



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

Karar No : 2021/113
Karar Tarihi : 28/05/2021

YÜKSEK FEN KURULU KARARI

I - KONU

... tarafından 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre ... tarihinde ihale edilerek, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'na göre ... tarihinde anahtar teslim götürü bedel sözleşmeye bağlanan "... *Yapım İşi*"nde, ihale sonucuna Kamu İhale Kurumu nezdinde üç kez yapılan itiraz sonrasında idaresince tesis edilen düzeltici işlemler sebebiyle ihale tarihi ile sözleşme imzalanması arasında yaşanan gecikmeye bağlı olarak yüklenicinin fiyat farkı hesaplanması talebinin idaresince reddedilmesi üzerine oluşan anlaşmazlığın Kurulumuzca karara bağlanmasıdır.

II - İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

Konu, gönderilen bilgi ve belgeler ile ilgili mevzuatı çerçevesinde Kurulumuzca inceleme ve değerlendirmeye tabi tutulmuş olup, sözleşme taraflarının uyumsuzluğa ilişkin görüş ve değerlendirmeleri özet olarak aşağıda belirtildiği şekildedir.

Yüklenicinin görüş ve talebi;

İhale tarihi ile sözleşmenin imzalanma tarihi arasında oluşan yaklaşık 10 aylık gecikmenin idare kusurundan kaynaklandığı, tekliflerinin 2020 yılı fiyatlarına göre oluşturulduğu, sözleşmenin 2021 yılında imzalanabildiği, pandemi koşullarının da etkisi ile malzeme ve işçilik fiyatlarında oluşan öngörülemeyen artışlar sebebiyle sözleşmenin imzalanmasında yaşanan gecikmeden dolayı işte fiyat farkı hesaplanması gerektiği,

Yönündedir.

İdaresin görüş ve değerlendirmesi ise;

Sözleşme süresinde işin bitim tarihini etkileyen bir durum bulunmadığı, işe ait İdari Şartnamenin 46 ncı, Sözleşmenin 14 üncü ve yürürlükte bulunan fiyat farkı kararnamesinin 6 ncı ve 9 uncu maddeleri uyarınca fiyat farkı hesaplanmasının mümkün olmadığı,

Yönündedir.

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

İşe ait İdari Şartnamenin;

"Tekliflerin geçerlilik süresi" başlığı altında düzenlenen 24 üncü maddesinde;

"24.1. Tekliflerin geçerlilik süresi, ihale tarihinden itibaren 60-altmış takvim günüdür.

24.2. İhtiyaç duyulması halinde, teklif geçerlilik süresinin en fazla yukarıda belirlenen süre kadar uzatılması istekliden talep edilebilir. İstekli, İdarenin bu talebini kabul edebilir veya reddedebilir. ..."

"Fiyat farkı" başlığı altında düzenlenen 46 ncı maddesinde;

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

Karar No : 2021/113
Karar Tarihi : 28/05/2021

“46.1.İhale konusu iş için sözleşmenin uygulanması sırasında fiyat farkı hesaplanmayacaktır. Ancak, mücbir sebepler veya idareden kaynaklanan nedenlerle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek suretiyle uzatılması halinde, yürürlükte bulunan fiyat farkına ilişkin esaslar dikkate alınarak fiyat farkı hesaplanacaktır.”

Hükümleri ile,

İşe ait Sözleşmenin;

“İş programı” başlığı altında düzenlenen 11 inci maddesinde;

“12.1. Yüklenici, iş programını yer tesliminin yapıldığı tarihten itibaren on beş gün içinde ... hazırlar. ...onaylanmak üzere idareye teslim edilir.

12.2. İdare iş programını verildiği tarihten itibaren başlamak üzere 10 gün içinde onaylar.”,

“Fiyat farkı ödenmesi ve hesaplanması şartları” başlığı altında düzenlenen 14 üncü maddesinde de;

“14.1. Yüklenici, gerek sözleşme süresi gerekse uzatılan süre içinde, sözleşmenin tamamen ifasına kadar, vergi, resim harç ve benzeri mali yükümlülüklerde artışa gidilmesi veya yeni mali yükümlülüklerin ihdası gibi nedenlerle fiyat farkı verilmesi talebinde bulunamaz.

14.2. Fiyat farkı hesaplanmayacaktır. Ancak, mücbir sebepler veya idareden kaynaklanan nedenlerle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek suretiyle uzatılması halinde, yürürlükte bulunan fiyat farkına ilişkin esaslar dikkate alınarak fiyat farkı hesaplanacaktır.

14.3. Sözleşmede yer alan fiyat farkına ilişkin esas ve usullerde sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik yapılamaz.”,

Hükümlerinin bulunduğu anlaşılmaktadır.

31/08/2013 tarih ve 28751 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan ve ihale tarihi itibariyle yürürlükte bulunan 4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Yapım İşlerinde Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esasların da;

“Uygulama Esasları” başlıklı 6 ncı maddesi birinci fıkrasında;

“Bu esaslara tabi yapım işi ihalelerinde fiyat farkı uygulanabilmesi için, söz konusu işlerin ihalelerine ilişkin idari şartname ve sözleşmelerde, bu Esaslara göre fiyat farkı hesaplanacağına belirtilmiş olması gerekir. Sözleşmelerde yer alan fiyat farkına ilişkin esas ve usullerde sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik yapılamaz.”,

“Fiyat Farkı Verilmesi Öngörülme Yen İşler” başlıklı 9 uncu maddesi birinci fıkrasında;

“İdari şartname ve sözleşmesinde fiyat farkı verilmesi öngörülme Yen işlerde, 4735 sayılı Kanunun 10 uncu maddesinde belirtilen mücbir sebepler ya da idareden kaynaklanan nedenlerle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek suretiyle uzatılması halinde, uzatılan süre içinde ve bu süreye göre revize edilen iş programına uygun olarak yapılan iş kalemleri ya da iş grupları için, bu madde hükmüne işin idari şartname ve sözleşmesinde ver verilmiş olması şartıyla bu Esaslara göre fiyat farkı hesaplanır.” ,

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

Karar No : 2021/113
Karar Tarihi : 28/05/2021

Hükümleri bulunmaktadır.

Bu kapsamda; işin ihale tarihi 12.05.2020 olmakla birlikte, sözleşmenin 01.03.2021 tarihinde imzalandığı ve işin idari şartnamesine göre de tekliflerin geçerlilik süresi ihale tarihinden itibaren 60 gün olmasına rağmen yüklenicinin ihalede teklif ettiği fiyat üzerinden sözleşmeyi itirazsız imzaladığı anlaşılmaktadır.

“4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Yapım İşlerinde Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar”ın “Fiyat farkı hesaplanması öngörülme yen işler” başlıklı 9 uncu maddesi birinci fıkrasında mücbir sebeplerle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek suretiyle uzatılması halinde “... bu madde hükmüne işin idari şartname ve sözleşmesinde ver verilmiş olması şartıyla bu Esaslara göre fiyat farkı hesaplanır.” hükmünün bulunduğu, işin idari şartnamesi ve sözleşmesinde de bu hükme yer verildiği görülmekle birlikte, sözleşmenin uygulanmasına ilişkin iş ve işlemlerin sözleşmenin imzalanmasından itibaren başlayacağı, dolayısı ile bu düzenlemenin sözleşme imzalanması sonrasında verilen süre uzatımlarına için geçerli olduğu, ihale tarihi ile sözleşme imzalanması arasında yaşanan gecikme için işin süresinin uzadığından bahisle işe ait sözleşme ve ekleri hükümlerine göre fiyat farkı hesaplanamayacağı değerlendirilmektedir.

III - KARAR

Konu, yukarıda belirtildiği üzere incelenmiş ve değerlendirilmiş olup, buna göre ...
“... Yapım İşi”nde;

Sözleşmenin uygulanmasına ilişkin iş ve işlemlerin sözleşmenin imzalanmasından itibaren başlayacağı, işe ait sözleşme ve eki hükümlerine göre ihale tarihi ile sözleşme imzalanması arasında yaşanan gecikme nedeniyle fiyat farkı hesaplanamayacağına,

05/01/2002 tarihli ve 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun EK 1 ve EK 2 nci maddelerine istinaden, 28/05/2021 tarihinde yapılan toplantıda katılanların oy birliği ile karar verilmiştir.