

Yapım İŖi ihlesinde düzenlenen sözleşmenin bir süre uygulandıktan sonra feshedilmesi üzerine başka yüklenici ile imzalanan ikinci sözleşmenin bedelinin hatalı tespit edilmesi

Kamu İdaresi Türü	Yüksek Öğretim Kurumları
Yılı	2012
Dairesi	2
Karar No	35209
İlam No	227
Tutanak Tarihi	20.5.2014
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

“..... Üniversitesi Yapım İŖi”nde düzenlenen sözleşmenin bir süre uygulandıktan sonra feshedilmesi üzerine başka yüklenici ile imzalanan ikinci sözleşmenin bedelinin hatalı tespit edilmesi.

“..... Üniversitesi Araştırma ve Uygulama Hastanesi Yapım İŖi”ne ilişkin olarak;

-..... tarihli ve ihale kayıt numaralı ihalede ekonomik

açıdan en avantajlı teklifi (..... TL) İnş. Taah. ve Tic. Ltd. Şti.'nin, ekonomik açıdan en avantajlı ikinci teklifi (..... TL) İnş. Müh. İş Ortaklığının verdiği,

-..... TL teklif veren İnş. Müh. San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığının Kamu İhale Kurumuna yazılı başvurusu üzerine Kamu İhale Kurulunun tarih sayılı kararında birinci ve ikinci en iyi teklifi veren firmaların tekliflerinin değerlendirme dışı bırakılarak tekliflerin değerlendirilmesi ve bu aşamadan sonraki ihale işlemlerinin yeniden gerçekleştirilmesi gerektiğinin belirtildiği, bu karar üzerine İhale Komisyonunun tarihinde ihalenin İnş. Müh. San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığına verilmesini kararlaştırdığı, firma ile tarihinde TL bedel üzerinden anahtar teslimi götürü bedel sözleşme imzalandığı,

-..... İnş. Müh. İş Ortaklığının açtığı dava üzerine Ankara 4. İdare Mahkemesinin tarih sayılı kararına istinaden Kamu İhale Kurulunun tarih sayılı kararı ve Rektörlük Makamının tarih ve sayılı olurları ile feshedildiği, tarihinde tasfiyeye esas durum tespit tutanağı düzenlendiği,

-Mahkeme kararına istinaden İnş. Müh. İş Ortaklığı ile sözleşme imzalanmadan önce tarihinde Tasfiye Geçici Kabul Tutanağı düzenlendiği ve tutanakta yapılan işin sözleşme ve eklerine uygun olduğu ve tasfiye kabulüne engel olabilecek eksik, kusur ve arızaların bulunmadığının belirtildiği,

-Sözleşmenin feshedildiği tarihe kadar İnş. Müh. San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığına TL'lik hakediş ödendiği, feshedilen sözleşmenin uygulanmayan kısımları için İnş. Müh. İş Ortaklığı ile TL bedel üzerinden sözleşme imzalanması gerekirken tarihinde TL bedel üzerinden anahtar teslimi götürü bedel sözleşme imzalandığı,

görülmüştür.

4735 sayılı Kamu İhaleleri Sözleşmeleri Kanunu'nun 6'ncı

maddesinde;

“Kamu İhale Kanununa göre yapılan ihaleler sonucunda;

a) Yapım işlerinde; uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerine dayalı olarak, işin tamamı için isteklinin teklif ettiği toplam bedel üzerinden anahtar teslimi götürü bedel sözleşme,

b) Mal veya hizmet alımı işlerinde, ayrıntılı özellikleri ve miktarı idarece belirlenen işin tamamı için isteklinin teklif ettiği toplam bedel üzerinden götürü bedel sözleşme,

c) Yapım işlerinde; ön veya kesin projelere ve bunlara ilişkin mahal listeleri ile birim fiyat tariflerine, mal veya hizmet alımı işlerinde ise işin ayrıntılı özelliklerine dayalı olarak; idarece hazırlanmış cetvelde yer alan her bir iş kaleminin miktarı ile bu iş kalemleri için istekli tarafından teklif edilen birim fiyatların çarpımı sonucu bulunan toplam bedel üzerinden birim fiyat sözleşme,

d) Yapım işlerinde; niteliği itibarıyla iş kalemlerinin bir kısmı için anahtar teslimi götürü bedel, bir kısmı için birim fiyat teklifi alma yöntemleri birlikte uygulanmak suretiyle gerçekleştirilen ihaleler sonucunda karma sözleşme,

e) Çerçeve anlaşmaya dayalı olarak idare ile yüklenici arasında imzalanan münferit sözleşme,

Düzenlenir.”

hükmü yer almaktadır.

Söz konusu işte bu hükme uygun olarak anahtar teslimi götürü bedel sözleşme düzenlenmiştir.

02.10.2011 tarih ve 28072 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin ekinde yer alan Yapım İşlerine Ait Tip Sözleşmenin 6’ncı maddesinin dip notunda anahtar teslimi götürü bedel sözleşmelerde 6’ncı

maddenin “Bu Sözleşme, anahtar teslimi götürü bedel sözleşme olup, ihale dokümanında yer alan uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerine dayalı olarak, işin tamamı için yüklenici tarafından teklif edilen ... toplam bedel üzerinden akdedilmiştir.” şeklinde düzenleneceği belirtilmiştir.

Buna göre ihale dokümanında yer alan uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerine dayalı olarak teklif verilen işlerin, uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerinde değişiklik yapılmaksızın, verilen tekliflerle hesaplanan toplam bedel üzerinden tamamlanması gerekmektedir.

Yapılan incelemede İnş. Müh. San. Tic. Ltd. Şti. İş Ortaklığı ile imzalanan sözleşmenin bedelinin TL olduğu, bu sözleşmenin feshedilmesine kadar geçen sürede Yapı İşleri Teknik Daire Başkanlığınca düzenlenen tarihli Tasfiye Kesin Hesap Fişine göre yükleniciye sözleşme tutarınının TL’sinin ödendiği, bu tutarın işin %19,7423251’lik kısmını oluşturduğu, sözleşmenin feshedilmesi nedeniyle işin %80,25767449’lik kısmının uygulanmadığı, sonrasında İnş. Müh. İş Ortaklığı ile imzalanan sözleşmenin bedelinin TL olarak belirlendiği, ancak İnş. Müh. İş Ortaklığının söz konusu iş için TL teklif verdiği, buna göre işin kalan kısmının teklif edilen bedele göre TL üzerinden yaptırılması gerektiği anlaşılmıştır.

Sorumlular savunmalarında yükleniciye ödenen tutarların ödenmesi gereken toplam tutarı aşmadığını, sözleşme bedelinin hatalı hesaplanması sonucu ortaya çıkan farkın sözleşme bedelinden düşüleceğinin yükleniciye bildirildiğini ifade etmişlerse de; sözleşme bedelinin TL olarak kabul edildiğine, hakedişlerin bu tutar üzerinden ödendiğine ve yükleniciye nihai olarak bu tutardan fazla ödeme yapılmadığına ilişkin kanıtlayıcı belge göndermemişlerdir.

Bu itibarla “..... Üniversitesi İşİ”nde düzenlenen sözleşmenin bir süre uygulandıktan sonra feshedilmesi üzerine başka yüklenici ile imzalanan ikinci sözleşmenin bedelinin

hatalı tespit edilmesi sonucu sebep olunan TL kamu zararının Harcama Yetkilisi (Tıp Fakóltesi Dekanı) ile Gerçekleştirme Görevlisi (Yapı İşleri Teknik Daire Başkanı)’a müştereken ve müteselsilen 6085 sayılı Sayıştay Kanunu’nun 53’üncü maddesi gereğince işleyecek faizleri ile ödettirilmesine oybirliğiyle,