



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

Karar No : 2023/192
Karar Tarihi : 25.10.2023

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 birim fiyat sözleşmeye bağlanan "... Yapım İşi"nde; hazırlanan 2 nci revize iş programı ile ilgili olarak sözleşme tarafları arasında oluşan anlaşmazlıkla ilgili olarak yüklenici talebine istinaden Kurulumuz kararı talep edilmektedir.

II - İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

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

Yüklenicinin görüş ve talebi;

İdareden kaynaklanan ve taraflarınca ortadan kaldırılmaya güçlerinin yetmediği durumlara istinaden, ilgili ödeneklerin zamanında harcanamadığı, 05.09.2022 tarihinde düzenlenen Ağustos ayı imalatlarına esas 11 nolu hakediş itibarı ile 7.291.446,88 TL harcanabildiği, bu kaydın süre uzatımı verilmesine ilişkin Yönetim Kurulu Kararında da detaylı olarak yer aldığı, bu doğrultuda hazırlanarak 08.09.2022 tarihinde onaylanan 2 nci revize iş programında Ağustos ayı kümülatif ödeneği 7.291.446,88 TL olması gerekirken, sehven 8.671.892,10 TL olarak alındığı, buna bağlı olarak düzenlenerek, tahakkukları yapılan 13, 14, 15, 16, 17 ve 18 nolu hakedişlerde fiyat farklarının hatalı olarak hesaplandığı, söz konusu hatanın 4735 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 4 üncü maddesi ile belirlenen tarafların eşitliği ilkesi gereğince ilgili Yönetim Kurulu Kararına göre düzeltilerek onaylanacak revize iş programı mağduriyetlerine sebebiyet veren bu durumun düzeltilmesi gerektiği,

İdarenin görüş ve değerlendirmesi;

08.09.2022 tarih ve 2022/383 sayılı Yönetim Kurulu Kararı gereği işte süre uzatımı verilerek ödenek aktarımı yapıldığı, yüklenici tarafından hazırlanan 2 nci revize iş programının idarelerince yüklenici tarafından hazırlandığı şekli ile onaylandığı, 12, 13, 14, 15, 16 ve 17 nolu hakedişlerin bu revize iş programına göre düzenlendiği, bu revize iş programına göre düzenlenen hakedişlere yüklenici tarafından "yazılı ihtirazı kayıtlı" şerhi düşmemekle birlikte her hakediş sonrası dilekçe verilerek ve 2 nci revize iş programında sehven hata yapıldığı belirtilerek hak kaybı gerekçesi ile itiraz edildiği, 2 nci revize iş programında Ağustos ayı kümülatif ödeneği yüklenici tarafından sehven 8.671.892,10 TL olarak alındığından Temmuz ve Ağustos 2022 aylarına 2 nci revize iş programında ödenek dağıtıldığı, Sayıştay'ın birçok kararında iş programının onaylandığı tarihten ileriye işleyeceği, geriye işlemeyeceğinin belirtildiği, yüklenicinin hakedişlere itirazı olduğu takdirde itirazını Yapım İşleri Genel Şartnamesi (YİGS)'nin "Geçici Hakediş Raporları" başlıklı 29 uncu maddesine göre yapılması gerektiği, 2 nci revize iş programına göre düzenlenen ilk hakedişte "yazılı ihtirazı kayıtlı" şerhi düşülmemesi ve bunu takip eden hakedişin onaylanmış olması hususu göz önünde



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

Karar No : 2023/192
Karar Tarihi : 25.10.2023

bulundurulduğunda; revize iş programında geriye yönelik düzeltme yapılması ve ödemelerin düzeltilmesinin uygun bulunmadığı,

Belirtilmektedir.

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

Başvuru yazıları ve eklerinin incelenmesinden;

İşin yer tesliminin 31.08.2021 tarihinde yapıldığı, sözleşmesine göre süresinin 300 gün ve iş bitim tarihinin 26.06.2022 olduğu, sözleşmesinde, yıllık ödenek dilimlerinin 2021 yılı için %50 (6.580.500 TL) ve 2022 yılı için %50 (6.580.500 TL) olarak belirlendiği,

Sözleşmesinde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günlerin 25 Kasım-5 Mart tarihleri arasındaki 100 (yüz) olduğu, bu husus ve sözleşmesinde belirlenen yıl/yıllar ödeneği dikkate alınarak hazırlanan ilk iş programının idaresince tarihsiz onaylandığı,

İşin yürütülmesi sürecinde ...Yönetim Kurulunun 30.12.2021 tarihli ve 2021/486 sayılı kararından özetle; covid 19 salgını, kazı izinlerinde yaşanan gecikme ve kamulaştırma sorunları dolayısıyla gerek mücbir sebep gerekse idareden kaynaklı sebepler ile 2021 yılı ödeneğinin tamamının harcanmadığı, 31.10.2021 tarihi itibari ile içme suyu imalatları yapımı durdurulan işte, 25.11.2021 sonu itibari ile düzenlenip tahakkuka bağlanan 3 nolu geçici hakedişe kadar 1.514.651,77 TL harcandığı, onaylı ilk iş programında dolayısıyla sözleşmesinde belirtilen 2021 yılı ödeneği olan 6.580.500 TL'den imalata dönüştürülen dolayısıyla harcanan 1.514.651,77 TL çıkartıldıktan sonra kalan 5.065.848,23 TL'nin 2022 yılına aktarıldığı, buna karşılık işin sözleşmesinde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı 100 gün çıkartıldıktan sonra, kalan 200 günlük çalışılan günden yola çıkılarak bir günlük harcama miktarının bulunduğu, harcanamayan ödeneye karşılık, bu miktar dikkate alınarak 77 gün süre uzatımı verildiği ve revize/yeni iş bitim tarihinin 11.09.2022 olarak belirlendiği,

Bu karara istinaden hazırlanan 1 inci revize iş programında, ilk iş programına göre, yıl içi aylık dağılım dâhil, 2021 yılı ödeneğinin 1.514.651,77 TL, 2022 yılı ödeneğinin 11.646.348,20 TL olarak revize edildiği ve bu şekil hazırlanan 1 inci revize iş programının idaresince tarihsiz onaylandığı,

08.09.2022 tarihli ve 2022/393 sayılı Yönetim Kurulu kararında özetle; %19,83 oranındaki iş artışına istinaden 59 gün ve kazı izinleri, revize projeler, kamulaştırmada yaşanan sorunlar, yeni fiyat tespitinde yaşanan gecikme, malzeme temininde yaşanan gecikme, sel felaketi ile çalışılmayan günler sebebi ile de 134 gün olmak üzere, toplamda 193 gün süre uzatımı verilerek yeni/revize iş bitim tarihinin 01.07.2023 olarak belirlendiği,

İş artışı ile birlikte toplam sözleşme bedelinin 15.771.239,90 TL olarak belirlendiği, 1.514.651,77 TL'si 2021 ve 31.08.2022 tarihine kadar yapılan imalatları içeren 11 nolu geçici hakediş itibari ile 5.776.795,11 TL'si 2022 yılında olmak üzere, toplamda 7.291.446,88 TL nin harcandığı dikkate alınarak, sözleşme tutarından bu harcanan tutar çıkartıldıktan sonra kalan 5.869.553,12 TL'nin, 2022 yılı içerisinde kalan süre içerisinde idareden kaynaklı harcanamayan ödenek olarak kabul edildiği, bu defa sözleşmesinde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı 100 gün dikkate alınmadan 300 günlük çalışılan günden yola çıkılarak bir günlük harcama miktarı bulunduğu, harcanamayan ödenek, bu bir günlük harcama



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

Karar No : 2023/192
Karar Tarihi : 25.10.2023

miktarına bölünerek 134 gün, %19,83'lük iş artışına karşılık sözleşme süresinin %19,83' üne tekabül eden 59 gün ilave süre hesabı yapıldığı,

Toplamda 193 günlük bu sürenin 75 gününün, havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günler başlangıcı olan 25.11.2022 tarihine kadar, kalan 118 günün ise havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günlerin bitim tarihi olan 05.03.2022 tarihinden sonra olmak üzere yeni/revize iş bitim tarihinin 01.07.2023 olarak belirlendiği,

Yıllar ödeneğinin ise;

2021 yılı ödeneği 1.514.651,77 TL,

2022 yılı ödeneği olarak; iş artışı dâhil 15.771.239,90 TL sözleşme bedelinden, 11 nolu geçici hakediş itibari ile toplamda harcanan 7.291.446,88 TL çıkartıldıktan sonra kalan 8.479.793,02 TL, verilen 193 günlük süreye bölünerek bulunan 43.936,75 TL bir günlük harcama tutarı, 2022 yılı içerisinde kalan 75 günlük süre ile çarpılarak bulunan 3.295.256,25 TL'ye 11 nolu geçici hakediş itibari ile 2022 yılında harcanan 5.776.795,11 TL eklenerek bulunan 9.072.051,46 TL,

2023 yılı ödeneği olarak; 2023 yılına sarkan 118 gün ile 43.936,75 TL bir günlük harcama tutarının çarpılması ile elde edilen 5.184.536,50 TL,

Olarak belirlendiği,

2 nci revize iş programında, 1 inci revize iş programına göre, 2021 ve 2022 yılları için aylık dağılımların revize edildiği, 2022 yılı Haziran ayı itibariyle kümülatif (toplam) harcamanın 7.291.446,88 TL olarak belirlendiği, 2021-2022 arası havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günler ilk ve 1 inci revize iş programında 100 gün iken 2 nci revize iş programında 25 Kasım-5 Ocak arası 31 gün olarak dikkate alındığı ve bu şekilde hazırlanan 2 nci revize iş programının idaresince tarihsiz onaylandığı,

22.06.2023 tarihli ve 2023/193 sayılı Yönetim Kurulunun kararı ile 60 gün süre uzatımı verilerek, revize/yeni iş bitim tarihinin 30.08.2023 olarak belirlendiği, buna istinaden yüklenici tarafından hazırlanan 3 üncü revize iş programında;

2 nci revize iş programında 2022 yılı Mayıs ayına kadar harcanacak ödenek olarak belirlenmiş olan toplam 6.847.453,33 TL nin 3 üncü revize iş programında da aynen alındığı, ancak 2022 Haziran, Ağustos ve Aralık ayları ile 2023 Ocak ve Şubat aylarına ödenek bırakılmadığı, 2022 Haziran ayından itibaren yeni iş bitim tarihine kadar 2022 ve 2023 yılı ödenek dağılımının yeniden yapıldığı,

İdaresince düzeltilerek tarihsiz onaylanan bu 3 üncü revize iş programında ise; 2 nci revize iş programında yer teslimi ile 2022 yılı Haziran ayı arasında (bu ay dâhil) belirlenmiş ödeneklerin aynen alındığı, yüklenici tarafından ödenek bırakılmayan aylardan 2023 Şubat ayı hariç diğer aylara da ödenek bırakıldığı, yüklenici tarafından bahse konu bu 3 üncü revize iş programının "18.08.2023 tarihli 192562 sayılı evrağa istinaden itiraz kayıtlı" ibaresi ile ihtirazı kayıtlı imzalandığı,

24.08.2023 tarihli ve 2023/263 sayılı kararı ile 60 gün süre uzatımı verilerek yeni/revize iş bitim tarihinin 29.10.2023 olarak belirlendiği, buna dair bir revize iş programı hazırlanıp hazırlanmadığının gönderilen belgelerden anlaşılamadığı,



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

Karar No : 2023/192
Karar Tarihi : 25.10.2023

İdaresince verilen son süre uzatım kararı dikkate alındığında, anlaşmazlığa ilişkin olarak Kurulumuza yapılan başvuru tarihi itibarı ile işin süresinin bitmediği,

İş bu anlaşmazlığın konusunu oluşturan 2 nci revize iş programının düzenlenmesine dayanak oluşturan ...Yönetim Kurulunun 08.09.2022 tarihli ve 2022/393 sayılı kararında “... 31.08.2022 tarihine kadar da yapılan imalatları içeren ve inceleme aşamasında olan 11 numaralı hakedişe göre sözleşme fiyatlarıyla toplam 7.291.446,88-TL harcanmış olup, 5.869.553,12-TL ödenek harcanmamıştır. ...” şeklinde tespitlere yer verilerek karar alındığı,

2 nci revize iş programında 2022 yılı ödeneğinin aylar itibarı ile toplamının anılan Yönetim Kurulu kararına uygun olmakla birlikte 31.08.2022 tarihine kadar yapılan imalatları içeren 11 nolu hakedişe göre anılan tarih itibarı ile 7.291.446,88 TL harcandığı belirtilmekle birlikte sözleşme taraflarının 2 nci revize iş programında bu tutarı Ağustos ayı yerine Haziran ayı itibarı ile harcandığı gösterilerek, onayladığı,

Yüklenici tarafından bu durumun sonradan fark edilmesi üzerine, bu durumun düzeltilmesine yönelik olarak hazırlanmış olan 3 üncü revize iş programını 02.11.2022 tarihli dilekçe ile idare onayına sunulduğu, 03.11.2022 tarihli dilekçe ile 12 nolu hakedişe ait fiyat farklarının, 24.11.2022 tarihli dilekçe ile 13 nolu hakedişe ait fiyat farklarının, 02.01.2023 tarihli dilekçe ile 14 nolu hakedişe ait fiyat farklarının, 17.01.2023 tarihli dilekçe ile 15 nolu hakedişe ait fiyat farklarının, 02.03.2023 tarihli dilekçe ile 16 nolu hakedişe ait fiyat farklarının, 24.04.2023 tarihli dilekçe ile 17 nolu hakedişe ait fiyat farklarının yeniden hesaplanmasının talep edildiği,

... Yönetim Kurulunun 22.06.2023 tarihli ve 2023/193 sayılı kararı ile verilen 60 gün süre uzatımı sonrasında onaylanan 3 üncü revize iş programında bu talebin dikkate alınmaması üzerine iş programının ihtirazı kayıtlı imzalandığı, bu durumun düzeltilmesine yönelik olarak hazırlanmış olan 4 üncü revize iş programının 18.07.2023 tarihli dilekçe ile idare onayına sunulduğu, 31.07.2023 tarihli dilekçe ile de 18 nolu hakedişe ait fiyat farklarına itiraz edildiği,

Görülmektedir.

Bahse konu işte, verilen ilave sürenin belirlenmesinde ve ödenek aktarımında izlenen usul/yöntem hususunda sorumluluk idareye ait olmak üzere; anlaşmazlığa konu 2 nci revize iş programının hazırlanması ile ilgili olarak;

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun “İlkeler” başlıklı 4 üncü maddesinin üçüncü fıkrasında 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, işin sözleşmesi hükümlerinin uygulanmasında sözleşme taraflarının eşit hak ve yükümlülüklerle sahip oldukları,

İşe ait sözleşme'nin “Hüküm bulunmayan haller” başlıklı 32 nci maddesinde;

“32.1. Bu sözleşme ve eklerinde hüküm bulunmayan hallerde, ilgisine göre 4734 sayılı Kanun ve 4735 sayılı Kanun hükümleri, bu kanunlarda hüküm bulunmaması halinde ise Borçlar Kanunu hükümleri uygulanır.”,



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

Karar No : 2023/192
Karar Tarihi : 25.10.2023

6098 sayılı Türk Borçlar Kanunu'nun "Sebepsiz Zenginleşmeden Doğan Borç İlişkileri" başlıklı Üçüncü Ayrım hükümlerinin 77 nci maddesinde;

"Haklı bir sebep olmaksızın, bir başkasının malvarlığından veya emeğinden zenginleşen, bu zenginleşmeyi geri vermekle yükümlüdür.",

İşe ait sözleşme eki Yapım İşleri Genel Şartnamesi (YİGŞ)'nin;

"İş programı" başlıklı 17 nci maddesinin yedinci fıkrasında;

"İşte idarece onaylanan bir süre uzatımı olması, iş artışı/eksilişi yapılması, ödenek dilim değişikliği yapılması, idarenin izniyle havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı dönemde çalışılması, yeni fiyat tespiti yapılması gibi durumlarda ve idarece gerekli görülmesi kaydıyla yüklenici bu hususun kendisine tebliği tarihinden başlamak üzere yedi gün içinde revize iş programı düzenleyerek idarenin onayına sunmak zorundadır. Revize iş programının süresinde teslim edilmemesi veya sunulan iş programının idarece uygun bulunmaması durumunda birinci fıkradaki hükümler uygulanır.",

"İşin süresi ve sürenin uzatılması" başlıklı 29 uncu maddesinin dördüncü ve beşinci fıkralarında;

"(4) İdarenin, sözleşmenin ifasına ilişkin yükümlülüklerini Yüklenicinin kusuru olmaksızın yerine getirmemesi (yer teslimi, projelerin onaylanması, iş programının onaylanması, ödenek yetersizliği gibi) ve bu sebeple sorumluluğu Yükleniciye ait olmayan gecikmelerin meydana gelmesi, bu durumun taahhüdün yerine getirilmesine engel nitelikte olması ve Yüklenicinin bu engeli ortadan kaldırmaya gücünün yetmemiş olması halinde, işi engelleyici sebeplere ve yapılacak işin niteliğine göre, işin bir kısmına veya tamamına ait süre en az gecikilen süre kadar uzatılır."

"(5) Öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olduğu hallerde ilave işin gerektirdiği ek süre Yükleniciye verilir.",

"Geçici hakediş raporları" başlıklı 39 uncu maddesinin birinci fıkrasında;

"(1) Birim fiyat esasına göre yapılan işlerin bedellerinin ödenmesinde aşağıdaki esaslara uyulur:

a) Sözleşmeye ekli birim fiyat teklif cetvelinde yazılı veya sonradan düzenlenen yeni birim fiyatlar ile metrajlarından hesaplanan iş kalemi miktarlarının çarpımı üzerinden hesaplanan tutardan sözleşmedeki kayıtlara ve ilgili kanunlara göre yapılacak kesintiler de çıktıktan sonra, sözleşmenin ödemeye ilişkin hükümleri çerçevesinde kendisine ödenir. ...

c) Yüklenicinin yaptığı işler ile ihzarattan doğan alacakları, metrajlara göre hesaplanarak sözleşme hükümleri uyarınca kesin ödeme niteliğinde olmamak ve kazanılmış hak sayılmamak üzere geçici hakediş raporları ile ödenir. Metrajlar, yeşil defter ve eklerinde gösterilir. Yüklenici, idarenin isteği halinde, kesin hesapları da yapı denetim görevlisinin denetimi altında işe paralel olarak yürütmek zorundadır. Bu halde, geçici hakediş raporlarının düzenlenmesinde, bitmiş iş kısımları için kesin metrajdaki miktarlar dikkate alınır.",

"Kesin hakediş raporu ve hesap kesilmesi" başlıklı 40 ıncı maddesinin birinci fıkrasında;



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

Karar No : 2023/192
Karar Tarihi : 25.10.2023

“(1) Birim fiyat esaslı sözleşmelerde kesin hesaplar aşağıdaki esaslara göre yapılır:

a) İşin geçici kabulü yapıldıktan sonra, kesin hakediş raporunun düzenlenmesine esas olacak kesin metraj ve hesapların tamamlanmasına başlanır. Bunlar biri asıl olmak üzere en az üç suret halinde düzenlenir. Yüklenicinin kesin hakediş raporunun düzenlenmesinde geçici hakediş raporlarındaki rakamlara itibar edilmez ve kesin metraj ve hesaplar sonucunda bulunan miktarlar esas alınır.”,

İşe ait sözleşme eki “4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Yapım İşlerinde Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar”ın;

“Tanımlar” başlıklı 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (e) bendinde;

“e) Fiyat farkı: Birim fiyatlı sözleşmelerde, uygulama ayı içinde gerçekleşen imalat iş kalemleri ve ihzarat için; anahtar teslimi götürü bedel sözleşmelerde ise uygulama ayı içinde ilerleme yüzdelere göre gerçekleşen imalat iş grupları için, bu Esaslara göre ödenecek veya kesilecek bedeli,”,

“İş programı ve ödenek dilimi” başlıklı 7 nci maddesinin dördüncü fıkrasında;

“4735 sayılı Kanununun 10 uncu maddesinde belirtilen mücbir sebep hallerinin gerçekleşmesi veya sözleşmenin ifasının idareden kaynaklanan nedenlerle gecikmesi nedeniyle yükleniciye süre uzatımı verilmiş olması halinde, gerçekleştirilmesi gereken aya göre iş kalemleri ya da iş grupları için uzatılan süre içinde ve bu süreye göre revize edilen iş programına uygun olarak fiyat farkı hesaplanır. Bu kapsamda revize edilen iş programına yüklenicinin kusuru nedeniyle uyulmadığı takdirde ikinci fıkraya göre işlem yapılır.”,

Hükümleri bulunmaktadır.

İdareden kaynaklanan veya mücbir sebeplerle yükleniciye süre uzatımı verilmesi halinde, verilen sürelerle ve bu sürelerle karşılık yapılacak ödenek aktarımlarına bağlı olarak iş bitim tarihi ile yıl/yıllar ödeneği değişeceğinden, ortaya çıkan bu süre uzatımlarına ve ortaya çıkış tarihlerine uygun olarak her defasında, sözleşme ve eki YİĞŞ’de belirtilen hükümler ve süreler dikkate alınarak idaresince zamanında süre uzatım kararları alınması ve bu kararlarda aktarılacak ödeneğin belirtilmesi, alınan süre uzatımı ve ödenek aktarılması kararının yine zamanında yükleniciye tebliğ edilmesi, yüklenicinin de uzatılan bu süre ve aktarılacak ödenek miktarını dikkate alarak zamanında revize iş programı hazırlayıp idare onayına sunması gerektiği, idaresince onaylanan iş programı/programlarına göre iş ve işlemlerin (fiyat farkı hesaplanması dahil) yürütülmesi gerektiği, bu husustaki görev, yetki ve sorumluluğun işin idaresi ve yüklenicisinde olduğu,

Anlaşmazlığa konu 2 nci revize iş programının dayanağının ASKİ Yönetim Kurulunun 08.09.2022 tarihli ve 2022/393 sayılı süre uzatımı verilmesi ve ödenek aktarılması kararı olduğu dikkate alındığında, sözleşme hükümlerinin yürütülmesinde tarafların eşitliği ilkesi gereği 2 nci revize iş programının düzenlenmesinde, bu karar içeriğinde belirtilen fiili durum tespitine uyulması gerektiği,

Yüklenicinin 2 nci revize iş programını bu fiili durum tespitine uymaksızın hazırlayarak idare onayına sunmakla ve iş programı bu şekli ile idaresince de onaylanmakla birlikte, yüklenicinin bu durumu fark etmesi üzerine sehven oluştuğunun belirtildiği, bu durumun



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

Karar No : 2023/192
Karar Tarihi : 25.10.2023

giderilmesine yönelik olarak iş programı hazırlanarak idare onayına sunulduğu, iş programlarının idaresince reddedilmesinin sözleşmenin her hangi bir tarafının sebepsiz zenginleşmesine sebebiyet verecek durum oluşturabileceği,

Kaldı ki; “4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Yapım İşlerinde Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar”ın, “Tanımlar” başlıklı 4 üncü maddesinin birinci fıkrasının (e) bendinde de belirtildiği üzere, fiyat farkının ödenecek (+) veya kesilecek (-) bedel olabileceği, geçici hakedişlerde hesaplanan fiyat farklarının, revize iş programına göre yeniden hesaplanmasının her zaman ilave ödenecek (+) bir bedel sonucunu ortaya çıkarmayacağı, işin yürütülmesi sırasında hesaplamada dikkate alınacak, aylık ödenek tutarı, temel endeks ve uygulama ayı (güncel) endekslerine bağlı olarak bazen de kesilecek (-) bir bedeli ortaya çıkaracağı ve bu yeni hesaplamanın yapılmaması halinde ise bu hususun bir kamu zararını da doğurabileceği,

YİĞŞ'nin “Geçici hakediş raporları” başlıklı 39 uncu maddesi ile “Kesin hakediş raporu ve hesap kesilmesi” başlıklı 40 ıncı maddesi hükümleri birlikte göz önünde bulundurulduğunda; geçici hakediş raporlarında ödenen, gerek iş kalemi veya iş grupları bedelinin gerekse bu bedel dikkate alınarak hesaplanan (+) veya (-) fiyat farkı tutarlarının kesin ödeme niteliği taşımadığı ve kazanılmış hak sayılmadığı, kesin hakediş raporu düzenlenmesine kadar geçici hakediş raporlarında hatalı hesaplanan fiyat farklarının, en son onaylı revize iş programına uygun olarak hesaplanması ve daha önce hesabı yapıp ödenen fiyat farkı tutarları ile karşılaştırılması sonucu ortaya çıkacak fazla veya eksik fiyat farkı bedelinin, ödenmesi veya kesilmesi suretiyle fiyat farkı hesaplarının düzeltilmesi hususunun idarenin yetki ve sorumluluğunda olduğu,

Yüklenici lehine oluşturulan durumlarda sonradan fark edilme haline bağlı olarak kesin kabul sonrasında dahi yükleniciden talep edilebilen hakların, yüklenici aleyhine oluşturulan durumlarda sözleşme süresi içerisinde düzeltilmesinin sözleşmesi hükümlerine aykırılık oluşturmayacağı,

Sonuç olarak; idarenin 08.09.2022 tarihli ve 2022/393 sayılı süre uzatım ve ödenek aktarma kararı içeriğinde belirtilen fiili durum dikkate alınarak 2 nci revize iş programının düzeltilmesi gerektiği,

Değerlendirilmektedir.

III - KARAR

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

İdarenin 08.09.2022 tarihli ve 2022/393 sayılı süre uzatımı ve ödenek aktarma kararı içeriğinde belirtilen fiili durum dikkate alınarak 2 nci revize iş programının düzeltilmesine,

05.01.2002 tarihli ve 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun Ek 1 ve Ek 2 nci maddelerine istinaden, 25.10.2023 tarihinde yapılan toplantıda, katılanların oy birliği ile karar verilmiştir.