

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 hakedişlerden kesinti yapılmak suretiyle de karşılanabilir

Kamu İdaresi Türü

Belediyeler ve Bağlı İdareler

Yılı

2017

Dairesi 6

Karar No

579

İlam No

73

Tutanak Tarihi 13.11.2018

Kararın Konusu İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

A)Fiyat farkı ödemelerinden ek kesin teminat alınmaması

B)Kesin teminatın ve ek kesin teminatın güncelleme yapılmadan gelir kaydedilmesi

Dosya kapsamındaki bilgi ve belgelerin incelenmesi sonucunda;

... Belediyesince ... Petrol Limited Şirketi'ne ihale edilen ve daha sonra sözleşmesi feshedilen Muhtelif Petrol Ürünleri Alımı işinde

1. A) Fiyat farkı ödemelerinden ek kesin teminat alınmadığı görülmüştür.

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "Ek Kesin Teminat" başlıklı 12'nci maddesinde; "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 hakedişlerden kesinti yapılmak suretiyle de karşılanabilir." denilmektedir.

Muhtelif Petrol Ürünleri Alım işinde yüklenici ile yapılan mal alımına ilişkin sözleşmenin 14'üncü maddesinde fiyat farkının hesaplanacağına dair hüküm bulunmaktadır. Aynı sözleşmenin "Ek kesin teminat" başlıklı 11.2'nci maddesinde; "Fiyat farkı ödenmesinin öngörülmesi halinde, fiyat farkı olarak ödenecek bedelin %6'sı, iş artışı olması halinde 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 miktarı, hakedişlerden kesinti yapılmak suretiyle de karşılanabilir. Hazırlanan hakedişlerde fiyat farkı ödemesinin yapıldığı görülmüştür." hükmü yer almaktadır.

Fakat yapılan incelemede fiyat farkı ödemesi yapılmasına rağmen ek kesin teminat alınmadığı veya ek kesin teminatın hakedişlerden kesinti yapmak suretiyle de karşılanmadığı tespit edilmiştir.

Her ne kadar sorgu üst tablosunda ... tarihli ve ... no.lu ödeme emri belgesine ilişkin olarak Harcama Yetkilisi sıfatıyla (Makine İkmal ve Onarım Müdür V.) ... ve (Zabıta Müdürü) ... 676,00-TL kamu zararından sorumlu tutulmuş ise de; anılan ödeme emrini harcama yetkilisi olarak sadece'un imzaladığı, 'nun ödeme emri ve eki belgelerde imzasının bulunmadığı anlaşılmıştır. Dolayısıyla 'nun söz konusu ...-TL kamu zararından sorumluluğu bulunmamaktadır.

Bu itibarla, sözleşmesi feshedilen söz konusu işe ilişkin fiyat farkı ödemelerinden ek kesin teminat alınmaması sonucu ortaya çıkan ayrıntılı hesabı aşağıda gösterilen kamu zararı tutarı ...-TL'nin

...-TL'sinin Harcama Yetkilisi (Makine İkmal ve Onarım Müdür V.)
... ve Gerçekleştirme Görevlisi (Memur) ...'ye,

....-TL'sinin Harcama Yetkilisi (Makine İkmal ve Onarım Müdür V.) ... ve Gerçekleştirme Görevlisi (V.H.K.İ.)'a,

...-TL'sinin Harcama Yetkilisi (Makine İkmal ve Onarım Müdür V.) ve Gerçekleştirme Görevlisi (Memur) ...'ye,

müşterek ve müteselsilen 6085 sayılı Sayıştay Kanunu'nun 53'üncü maddesi gereğince hüküm tarihinden itibaren işleyecek faizi ile ödettirilmesine anılan Kanun'un 55'inci maddesi uyarınca İlamın tebliğ tarihinden itibaren altmış gün içerisinde Sayıştay Temyiz Kurulu nezdinde temyiz yolu açık olmak üzere oy birliğiyle,

1. B) Sözleşmesi feshedilen yüklenicinin verdiği kesin teminatın ve alınmayan ek kesin teminatın enflasyon oranına göre güncellenmeden gelir kaydedildiği görülmüştür.

Belediyece ...Petrol Limited Şirketi'ne ihale edilen Muhtelif

Petrol Ürünleri Alımı işi için yapılan sözleşme yüklenicinin Belediye tarafından verilen akaryakıt siparişlerinin tesliminde sürekli gecikme yaşanması ve bu gecikmelerin Belediyenin hizmetlerinin aksamasına sebep olduğu gerekçe gösterilerek feshedilmiştir.

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "Sözleşmenin Feshine İlişkin Düzenlemeler" başlıklı 22'nci maddesinin 2'nci fıkrasında; "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 güncellenir. Güncellenen tutar ile kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların tutarı arasındaki fark yükleniciden tahsil edilir." hükmü yer almaktadır.

Belediyenin söz konusu işle ilgili yüklenici ile yaptığı sözleşmenin 36.2. numaralı maddesinde de:"4735 sayılı Kanun 19, 20 ve 21 inci maddesine göre sözleşmenin feshedilmesi halinde, kesin teminat ve varsa ek kesin teminatlar alındığı tarihten gelir kaydedileceği tarihe kadar endekse göre güncellenir. Güncellenen tutar ile kesin teminat ve varsa ek kesin teminatların tutarı arasındaki fark Yükleniciden tahsil edilir. Ödemelerden kesinti yapılmak suretiyle teminat alınan hallerde, alıkonulan tutar gelir kaydedileceği gibi, sözleşmenin feshedildiği tarihten sonra yapılmayan iş miktarına isabet eden teminat tutarı da aynı şekilde güncellenerek Yükleniciden tahsil edilir. Gelir kaydedilen teminatlar, yüklenicinin borcuna mahsup edilmez." denilmektedir.

Yapılan incelemede feshedilen sözleşme ile ilgili yükleniciden alınan kesin teminatın alındığı tarihten gelir kaydedildiği

tarihe kadarki endekse göre güncellenmeden gelir kaydedildiği, alınması gereken ek kesin teminatların da aynı şekilde güncellenerek gelir kaydedilmesi gerekirken kaydedilmediği anlaşılmıştır.

Sözleşmesi feshedilen yüklenicinin verdiği kesin teminatın ve alınmayan ek kesin teminatın enflasyon oranına göre güncellenmeden gelir kaydedilmesi sonucu toplam ...-TL kamu zararına neden olunmuştur.

Her ne kadar sorumluların savunmalarında Makine İkmal Bakım ve Onarım Müdürlüğünün ihalesini yaptığı ... ihale bedelli "Muhtelif Petrol rnleri Alımı" işinde kesin teminat olarak ... TL alınması gerekirken ... Bankası A.ř... şubesinden .. tarih ve ... nolu ... TL'lik kesin teminat mektubu (...-TL fazla) alındığı dolayısıyla kamu zararı addedilen tutardan ...-TL'nin indirilmesi gerektiğini belirtmeleri zerine Denetçi tarafından bu talep kabul edilerek Sözleşmesi feshedilen yüklenicinin verdiği kesin teminatın enflasyon oranına göre güncellenmeden gelir kaydedilmesi sonucu tespit edilen kamu zararı ...-TL olarak güncellenmiş ise de; sorguda zaten söz konusu ...-TL rakamının dikkate alınarak gelir kaydedilen ek kesin teminat tutarının ...-TL olarak belirlendiği, dolayısıyla hesaplanan kamu zararı tutarına ...-TL'nin dahil edilmediği görülmüştür. Dolayısıyla bu rakamının bir daha kamu zararı tutarından düşürülmesi mümkün değildir.

Bu itibarla, Sözleşmesi feshedilen yüklenicinin verdiği kesin teminatın ve alınmayan ek kesin teminatın enflasyon oranına göre güncellenmeden gelir kaydedilmesi sonucu oluşan ayrıntılı hesabı aşağıda gösterilen toplam ..-TL kamu zararının;

... TL'sinin Diğer sorumlu (Belediye Başkan Yardımcısı) ve
Diğer sorumlu (Makine İkmal ve Onarım Müdür Vekili) 'a,

...-TL'sinin Harcama Yetkilisi (Makine İkmal ve Onarım Müdür V.)
...ve Gerçekleştirme Görevlisi (Memur) 'ye,

müştereken ve müteselsilen 6085 sayılı Sayıştay Kanunu'nun
53'üncü maddesi gereğince hüküm tarihinden itibaren işleyecek
faizi ile ödettirilmesine anılan Kanun'un 55'inci maddesi
uyarınca İlamın tebliğ tarihinden itibaren altmış gün
içerisinde Sayıştay Temyiz Kurulu nezdinde temyiz yolu açık
olmak üzere oy birliğiyle

karar verildi.