



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

Karar No : 2022/103
Karar Tarihi : 13/04/2022

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 teslimi götürü bedel sözleşmeye bağlanan "... Yapım İşi"nin yürütülmesi sırasında; 22/12/2021 tarihinde 60 günlük süre uzatımı verilmesi sonrasında verilen süre uzatımının iş bitim tarihine mi yoksa havanın fen noktasından çalışılmaya uygun olmayan döneminin sonuna mı eklenmesi gerektiği konusunda taraflar arasında oluşan anlaşmazlığın yüklenici talebine istinaden incelenerek karara bağlanması talep edilmektedir.

II - İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

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

Yüklenicinin görüş ve talebi;

Yüklenicinin 11/03/2022 tarihli dilekçesinde özetle;

Mücbir sebep ve iş artışı/eksilişi nedeniyle 22/12/2021 tarihli ve 03 sayılı onay ile 60 günlük süre verildiği, ancak; covid-19 pandemisi nedeniyle yurtdışından malzeme temininde güçlük çekildiği, on birinci ayda verilen jeneratör siparişinin taraflarına halen teslim edilemediği, 20/12/2021 tarihinden itibaren devam eden yoğun kar yağışı (1-1,5 m.) ve -7 ile -14 C° arasında gerçekleşen don olayları nedeniyle teknik olarak çalışılması ve sulu imalat yapılmasının imkânsız hale geldiği, sözleşmeden sonra idaresince verilen iş programı incelendiğinde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan dönemde hiç bir imalat gösterilmediğinin görüleceği, bu dönemde imalat yapılmadığı ve hakediş de ödenmediği, 22/12/2021 tarihli ve 03 sayılı onay ile verilen 60 günlük süre uzatımının iş bitim tarihi olan 31/12/2021 tarihine değil Çevre, Şehircilik ve İklim Değişikliği Bakanlığının 24/09/2018 tarihli ve 166191 sayılı, 2018/12 sayılı genelgesinde ... İli ... İlçesi'nde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan devresinin 20 Kasım-5 Nisan tarihleri olarak belirlendiğinden verilen süre uzatımının 05/04/2022 tarihine eklenerek iş bitim tarihinin belirlenmesi ve buna bağlı olarak da cezalı çalışılması durumunun ortadan kaldırılması gerektiği yönündedir.

İdarenin görüş ve değerlendirmesi;

Yapılan iş artışı/eksilişleri ile süre uzatımlarının yüklenici ile mutabık kalınarak belirlendiği, Yapım İşleri Genel Şartnamesi (YİĞŞ)'nin 29 uncu maddesinin 7 nci, 8 inci ve 9 uncu fıkralarında "... " hükümlerinin bulunduğu, bu kapsamda verilen süre uzatımlarına yüklenicinin herhangi bir ihtirazı kaydının bulunmadığı, süre uzatımını takiben 20 gün içerisinde her hangi bir başvurusunun bulunmadığı, çalışılmayan günlerde



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

Karar No : 2022/103
Karar Tarihi : 13/04/2022

verilen süre uzatımı mücbir sebepler nedeniyle verildiğinden havanın fen noktasında çalışılacak devresinin sonuna ertelenmesinin mümkün olmadığı, gerek işe ait imalatlar gerekse de iş artışı/eksilişi imalatlarının işin süresi içinde yapılabileceği, işin sözleşmesi kapsamındaki işlerin dahi henüz tamamlanmadığı, 22/12/2021 tarihli onay ile yapılacak iş artışı/eksilişi imalatlarının da süre uzatımı verilmesini gerektirecek veya diğer imalatların yapılmasına engel teşkil edecek nitelikte olmadığı, idareden kaynaklı gecikmeye mahal verilmediği, işin süre uzatımına göre belirlenen 01/03/2022 tarihinde tamamlanıp geçici kabule hazır hale getirilmemesinin günlük gecikme cezası uygulanmasını gerektirdiği belirtilmektedir.

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

Taraflar arasında 19/08/2020 tarihinde anahtar teslimi götürü bedel olarak akdedilen sözleşme sonrasında 24/08/2020 tarihinde yer teslimi yapılarak işe başlanıldığı, işe ait sözleşmenin 9 uncu maddesinde işin süresinin 360 gün, buna göre iş bitim tarihinin 18/08/2022 ve işyerinde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan devresinin 20.11-05.04 tarihleri arasındaki 137 (yüz otuz yedi) gün olarak belirtildiği,

İşin yürütülmesi sırasında terasların kapatılmasına yönelik iş artışı nedeniyle, 16/08/2021 tarihli olur ile 90 gün süre uzatımı verilerek yeni iş bitim tarihinin 16/11/2021 olarak belirlendiği,

Sonrasında, 12/11/2021 tarihli olur ile mücbir sebepler nedeniyle, 45 gün süre uzatımı verilerek yeni iş bitim tarihinin 31/12/2021 olarak belirlendiği,

Yüklenicinin 21/12/2021 tarihli dilekçesi ile de jeneratör siparişini kasım ayında vermelerine rağmen dünyada oluşan nakliye sorunlarından dolayı jeneratörün şubat ayı sonu veya mart ayının ilk haftasında teslim edilebileceği, alüminyum petek ve kalorifer kazanının teslim sürelerinin covid-19 salgınından dolayı piyasalarda meydana gelen maliyet artışlarından dolayı gecikmeye uğradığı, peyzaj imalatları ile çevre beton imalatlarının bir kısmının don ve kar yağışından dolayı yapılamadığı, bölgenin yoğun kar yağışı aldığından dolayı jeneratörün üzerinin iş artışı kapsamında kapatılmasının uygun olacağı, imalatların sağlıklı yapılabilmesi için de süre uzatımının havanın fen noktasından çalışılmaya uygun olmayan devresine denk gelen kısmının bu sürenin sonuna eklenmesinin talep edildiği,

İdarenin 22/12/2021 tarihli Olur'u ile gerek salgın hastalıklar nedeniyle malzeme ve işçilik tedarik koşullarının uzaması gerekse de bölgede yaşanan sel felaketi nedeniyle mücbir sebepler olduğu, ayrıca imalat değişikliğine gidilmesine bağlı olarak işte 60 gün süre uzatımı verilmesinin onaylandığı, taraflarca onaylanan aynı tarihli "Anlaşma Tutanağı"nda da artan/azalan imalat kalemlerinin yeni birim fiyatı belirlenirken, 31/12/2021 olan iş bitim tarihinin de 60 gün süre uzatımı ile birlikte 01/03/2022 olarak belirlenmesinin karar altına alındığı,

Söz konusu yapım işi bu şekilde sürdürülürken yüklenicinin 28/02/2022 tarihli dilekçesi ile saha betonu, peyzaj, engelli rampası, tretuvar, dış rögarlar, jeneratör beton kaidesi ile jeneratör çatı imalatlarının verilen süre zarfındaki don olayları ve kar yağışı nedeniyle teknik olarak yapılmasının mümkün olmadığı gerekçesi ile verilen 60 günlük



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

Karar No : 2022/103
Karar Tarihi : 13/04/2022

süre uzatımının iş bitim tarihi olan 31/12/2021 tarihine değil, Çevre, Şehircilik ve İklim Değişikliği Bakanlığı'nın 24/09/2018 tarihli ve 166191 sayılı, 2018/12 sayılı genelgesinde ... İli ... İlçesi'nde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan devresi 20 Kasım-5 Nisan olarak belirlendiğinden, verilen süre uzatımının 05/04/2022 tarihine eklenerek iş bitim tarihinin buna göre belirlenmesinin talep edildiği, yüklenicinin bu talebinin idarenin 08/03/2022 tarihli yazısı ile uygun görülmemesi üzerine, yüklenicinin 11/03/2022 tarihli dilekçesi ile taleplerini yineleyerek talebinin idaresince kabul görmemesi halinde oluşan anlaşmazlığın 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun Ek-1 ve Ek-2 nci maddeleri uyarınca Kurulumuza gönderilmesini talep etmesi üzerine taraflar arasında oluşan anlaşmazlığın Kurulumuza intikal ettirildiği,

Görülmektedir.

İşe ait sözleşmenin,

“İşe başlama ve bitirme tarihi” başlıklı 9 uncu maddesinde;

“9.2. Yüklenici taahhüdün tümünü, işyeri teslim tarihinden itibaren 360 (üç yüz altmış) gün içinde tamamlayarak geçici kabule hazır hale getirmek zorundadır. Sürenin hesaplanmasında; havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan dönemi ile resmi tatil günleri dikkate alındığından, bu nedenle ayrıca süre uzatımı verilmez.

9.4. Bu işyerinde havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmadığı günler 20.11-05.04 tarihleri arasındaki 137 (yüz otuz yedi) gündür. Ancak, işin bitiminde bu devre dikkate alınmaz ve İdare Yükleniciden teknik şartları yerine getirerek işi tamamlaması için bu dönemde çalışmasını isteyebilir. Zorunlu nedenlerle ertesi yıla sâri hale gelen işlerde, çalışmaya uygun olmayan devre, ödenek durumuna ve imalatın cinsine göre dikkate alınır.”,

“Süre uzatımı verilebilecek haller ve şartları” başlıklı 18 inci maddesinde;

“18.1. Süre uzatımıyla ilgili hususlarda Yapım İşleri Genel Şartnamesi hükümleri uygulanır.”,

İşe ait sözleşme eki Yapım İşleri Genel Şartnamesi (YİGS)'nin “İşin süresi ve sürenin uzatılması” başlıklı 29 uncu maddesinde;

“(1) İşin veya kısmi kabul öngörülen hallerde iş kısımlarının, sözleşmede belirlenen bitim tarihinde veya süre uzatımı verilmiş ise süre uzatımına göre belirlenen tarihte tamamlanıp geçici kabule hazır hale getirilmemesi durumunda, gecikilen her gün için sözleşmesinde öngörülen günlük gecikme cezası uygulanır. Cezalı çalışma süresi; varsa süre uzatımları da dâhil yüklenicinin sözleşmeye göre işi bitirmesi gereken tarih ile geçici kabul itibar tarihi arasında geçen süredir. Sözleşmenin idarece feshedilmesi halinde ise bu süre; 4735 sayılı Kanununun 22 nci maddesinin birinci fıkrasına göre sözleşmenin feshedilmiş sayılacağı tarih dikkate alınarak belirlenir. Cezalı çalışma süresince işyerinde havanın fen noktasından çalışılmaya uygun olmayan dönemi ile resmi tatil günleri için de gecikme cezası uygulanır.



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

Karar No : 2022/103
Karar Tarihi : 13/04/2022

(6) *Mücbir sebepler ve/veya idarenin sebep olduğu hallerden dolayı, işte sorumluluğu yükleniciye ait olmayan gecikmelerin meydana gelmesi halinde, durum idarece incelenerek işi engelleyici sebeplere ve yapılacak işin niteliğine göre işin bir kısmına veya tamamına ait süre uzatılır.*

(9) *İşin tamamlanması için sözleşmesinde tespit edilen tarih veya süre haricinde başkaca kayıt bulunmayan işlerde, havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan devresi ile resmi tatil günleri göz önünde tutularak iş bitim tarihi veya süresi belirlenmiş sayılacağından, yüklenici, çalışmadığı bu gibi günleri öne sürerek süre uzatılması isteginde bulunamaz. Ancak süre uzatımlarında, yapılacak işin özelliğine göre çalışılmayacak günler de dikkate alınarak verilecek süre belirlenir.”*

Hükümleri bulunmaktadır.

Tüm bu hükümler birlikte dikkate alındığında;

YİĞŞ'nin 29 uncu maddesi uyarınca işin yürütülmesinde verilecek süre uzatımlarında, yapılacak işin özelliğine göre havanın fen noktasından çalışılmayacak devresinin de dikkate alınarak verilecek sürenin belirlenmesi gerektiği,

Dolayısı ile 22/12/2021 tarihli Olur ile işe 60 gün süre uzatımı verilmesinde yapılacak işlerin özelliği ve havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan 20 Kasım–05 Nisan tarihleri arasındaki dönem dikkate alınarak süre uzatımı verilmiş olmasının gerektiği, başka bir ifade ile bu dönemde çalışılıp çalışılmayacağı (işin özelliği göz önünde bulundurularak) açıklığa kavuşturulmasının anlaşmazlığın yaşanmamasını sağlayacağı,

Ancak verilen süre uzatımına ilişkin süre uzatımı oluru incelendiğinde bu süre içerisinde yapılacak imalatların havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan döneminde yapılabilecek imalatlar olup olmadığına ilişkin bir tespit ve değerlendirme yapılmadan süre uzatımı verilerek işin havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan devresi içerisinde tamamlanmasının idaresince talep edildiği,

Sözleşme tarafları arasında düzenlenen “Anlaşma Tutanağı”nda işin bitim tarihinin 01/03/2022 olarak belirlenerek işe devam edildiği, bununla birlikte işin sözleşmesi ile havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan devresi sözleşme hükmü haline getirilmesine rağmen, bu dönemde çalışılmasının gerekçe ortaya konulmaksızın ön görülmesinin sözleşme hükmüne aykırılık oluşturduğu, daha sonra işin devamını zorlaştıran iklim şartları (yoğun kar yağışı ve don olayları) ile karşılaşılmasıyla bu öngörünün ve anlaşmanın esasen uygulanabilir olmadığı, anlaşmazlığın da bundan kaynaklandığı, ayrıca uygun olmayan şartlarda yapılan imalatların kabulü aşamasında da sıkıntı yaşanabileceği, yukarıda belirtilen hükümlere riayet edilmeksizin oluşturulan fiili durum hakkında Kurulumuzca karar verilmesine yer olmadığı,

Verilen bu süre ve belirlenen yeni iş bitim tarihine göre söz konusu imalatların tamamının veya bir kısmının hava şartları nedeniyle havanın fen noktasından çalışmaya uygun olmayan bu süre içerisinde yapılamaması durumunun oluştuğunun idaresince de tespit edilip karara bağlanması durumunda, bu hususun ayrıca değerlendirilebilmesinin idarenin yetki ve sorumluluğunda olduğu,

Değerlendirilmektedir.



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

Karar No : 2022/103
Karar Tarihi : 13/04/2022

III-KARAR

Konu, yukarıda belirtildiği üzere incelenmiş ve değerlendirilmiş olup, “...*Yapım İşİ*”nde;

Anlaşmazlık konusu hakkında Kurulumuzca karar verilmesine yer olmadığına,

05/01/2002 tarihli ve 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun EK 1 ve EK 2 nci maddelerine istinaden, 13/04/2022 tarihinde yapılan toplantıda katılanların oy birliği ile karar verilmiştir.