



Teknik Personel Olarak Tekniker Yerine Mühendisi Diplomasının Sunulmasına İdarenin Sessiz Kalması Halinde Teknik Personel Bildirimi Yapılmadığı Gerekçesiyle Ceza Kesilemeyeceği

Bu karar, “birim fiyat ihale edilen yapım işinde yüklenici tarafından yer tesliminden sonra beş gün içerisinde inşaat teknikeri yerine yükleniciye ait inşaat mühendisi diplomasının sunulduğu, idarece bu personel hakkında gerekli inceleme yapılarak kabul edilmediğine ya da değiştirilmesine dair on gün içerisinde yükleniciye bir bildirim yapılmadığı durumlarda teknik personel bildirimi yapılmadığı gerekçesiyle ceza kesilmesinin uygun olmadığı” hakkındadır.

T.C.

ÇEVRE VE ŞEHİRCİLİK BAKANLIĞI

Yüksek Fen Kurulu Başkanlığı

Görüş No: 2020/176

Görüş Tarihi: 28/10/2020

YÜKSEK FEN KURULU GÖRÜŞÜ

... tarafından 4734 Kamu İhale Kanunu’na istinaden yayımlanan Kültür Varlıkları İhale Yönetmeliği’ne göre ... tarihinde ihale edilerek, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu’na göre ... tarihinde birim fiyat sözleşmeye bağlanan “...İşi”nde inşaat

teknikeri taahhütnamesinin zamanında verilmediği ve teknik personel bildirim cezası tutanağı düzenlendiği ve gecikme cezası kesilmesi ile ilgili olarak tereddüde düşüldüğü belirtilerek görüşümüzün bildirilmesinin talep edilmesiyle konu incelenip değerlendirilmiştir.

Yüklenicinin görüş ve talebi;

Sözleşmesine göre istenen inşaat teknikeri taahhütnamesi yerine süresi içerisinde verdiği diplomasının yeterli olduğu, şahıs firması olması ve kendisinin inşaat mühendisi olması nedeni ile ilgili taahhüdü karşıladığı ve şahıs firması olarak kendini gösterdiğinden noter taahhüdüne gerek olmadığı, ayrıca İdaresince 15 gün içerisinde bir itiraz gelmediği bu nedenle ceza kesilmemesi gerektiğine ilişkindir.

İdaresinin görüş ve değerlendirmesi ise;

Sözleşmenin 23.3 üncü maddesi ve Uygulama İşleri Genel Şartnamesinin 19 uncu maddesine istinaden inşaat teknikerine ilişkin noter onaylı taahhütname idareye sunulmadığından sözleşmesine göre hesaplanan miktarda ceza uygulanması gerektiği yönündedir.

Tarafların görüş, talep ve değerlendirmeleri bu şekilde açıklandıktan sonra konunun inceleme ve değerlendirilmesine geçilmiştir.

Söz konusu işin yer tesliminin 07.01.2019 tarihinde yapıldığı, fakat işyerini kullanan kurumun taşınma işlemleri tamamlanamadığından ancak 02.07.2019 tarihinde işe başlama tutanağı ile işin fiili olarak başlatılabildiği, bu süreçte teknik personel taahhütnamelerinde yer alan inşaat teknikeri yerine yüklenici tarafından inşaat mühendisi olarak yükleniciye ait diplomanın sunulduğu, yüklenici tarafından 22.01.2019 tarihinde verilen hak ediş dilekçesine istinaden 1 inci hakediş çalışmaları esnasında inşaat teknikerine ait noter onaylı taahhütnamenin eksik olduğunun İdaresince fark edildiği, 13.05.2019 tarihli yazı ile yükleniciden eksikliğin giderilmesinin talep edildiği, 17.05.2019 tarihinde yüklenici tarafından İnşaat Mühendisleri Odası kayıt belgesi verildiği, akabinde şifahen taahhüt istenmesi üzerine 31.05.2019 tarihinde yüklenici tarafından noter taahhütnamesi verildiği, buna istinaden İdaresince Sözleşmenin 23.3 üncü maddesine ve Uygulama İşleri Genel Şartnamesinin 19 uncu maddesine istinaden yer tesliminden 5 gün sonraki 12.01.2019 tarihi ile inşaat teknikeri personel taahhütnamesinin verildiği 31.05.2019 tarihi arasında geçen 139 gün için Sözleşmenin 23.3. üncü maddesine göre ceza kesilmesi için 22.01.2020 tarihinde ceza tutanağı düzenlendiği, yüklenicinin, sözleşmede verilen süre içerisinde diplomasını sunduğu ancak şahıs şirketi olduğu için teknik personel taahhütnamesini vermediği, İdaresince 15 gün içerisinde bir itiraz gelmediği gerekçesi ile cezaya itiraz ettiği ve uyuşmazlığın bundan dolayı oluştuğu anlaşılmaktadır.

İşe ait sözleşmenin “Teknik personel bulundurulması” başlıklı 23 üncü maddesinde; “23.1. Yüklenici, İdari Şartnamenin 7.3.3 üncü maddesi uyarınca, bildirdiği teknik personelin onaylandığının kendisine bildirildiği tarihten itibaren aşağıda adet ve unvanları belirtilen teknik personeli iş programına göre belirlenen süre dahilinde iş yerinde bulundurmak zorundadır. Şantiye şefi, mimar ve inşaat mühendisleri iş programına bağlı kalmaksızın iş yerinde devamlı olarak bulunmak zorundadır.

İstenen Teknik Personel Taahhütnamesi ve Listesi

Adet	Pozisyonu	Mesleki Unvanı	Mesleki Özellikleri
1	Şantiye şefi	Mimar	En az 5 yıl deneyimli
1	Şantiye teknik personeli	İnşaat Teknikeri	En az 3 yıl deneyimli
1	Şantiye teknik personeli	Makine Teknikeri	En az 3 yıl deneyimli
1	Şantiye teknik personeli	Elektrik Teknikeri	En az 3 yıl deneyimli

23.2. Yüklenici, yukarıda adet ve unvanları belirtilen teknik personeli iş başında bulundurmadiğı takdirde;

Şantiye şefi	Mimar	İçin günlük gecikme cezası (sözleşme bedeli %0.06 (on binde altı)) nın ½ si TL/gün
Şantiye teknik personeli	İnşaat Teknikeri	İçin günlük gecikme cezası (sözleşme bedeli %0.06 (on binde altı)) nın ½ si TL/gün
Şantiye teknik personeli	Makine Teknikeri	İçin günlük gecikme cezası (sözleşme bedeli %0.06 (on binde altı)) nın ½ si TL/gün
Şantiye teknik personeli	Elektrik Teknikeri	İçin günlük gecikme cezası (sözleşme bedeli %0.06 (on binde altı)) nın ½ si TL/gün

ceza müteakiben düzenlenecek ilk hakedişten kesilir.

23.3. Teknik personel bildirimi ve belgeleri süresinde verilmediğı takdirde her bir gecikme günü için günlük gecikme cezasının ½'si tutarında ceza kesilir.

23.4. Teknik personelin idareye bildirilmesi ve iş yerinde bulundurulmasıyla ilgili hususlarda Uygulama İşleri Genel Şartnamesinde yer alan hükümler uygulanır” hükümleri yer almaktadır.

İşe ait Sözleşme eki Uygulama İşleri Genel Şartnamesi’nin “İşin yürütülmesi için gerekli personel ve araçlar” başlıklı 19 uncu maddesinde;

“Madde 19-

.....

Yüklenici, sözleşmesine göre iş yerinde bulundurulması istenen teknik personelin isimleri ile belgelerini (diploma, meslek odası kayıt belgesi, noterden alınan taahhütname) Teknik Personel Bildirimi ile birlikte yer tesliminin yapıldığı tarihten itibaren beş gün içerisinde İdareye bildirmek zorundadır. İdare, bu personel hakkında gerekli incelemeyi yaptıktan sonra kabul edip etmediğini **on gün içinde** Yükleniciye bildirir. İdare tarafından bu süre içerisinde herhangi bir bildirim yapılmadığı takdirde Teknik Personel Bildirimindeki teknik personel kabul edilmiş sayılır.

Yüklenici tarafından bildirilen teknik personelin İdare tarafından kabul edilmemesi halinde, kabul edilmeyen teknik personel yerine yeni bir teknik personel bildirilmesi için Yükleniciye beş gün süre verilir. Yüklenici, verilen süre içerisinde yeni bir teknik personel bildirmeye mecburdur. Aksi halde, teknik personel için sözleşmesinde öngörülen günlük cezalar uygulanır.

...” hükümleri yer almaktadır.

Söz konusu mevzuat hükümleri dikkate alındığında; yüklenicinin sözleşmesine göre iş yerinde bulundurulması istenen teknik personelin isimleri ile belgelerini (diploma, meslek odası kayıt belgesi, noterden alınan taahhütname) Teknik Personel Bildirimi ile birlikte yer tesliminin yapıldığı tarihten itibaren beş gün içerisinde İdareye bildirmek zorunda olduğu, İdarenin, bu personel hakkında gerekli incelemeyi yaptıktan sonra kabul edip etmediğini on gün içinde yükleniciye bildirmesi gerektiği, İdare tarafından bu süre içerisinde herhangi bir bildirim yapılmadığı takdirde Teknik Personel Bildirimindeki teknik personelin kabul edilmiş sayılacağı, yüklenici tarafından bildirilen teknik personelin İdare tarafından kabul edilmemesi halinde, kabul edilmeyen teknik personel yerine yeni bir teknik personel bildirilmesi için yükleniciye beş gün süre verileceği ve yüklenicinin verilen süre içerisinde yeni bir teknik personel bildirmeye mecbur olduğu, aksi halde, teknik personel için sözleşmesinde öngörülen günlük cezalar uygulanacağı hususları açıktır.

Yapılan tespit ve değerlendirmeler göz önünde bulundurulduğunda, birim fiyat ihale edilen bu işte, yüklenici tarafından yer tesliminden sonra beş gün içerisinde teknik personel bildirimi yapıldığı, diğer teknik personele ilişkin belgeler ile birlikte inşaat

teknikeri yerine yükleniciye ait inşaat mühendisi diplomasının sunulduğu, meslek odası kayıt belgesi ve şahıs şirketi olması nedeniyle noter taahhüdü sunulmadığı, İdaresince bu personel hakkında gerekli inceleme yapılarak kabul edilmediğine ya da değiştirilmesine dair on gün içerisinde yükleniciye bir bildirim yapılmadığı, dolayısıyla teknik personelin İdaresince kabul edilmiş sayıldığı hususları göz önünde bulundurulduğunda Sözleşmenin 23.3 üncü maddesi uyarınca inşaat teknikerine ait teknik personel bildirimi yapılmadığı gerekçesiyle ceza kesilmesinin uygun olmadığı ancak bu konudaki yetki ve sorumluluğun İdaresinde olduğu değerlendirilmektedir.

1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Teşkilatı Hakkında Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin 112 nci maddesinin 1 inci fıkrasının (ç) bendine istinaden, 28/10/2020 tarihinde yapılan toplantıda katılanların oy birliği ile iş bu görüşe varılmıştır.

Telefon: +90 (312) 473 84 23

E-Posta: mts@mevzuattakip.com.tr

Adres: Çetin Emeç Bulvarı Hürriyet Cad. No: 2/12 Çankaya ANKARA