



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

Görüş No : 2022/112  
Görüş Tarihi : 11/05/2022

### YÜKSEK FEN KURULU GÖRÜŞÜ

... tarafından 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre ... tarihinde ihale edilerek, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'na göre ... tarihinde anahtar teslimi götürü bedel sözleşmeye bağlanan "... Yapım İşi"nde; sözleşmenin fesih edilerek işin tasfiye edildiği belirtilerek, yükleniciye Yapım İşleri Genel Şartnamesi (YİĞŞ)'nin 21 inci maddesi gereği, sözleşme bedelinin % 80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının %5'inin ve sözleşme giderlerinin ödenip ödenmeyeceği hususunda Kurulumuzun görüşü talep edilmektedir.

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

Yüklenicinin görüş ve talebi;

İdareden kaynaklı sebeplerle sözleşmenin fesih edildiği, bu sebeple sözleşme giderlerinin taraflarına ödenmesi gerektiği yönündedir.

İdarenin görüş ve değerlendirmesi;

Yapım İşleri Genel Şartnamesi (YİĞŞ)'nin "Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi" başlıklı 21 inci maddesinin 5 inci fıkrası hükmünün bulunduğu, yüklenicinin bu hükme göre %80'nin altında bir bedel ile kendi üzerine düşeni yaptığını ancak sözleşmenin feshi sonrası düzenlenen "Durum Tespit Tutanağı" ile yüklenicinin iş mahallinde herhangi imalat yapmadığının tespit edildiği, dolayısıyla 4735 sayılı Kanun'un ve YİĞŞ'nin hükümleri gereği sözleşme bedelinin % 80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5'inin yükleniciye ödenmemesi gerektiği belirtilmektedir.

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

Öncelikle belirtmek gerekir ki; 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "Mücbir sebepler" başlıklı 10 uncu maddesinde, mücbir sebep olarak kabul edilebilecek hallerin sayıldığı, bunun dışındaki hususlar ile ilgili Kamu İhale Kurumu'ndan görüş alınması gerektiğinin belirtildiği, dolayısıyla işin idaresince 22/06/2021 tarihli ve 9680 sayılı olur ile sözleşmenin fesih edilmesi ile ilgili sorumluluğun idaresine ait olduğu hususunun hatırlatılmasında fayda görülmektedir.

İdarenin yazısı ve eklerinden, işin sözleşmesinin, 22/06/2021 tarihli ve 9680 sayılı olur ile mücbir sebepler gerekçe gösterilerek fesih edildiği, işlerin tasfiye edildiği, kesin ve ek teminatların iade edildiği, idaresince düzenlenen "Durum Tespit Tutanağı"nda sözleşme kapsamında herhangi bir imalatın yapılmadığı ve işin tamamlanmadığı görülmektedir.

İşe ait sözleşme eki Yapım İşleri Genel Şartnamesi (YİĞŞ)'nin "Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi" başlıklı 21 inci maddesinin 5 inci fıkrasında;

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

Görüş No : 2022/112  
Görüş Tarihi : 11/05/2022

*“Sözleşme bedelinin % 80’inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılan işlerde, yüklenici işi bitirmek zorundadır. Bu durumda yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin % 80’i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5’i geçici kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir.”*

Hükmü yer almaktadır.

Bu hüküm ve tespitler birlikte dikkate alındığında;

İşin, sözleşme bedelinin % 80’inden daha düşük bedelle tamamlanması halinde, yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin % 80’i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5’inin ödenebileceği, ancak sözleşmenin fesih edildiği ve fesih sonrası düzenlenen “Durum Tespit Tutanağı”nda sözleşme kapsamında herhangi bir imalatın yapılmadığı ve işin tamamlanmadığı belirtildiğinden yükleniciye sözleşme bedelinin % 80’i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5’inin ödenemeyeceği,

Diğer taraftan, sözleşmenin fesih edilmesi halinde, sözleşme giderlerinin yükleniciye ödeneceği hususunda mevzuatında bir hüküm bulunmadığı, bu sebeple bu hususla ilgili idarenin hukuk biriminden görüş alınmasının uygun olacağı,

Görüşüne 1 sayılı Cumhurbaşkanlığı Teşkilatı Hakkında Cumhurbaşkanlığı Kararnamesi’nin 112 nci maddesinin 1 inci fıkrasının (ç) bendine istinaden, 11/05/2022 tarihinde yapılan toplantıda katılanların oy birliği ile varılmıştır.