



T.C.  
ÇEVRE, ŞEHİRCİLİK VE İKLİM DEĞİŞİKLİĞİ BAKANLIĞI  
Yüksek Fen Kurulu Başkanlığı

Görüş No : 2022/05  
Görüş Tarihi : 05/01/2022

### YÜKSEK FEN KURULU GÖRÜŞÜ

... tarafından 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre ... tarihinde ihale edilerek, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'na göre ... tarihinde birim fiyat sözleşmeye bağlanan "... Yapım İşi"nde; sözleşmede yer alan havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günlerde değişiklik yapıp yapılamayacağı hususunda Kurulumuz görüşü talep edilmektedir.

Konu, gönderilen bilgi ve belgeler ile ilgili mevzuatı çerçevesinde Kurulumuzca inceleme ve değerlendirmeye tabi tutulmuş olup, anlaşmazlık konusuna ilişkin tarafların görüş, talep ve değerlendirmeleri aşağıda belirtildiği şekildedir.

Yüklenicinin konuya ilişkin görüş ve talebi;

Çevre, Şehircilik ve İklim Değişikliği Bakanlığı, Yüksek Fen Kurulu Başkanlığı'nın 24/09/2018 tarihli ve 166191 sayılı genelgesinde ... İli ... İlçesi için belirlenen "*Havanın Fen Noktasından Çalışmaya Uygun Olmayan Devresi*"nin 15 Ekim - 10 Nisan olarak belirlendiği, bahse konu işte çalışılmayan dönemin revizesi ve buna bağlı ödenek dilimlerinin güncellenmesi gerektiği yönündedir.

İdaresinin görüş ve değerlendirmesi;

Tip sözleşmenin 9.4. maddesinin açıklamasını içeren 11.1 inci dipnotunda havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günlerin tespitinde Çevre, Şehircilik ve İklim Değişikliği Bakanlığı tarafından yayınlanan ilgili genelgenin dikkate alınabileceği ancak bu durumun zorunlu kılınmadığı,

Sözleşmenin 12 nci maddesi ile Yapım İşleri Genel Şartnamesi'nin (YİĞŞ) 17 inci maddesi hükümleri gereği, bu işte çalışılmayan dönemin revizesi ve buna bağlı ödenek dilimlerinin güncellenmesinin uygun görülmediği belirtilmektedir.

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

İşe ait sözleşmenin "*İşe başlama ve bitirme tarihi*" başlıklı 9 uncu maddesinde; "... 9.4. Bu işyerinde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günler 20.11.2021 - 20.03.2022 tarihleri arasındaki 120 (YüzYirmi) gündür. ..." şeklinde yer aldığı, Çevre, Şehircilik ve İklim Değişikliği Bakanlığı, Yüksek Fen Kurulu Başkanlığı'nın 24/09/2018 tarihli ve 166191 sayılı genelgesinde ... İli ... İlçesi için belirlenen "*Havanın Fen Noktasından Çalışmaya Uygun Olmayan Devresi*"nin 15 Ekim - 10 Nisan olarak belirlendiği,

Yüklenicinin, Bakanlık genelgesinin dikkate alınarak çalışılmayan dönemin revizesini ve buna bağlı ödenek dilimlerinin güncellenmesini istediği, idaresinin ise bu talebin uygun görülmediğini belirtmesi üzerine taraflar arasında anlaşmazlık çıktığı, idaresi yazısı ve eklerinde görülmektedir.

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "*Sözleşmede değişiklik yapılması*" başlıklı 15 inci maddesinde;

T.C.  
ÇEVRE, ŞEHİRCİLİK VE İKLİM DEĞİŞİKLİĞİ BAKANLIĞI  
Yüksek Fen Kurulu Başkanlığı

Görüş No : 2022/05  
Görüş Tarihi : 05/01/2022

*“Sözleşme imzalandıktan sonra, sözleşme bedelinin aşılması ve idare ile yüklenicinin karşılıklı olarak anlaşması kaydıyla, aşağıda belirtilen hususlarda sözleşme hükümlerinde değişiklik yapılabilir:*

*a) İşin yapılma veya teslim yeri.*

*b) İşin süresinden önce yapılması veya teslim edilmesi kaydıyla işin süresi ve bu süreye uygun olarak ödeme şartları.”*

İşe ait sözleşmenin *“Sözleşmede değişiklik yapılması”* başlıklı 24 üncü maddesinde;

*“Sözleşme imzalandıktan sonra, sözleşme bedelinin aşılması ve İdare ile Yüklenicinin karşılıklı olarak anlaşması kaydıyla, aşağıda belirtilen hususlarda sözleşme hükümlerinde değişiklik yapılabilir:*

*a) İşin yapılma yeri,*

*b) İşin süresinden önce yapılması kaydıyla işin süresi ve bu süreye uygun olarak ödeme şartları.”*

Hükümleri yer almaktadır.

Bu hükümlere göre; sözleşme imzalandıktan sonra 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun 15 inci maddesi ve işe ait sözleşmenin 24 üncü maddesinde açıklanan kurallara uyulması kaydıyla, bu maddelerin (a) ve (b) fıkralarında belirtilen hususlarda ancak değişiklik yapılmasının mümkün olduğu, bunun dışında sözleşme imzalandıktan sonra sözleşmede değişiklik yapılmasının mümkün olmadığı, ihale aşamasındaki şartların, sözleşme imzalandıktan sonra tarafları etkileyecek sonuçlar doğuracak şekilde değiştirilmesinin mevzuat hükümlerine aykırı olduğu, diğer taraftan yüklenicinin sözleşme şartlarını bilerek, isteyerek ve kabul ederek bu şartlarda sözleşmeyi imzaladığı hususları birlikte dikkate alındığında; *“Havanın Fen Noktasından Çalışmaya Uygun Olmayan Devresi”* için Bakanlık Genelgesinde yer alan tarihlerin dikkate alınamayacağı, dolayısıyla işe ait sözleşmenin *“İşe başlama ve bitirme tarihi”* başlıklı 9 uncu maddesinde; *“... 9.4. Bu işyerinde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günler 20.11.2021 - 20.03.2022 tarihleri arasındaki 120 (YüzYirmi) gündür. ...”* yer alan düzenlemeye göre işlem tesis edilmesi gerektiği görüşüne,

1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Teşkilatı Hakkında Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi'nin 112 nci maddesinin 1 inci fıkrasının (ç) bendine istinaden, 05/01/2022 tarihinde yapılan toplantıda katılanların oy birliği ile varılmıştır.