

Yapım ihalesinde Kış şartlarının hüküm sürdüğü Ocak ayında sözleşme imzalanması yükleniciye yüklenebilecek bir sorumluluk olmadığından ve yer teslimi yapıldıktan sonra da işin sözleşmede belirtilen süre içerisinde tamamlanmış olması nedeniyle cezai işlem tesis edilmesinin doğru olmayacağı hk

Kamu İdaresi Türü	Belediyeler ve Bağlı İdareler
Yılı	2019
Dairesi	8
Karar No	257
İlam No	176
Tutanak Tarihi	18.10.2022
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

... Belediyesinde “...” ihalesi kapsamında; gecikme cezasının kesilmemesi sonucu oluşan ... TL tutarındaki kamu zararı hakkında, ... sayılı İlam’ın ... maddesiyle verilen tazmin hükmüne ilişkin olarak Harcama Yetkilisi ..., Gerçekleştirme Görevlisi ... ile Diğer Sorumlular ... ve ... tarafından Temyiz Kurulu’na sunulan ... tarih ve ... Sayıştay evrak kayıt numaralı ortak dilekçe üzerine Temyiz Kurulu tarafından verilen ... tarih ve ... tutanak numaralı bozma kararı çerçevesinde 6085 sayılı Sayıştay Kanunu’nun 55’inci maddesinin yedinci fıkrası hükmü gereğince konunun görüşülmesine karar verildi.

Söz konusu işe ait Sözleşmenin “Sözleşmenin Süresi” başlıklı 9’uncu maddesinde; Sözleşmenin süresinin, işe başlama tarihinden itibaren 60 takvim günü olduğu; “İşe Başlama Tarihi” başlıklı 10.2’nci maddesinde ise, Sözleşme imzalandıktan sonra 5 gün içerisinde yer teslimi yapılarak işe başlanacağı belirtilmiştir.

Bahsi geçen Sözleşmenin “Süre Uzatımı Verilebilecek Haller ve Şartları” başlıklı 25’inci maddesinde;

“25.1. Mücbir sebepler nedeniyle süre uzatımı verilebilecek haller aşağıda sayılmıştır.

25.1.1. Mücbir sebepler:

a) Doğal afetler.

b) Kanuni grev.

c) Genel salgın hastalık.

ç) Kısmi veya genel seferberlik ilanı.

d) Gerektiğinde Kamu İhale Kurumu tarafından belirlenecek benzeri diğer haller.

25.1.2. Yukarıda belirtilen hallerin mücbir sebep olarak kabul edilmesi ve yükleniciye süre uzatımı verilebilmesi için, mücbir sebep olarak kabul edilecek durumun;

- a) Yüklenicinin kusurundan kaynaklanmamış olması,
 - b) Taahhüdün yerine getirilmesine engel nitelikte olması,
 - c) Yüklenicinin bu engeli ortadan kaldırmaya gücünün yetmemesi,
 - ç) Mücbir sebebin meydana geldiği tarihi izleyen yirmi gün içinde yüklenicinin İdareye yazılı olarak bildirimde bulunması,
 - d) Yetkili merciler tarafından belgelendirilmesi,
- zorunludur.

25.2. İdareden kaynaklanan nedenlerle süre uzatımı verilecek haller

25.2.1. İdarenin sözleşmenin ifasına ilişkin yükümlülüklerini yüklenicinin kusuru olmaksızın, öngörülen süreler içinde yerine getirmemesi ve bu sebeple sorumluluğu yükleniciye ait olmayan gecikmelerin meydana gelmesi, bu durumun taahhüdün yerine getirilmesine engel nitelikte olması ve yüklenicinin bu engeli ortadan kaldırmaya gücünün yetmemiş olması halinde, işi engelleyici sebeplere ve yapılacak işin niteliğine göre, işin bir kısmına veya tamamına ait süre en az gecikilen süre kadar uzatılır.”

Denilmekte,

Anılan Sözleşmenin “Gecikme Halinde Uygulanacak Cezalar ve Kesintiler ile Sözleşmenin Feshi” başlıklı 34.2’nci maddesinde ise;

“Yüklenicinin, sözleşmeye uygun olarak malı süresinde teslim etmemesi halinde, gecikilen her takvim günü için sözleşme bedelinin % 0,03 (on binde üç) oranında gecikme cezası uygulanır.”

Hükmüne yer verilmektedir.

Yukarıda yer verilen sözleşme hükümlerinden; yüklenicinin taahhüdünü belirlenen sürede yerine getirmek zorunda olduğu, işin çeşitli sebeplerle süresi içinde geçici kabule hazır hale getirilmemesi halinde idare tarafından belirlenen günlük gecikme cezasının uygulanması gerektiği anlaşılmaktadır.

... İşinin ihalesi 18.05.2017 tarihinde yapılmış olup, malzeme temini ve montaj işleminin 60 günlük süre içerisinde bitirilmesi öngörülmüştür. Ancak firma hakkında yapılan güvenlik soruşturması sonucunun gecikmesi nedeniyle en uygun teklifi vermiş olan ... Tic. Ltd. Şti teklifini geri çekmiş bunun üzerine ikinci uygun teklifi veren ... firması ile Ocak ayında sözleşme imzalanmak zorunda kalınmıştır. Sözleşmenin imzalandığı tarihte mevsimsel şartların işin yapımına uygun olmaması nedeniyle yer teslimi normal çalışma döneminin başlangıcında, yani nisan ayında yapılmış ve yüklenicinin 15 Nisan itibariyle işe başlaması sağlanmıştır.

Kış şartlarının hüküm sürdüğü Ocak ayında sözleşme imzalanması yükleniciye yüklenebilecek bir sorumluluk olmadığından ve yer teslimi yapıldıktan sonra da işin sözleşmede belirtilen süre içerisinde tamamlanmış olması nedeniyle cezai işlem tesis edilmesinin doğru olmayacağı görülmektedir.

Bu itibarla, söz konusu yapım işinde yüklenicinin taahhüdünü yer tesliminden itibaren sözleşmede belirlenen sürede yerine getirmesi nedeniyle gecikme meydana gelmediği anlaşıldığından, kamu zararı oluşturmayan ... TL ile ilgili olarak ilişilecek bir husus bulunmadığına oy birliğiyle karar verildi.