

**sözleşmesi feshedilen anılan
ihaleye ilişkin kesin
teminatın alındığı tarihten
gelir kaydedileceği tarihe
kadar Devlet İstatistik
Enstitüsünce yayımlanan aylık
toptan eşya fiyat endeksine
göre güncellenmesi
neticesinde belirlenecek
tutar ile yükleniciden
sözleşme tarihinde alınan
kesin teminat tutarı
arasındaki farkın mevzuat
hükümlerine aykırı bir
şekilde eksik kesilmesi**

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)Kesin teminat B)Ek kesin teminat

Dosya kapsamındaki bilgi ve belgelerin incelenmesi sonucunda;

... tarihinde Kök Özel Güvenlik Ltd. Şti.- Denetim Özel Güvenlik Ltd. Şti İş Ortaklığına açık teklif usulü ile ihale edilen ve toplam ... TL bedelli Özel Güvenlik Hizmet Alımı İşine ilişkin olarak;

A)İdare tarafından sözleşmesi feshedilen anılan ihaleye ilişkin kesin teminatın alındığı tarihten gelir kaydedileceği tarihe kadar Devlet İstatistik Enstitüsünce yayımlanan aylık toptan eşya fiyat endeksine göre güncellenmesi neticesinde belirlenecek tutar ile yükleniciden sözleşme tarihinde alınan kesin teminat tutarı arasındaki farkın mevzuat hükümlerine aykırı bir şekilde eksik kesildiği görülmüştür.

... tarihli ve ... TL sözleşme bedelli Özel Güvenlik Hizmet Alımı işinin yüklenicilerinden ...Özel Güvenlik Ltd. Şti.nin Faaliyet İzin Belgesi'nin 5188 sayılı Özel Güvenlik Hizmetlerine Dair Kanun'un 22'nci maddesi gereği ... tarihinde Valiliği İl

Emniyet Müdürlüğünce iptal edildiği ve .. tarih ve ... sayılı yazı ile belediyenin bilgilendirilmesi üzerine .. tarihli Özel Güvenlik Hizmet Alımı İşi sözleşmesinin .. tarihinde idare tarafından feshedildiği, bunun üzerine .. tarihli TUİK Bilgi Dağıtım ve İletişim Başkanlığından kesin teminatın güncellenmiş tutarına ilişkin rapor alındığı, bu yazıya istinaden tespit edilen tutarın kesilmesine ilişkin Zabıta Müdürlüğünce, .. tarih .. sayılı yazı ile Mali Hizmetler Müdürlüğüne talimat verildiği netice itibariyle .. tarih .. sayılı ve .. TL bedelli kesin teminat ile yüklenicinin belediyeden alacağı olan ... TL'nin belediye tarafından kesilerek gelir kaydedildiği tespit edilmiştir.

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "Sözleşmenin Feshine İlişkin Düzenlemeler" başlıklı 22'nci maddesinde yer alan "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 gereği teminatların değer kaybını önlemek üzere, sözleşmenin feshi halinde teminatların değerlerinin güncellenmesi gerekli görülmüştür.

Bu hüküm çerçevesinde değerlendirildiğinde; İdare tarafından sözleşmenin feshedilmesi üzerine gelir kaydedilmesi gereken kesin teminat ile güncellenmiş tutarı ile teminat arasındaki fark toplamın aşağıda yer alan Kesin Teminatın Güncelleme Hesap Tablosunda gösterildiği üzere-TL olduğu anlaşılmıştır.

Ancak yapılan incelemede idarenin mevzuat hükümlerine aykırı

bir şekilde yüklenici tarafından verilen ... tarih ...sayılı ve ...-TL kesin teminat tutarı ve yüklenicinin belediyeden alacağı olan ... TL'lik tutarın kesilerek gelir kaydedilmek suretiyle toplam ...-TL gelir kaydı yapmış olup yükleniciden eksik tahsilat yapıldığı görülmüştür.

Bu itibarla, Özel Güvenlik Hizmet Alım İşine ilişkin kesin teminatın alındığı tarihten gelir kaydedileceği tarihe kadar toptan eşya fiyat endeksine göre güncellenmiş tutarının eksik gelir kaydedilmesi sonucu ...-TL kamu zararına neden olunmuştur.

Bununla birlikte söz konusu kamu zararı tutarı ...-TL'nin

... TL'si ... tarih ve .. nolu muhasebe işlem fişiyle yılı içinde tahsil edildiğinden bu tutar için ilişilecek husus bulunmadığına,

...-TL'si ... tarih ve ... nolu tahsilat makbuzu ile tahsil edildiğinden bu tutar için ilişilecek husus kalmadığına,

Kalan ...-TL'nin ise; Harcama Yetkilisi (Zabıta Müdürü) ..., Gerçekleştirme Görevlisi (Zabıta Memuru) ... ve Diğer Sorumlular (Zabıta Memuru) ... ve (Belediye Başkan Y.)'a 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,

1. B) ... tarihli sözleşmede fiyat farkı ödenmesi öngörülmüş olup, fiyat farkı üzerinden kesilmesi gereken ek kesin teminatın kesilmediği dolayısıyla ek kesin teminatın alınması gerektiği tarihten gelir kaydedileceği tarihe kadar Devlet İstatistik Enstitüsünce yayımlanan aylık toptan eşya fiyat endeksine göre güncellenmesi yapılarak ek kesin teminat tutarı ile güncellenmiş tutar arasındaki farkın da kesilmediği görülmüştür.

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunun "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.

İdare ile yüklenici arasında imzalanan ... tarihli sözleşmenin" Teminata İlişkin Hükümler;" başlıklı 11'inci maddesinde; "11.2.1. – Fiyat farkı ödenmesi öngörülen işlerde, fiyat farkı olarak ödenecek bedelin ve/veya iş artışı olması durumundan 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 miktarı hakedişlerden kesinti yapılmak suretiyle de karşılanabilir."

"Fiyat Farkı Ödenmesi ve Hesaplanması Şartları" başlıklı 14'üncü maddesinde ise; "14.2- Bu sözleşme kapsamında yapılan işler için fiyat farkı hesaplanacaktır."

hükümlerine yer verilmiştir.

Bu çerçevede, bu iş kapsamında fiyat farkı hesaplaması ve ödemesi yapılmakta olup yukarıda yer verilen kanun ve sözleşme hükmü gereği fiyat farkı olarak belirlenen tutarın % 6'sının hakedişlerden ek kesin teminat olarak kesilmesi gerekecektir.

Yapılan incelemede anılan iş kapsamında toplam ... -TL'lik fiyat farkı ödemesi yapıldığı ancak idare tarafından mevzuat hükümlerine aykırı bir şekilde bu bedel üzerinden hesaplanacak ek kesin teminatın hakedişlerden kesilmediği, dolayısıyla sözleşmenin feshedilmesi neticesinde gelir kaydedilmesi gereken ek kesin teminatın irat kaydedilmediği, söz konusu ek kesin teminat kesilmediğinden, yukarıda yer verilen 4735 sayılı Kanunun "Sözleşmenin Feshine İlişkin Düzenlemeler" başlıklı 22'nci maddesi hükmü gereği ek kesin teminat üzerinden hesaplanacak güncellenmiş tutar ile ek kesin teminat arasında doğacak farkın da kesilmediği ve bu suretle toplam ...- TL kamu zararına neden olduğu tespit edilmiştir.

Bununla birlikte kamu zararı tutarı ... TL'nin .. TL'sinin .. tarih ve ... nolu tahsilât makbuzu ile ...-TL'sinin .. tarih ve 798720 nolu tahsilat makbuzu ile ...-TL'sinin ise ... tarih ve ... nolu tahsilat makbuzu ile tahsil edildiği anlaşıldığından, konu hakkında ilişilecek husus kalmadığına, 6085 sayılı Sayıştay Kanunu'nun 55'inci maddesi uyarınca İlamın tebliğ tarihinden itibaren altmış gün içerisinde Sayıştay Temyiz

Kurulu nezdinde temyiz yolu açık olmak üzere oy birliğiyle,

karar verildi.