

yüzde 20 keşif artışına gidilmesine karar verilmiş olmasına rağmen keşif artışına ilişkin ek kesin teminatın yükleniciden alınmaması sonucu TL kamu zararına neden olduğu hususu ile ilgili olarak;

Yılı 2011 Dairesi 5 Karar No 6 İlam No 6 Tutanak Tarihi 13.12.2012 Kararın Konusu İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Ek kesin teminat 13.12.2010 tarihinde ihalesi ve 20.12.2010 tarihinde sözleşmesi imzalanan TL sözleşme bedelli A.Ş. yüklenimindeki “..... işi”nde; A) tarih ve Sayılı ve tarih ve sayılı Belediyesi Daire Başkanlığı yazısı ve Başkanlık oluru ile 27.07.2011 tarihi itibarıyla yüzde 20 keşif artışına gidilmesine karar verilmiş olmasına rağmen keşif artışına ilişkin ek kesin teminatın yükleniciden alınmaması sonucu TL kamu zararına neden olduğu hususu ile ilgili olarak; 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu’nun “Sözleşme Kapsamında Yaptırılacak İlave İşler, İş Eksilişi ve İşin Tasfiyesi” başlıklı 24 üncü maddesinde; “Mal ve hizmet alımlarıyla yapım sözleşmelerinde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş; a) Sözleşmeye esas proje içinde kalması, b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması, Şartlarıyla, anahtar teslimi götürü bedel ihale edilen yapım işlerinde sözleşme bedelinin % 10’una, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapım

işleri sözleşmelerinde ise %20'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir..." "Ek Kesin Teminat" başlıklı 12 inci maddesinde aynen; " 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 hak edişlerden kesinti yapılmak suretiyle de karşılanabilir." Denilmektedir. Bu hükümlere göre söz konusu işte, % 20 oran dahilinde yapılan iş artışı sonucu meydana gelen sözleşme bedelindeki artışın üzerinden % 6 oranında ek kesin teminat alınması gerekmektedir. Ancak, 27.07.2011 tarihi itibarıyla yüzde 20 keşif artışına gidildiği, bu keşif artışı nedeniyle sözleşme bedelinde meydana gelen TL artışa ilişkin TL ek kesin teminatın yükleniciden alınmadığı tespit edilmiş ise de; Söz konusu hizmet alımı işinin, 31.12.2011 tarihinde sona erdiğini ve kabulünün yapıldığı, kesin teminatının da yükleniciye iade edilmiş olduğu anlaşıldığından kamu zararı oluşmadığından ilişilecek husus bulunmadığına ..oybirliğiyle, Üye 'in "..... Belediyesinde muhtelif işlerde meydana gelen iş artışlarında, ek kesin teminatın alınmaması süreklilik arz ettiğinden, 4735 sayılı Kamu ihale Sözleşmeleri Kanunu'na aykırı davranışta buluna sorumlular hakkında Cumhuriyet savcılığına suç duyurusunda bulunulması gerekmektedir." şeklindeki ilave görüşleri üzerine yapılan değerlendirmede Cumhuriyet Savcılığına suç duyurusunda bulunulmasına gerek olmadığına oy çokluğuyla, B) 27.07.2011 tarih tarihi itibarıyla yüzde 20 keşif artışına gidilmesi sonucunda, ilgili işe ait sözleşme bedelinde meydana gelen TL tutarında artışa ilişkin damga vergisi kesintisinin yapılmaması sonucu TL kamu zararına neden olduğu hususu ile ilgili olarak; 488 sayılı Damga Vergisi Kanununun 1. maddesinde, bu Kanuna ekli (1) sayılı tabloda yazılı kâğıtların damga vergisine tabi olduğu; 3. maddesinde, resmi daireler ile kişiler arasındaki işlemlere ait kâğıtların damga vergisinin kişilerce ödeneceği; 14. maddesinin ilk fıkrasında, kâğıtların damga vergisinin bu Kanuna ekli (1) sayılı Tabloda yazılı nispet veya miktarlarda alınacağı, aynı maddenin 2'nci fıkrasında ise belli parayı ihtiva eden mukavelenamelerin

değiştirilmesi halinde artan miktarın aynı nispette vergiye tabi olacağı belirtilmiştir. Buna göre, iş artışları nedeniyle sözleşme miktarında meydana gelen artışlardan aynı oranda, yani Kanuna ekli 1 sayılı tablonun I'inci bölümünün 1/A sırasında belirtildiği üzere binde 8,25 oranında damga vergisi alınması gerekmektedir. Ancak söz konusu işte, sözleşme bedelinde yapılan TL artıştan binde 8,25 oranında damga vergisi kesintisi yapılmadığı görülmüştür. Kamu zararı tutarı TL'nin tarih ve yevmiye No'lu muhasebe işlem fişi ile A.Ş.'den tahsil edildiğinden ilişilecek bir husus bulunmadığına oybirliğiyle karar verildi.]]>