağı, işin süresi dolmuş ise ihale dokümanında belirtilen ihtarlı süre verilerek bu süre içinde bir defaya mahsus olmak üzere getirilecek malların teslim alınacağı ve muayenelerinin yapılacağı, muayenelerde geçen sürelerin teslim süresinden sayılmayacağı ve gecikme cezasının son teslim tarihinden itibaren uygulanacağı hususları kararlaştırılmıştır.

Akdedilen sözleşme hükmüne uygun davranıldığından gecikme cezası kesilmemesinde mevzuata aykırılık bulunmamaktadır.Bu nedenle 634 sayılı ilamın 1.maddesi ile 1.426,00 YTL.ve ilişkin olarak verilen tazmin hükmünün KALDIRILMASINA,

Karar verildiği 04.03.2014 tarih ve 38538 sayılı tutanakta yazılı olmakla işbu ilam tanzim kılındı.