



Sayı : 19644152-
Konu :Görüş İstemi

..... İL ÖZEL İDARESİNE

İlgi : 19.12.2013 tarihli ve 643-5506 sayılı yazınız.

İlgi yazınız ile, İli Merkez Hükümet Konağı Yapım İşi'nin idarenizce ihale edilerek 11.01.2011 tarihinde anahtar teslimi götürü bedel üzerinden sözleşmeye bağlandığı, iş devam etmekte iken, İstanbul Anadolu 15. Asliye Ticaret Mahkemesinin 21.05.2013 tarihinde işin yüklenicisinin iflasına karar vermesi üzerine sözleşme feshedilerek fesih ve tasfiye işlemlerinin yürütülmekte olduğu, ancak işin fesih kesin hesabının yapılması sırasında hesap yöntemi konusunda idarenizde oluşan tereddütler nedeniyle, konu hakkında görüşlerimizin bildirilmesi istenilmektedir.

Benzer konuda daha önce Kurulumuza yapılan başvurular üzerine, yapım işlerinde fesih sonrası yapılması gereken iş ve işlemler detaylı olarak incelenmiş olup, konu ile ilgili Milli Savunma Bakanlığına yazılan 08.02.2008 tarih ve 03/170 sayılı yazı ile, Türk İnşa Genel Başkanlığına yazılan 21.02.2008 tarih ve 03/225 sayılı yazıların birer suretleri, idarenizde oluşan tereddütlerin giderilmesinde yardımcı olacağı düşüncesiyle yazımız ekine gönderilmektedir.

Bu yazılarımızda özetle;

Sözleşme eki Yapım İşleri Genel Şartnamesi'nin 47 nci maddesine göre hesap kesme hakedişinin yüklenici ile birlikte 40 ncı maddesindeki esaslara göre yapılmasının hüküm altına alındığı ve ayrıca, 40 ncı maddede, kesin hesap işlemlerinin sözleşme ve eklerinde öngörülen hükümler çerçevesinde gerçekleştirilmesinin gerekli olduğu belirtilmektedir. Yine 47 nci maddede; feshedilen sözleşme konusu işlerin hesabının genel hükümlere göre yapılacağı ve böylece yüklenicinin idare ile ilişkisinin kesilmiş olacağı ifade edilmiştir.

Bu hükümler birlikte değerlendirildiğinde; kesin hesap ve kesin hakedişin idare ve yüklenici ile birlikte yapılması, fesih nedeniyle idarenin uğradığı zarar ve ziyanın ise, fesih kesin hesabına dayalı olarak genel hükümler çerçevesinde yükleniciden talep edilmesinin esas olduğu anlaşılmaktadır.

Anahtar teslimi götürü bedel sözleşmelere göre hesap kesme hakedişi; feshin başlangıç tarihine kadar yüklenici tarafından gerçekleştirilen imalatların tespitine ve fiyatlandırılmasına dayandırılmalıdır. Bütün bu tespitler, işe ait sözleşme ve eki ihale dokümanlarındaki şartlar değiştirilmeden yapılmalıdır. Bu tip sözleşmelerin fesih kesin hesabı ve kesin hakedişinin hazırlanması sırasında yapılan işin; işe göre gerçekleşme oranının nasıl tespit edileceği önemli bir husustur.

4735 sayılı Kanunun İlkeler başlıklı 4 üncü maddesinde yer alan "Bu Kanun kapsamında yapılan kamu sözleşmelerinin tarafları, sözleşme hükümlerinin uygulanmasında eşit hak ve yükümlülüklerle sahiptir... Kanunun yorum ve uygulanmasında bu prensip göz önünde bulundurulur." hükmü gereği, bu oranın tespitinde, tarafların hakları ve yükümlülükleri göz önünde bulundurularak öncelikle akdedilen sözleşme ve eklerindeki esaslar mesnet alınmalıdır.

Bu doğrultuda, sözleşme ve eki ihale dokümanları olan, uygulama projeleri, mahal listesi, genel ve özel teknik şartnameler, varsa açıklamalar ve diğer ekler esas alınarak, yerinde fiilen yapılan tüm imalat metrajları çıkartılmalı ve buna dayalı olarak tüm imalat miktarları belirlenmelidir. Ayrıca yapılmayan iş kısımlarına ait imalatların metraj ve miktarları da aynı esaslara dayandırılarak aynı yöntemle tespit edilmelidir. Böylelikle, yapılan ve yapılmayan işlere ait fiziki durum iş kalemi ve metraj bazında ortaya konulmuş olacaktır.



T.C.
ÇEVRE VE ŞEHİRCİLİK BAKANLIĞI
Yüksek Fen Kurulu Başkanlığı

Sayı : 19644152-
Konu : Görüş İstemi

- 2 -

İşe ait özel şartları ve nitelikleri ile sözleşme ve eklerinde öngörülen hükümler dikkate alınarak yüklenicinin teklifi ekinde iş kalemlerine ve/veya iş guruplarına ait bileşenler ve bunlara ait fiyatlar verilmiş ise fiyatlar arasındaki dengede dikkate alınarak bu fiyatlar, idare ve diğer idarelerdeki fiyatlar, piyasa fiyatları ve yaklaşık maliyete esas fiyatların birlikte değerlendirilmesi sonucu her bir iş kalemine ait en uygun fiyatların belirlenmesine müteakip, belirlenen bu fiyatların; yukarıda izah edildiği şekilde tespit edilmiş bulunan sözleşme kapsamında yapılacak olan tüm imalatlara ait iş kalemi miktarlarıyla çarpılarak bulunacak bedel ile, yapılan iş kısımlarının da aynı esaslar ve aynı bazda tespit edilecek bedeli arasındaki orandan, feshedilen işe ait gerçekleşme oranı belirlenebilecektir.

Bulunan bu gerçekleşme oranının sözleşme götürü bedeli ile çarpılması suretiyle yapılan işlerin götürü bedel karşılığı belirlenmiş, bu bedel hesap kesme hakedişine yansıtılmak suretiyle fesih kesin hesabı yapılmış olacaktır.

Değerlendirmesi yapılmış olup konunun, ekte gönderilen yazılarımız çerçevesinde sonuçlandırılabilmesi hususunda,

Bilgi edinilmesini rica ederim.

Fuat ARABACI
Bakan a.
Kurul Başkanı V.
(imza)

EKLER:

- 1) 08.02.2008 tarihli yazımız (5 sayfa)
- 2) 21.02.2008 tarihli yazımız (4 sayfa)