



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

Karar No : 2024/104
Karar Tarihi : 21.08.2024

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"nde; idare tarafından verilen ilave sürede yapılan imalatlar için fiyat farkı hesaplanıp hesaplanamayacağı hususunda 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 konusuna ilişkin tarafların görüş, talep ve değerlendirmeleri aşağıda belirtildiği şekildedir.

Yüklenicinin görüşü ve talebi;

27.05.2024 tarihli dilekçesinde özetle,

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nda tarafların eşitliği prensibine vurgu olduğu, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nda sözleşmenin değiştirilemez hükümlerinin belirtildiği, işe ait idari şartnamenin 46.1 inci maddesi, sözleşmenin 14.2 nci maddesi, yürürlükte bulunan fiyat farkı esasları ve konu hakkında verilmiş Kurulumuz kararları dikkate alındığında, idare tarafından verilen ilave süre içinde yapılan imalatlar için revize iş programı yapılması ve revize edilen iş programına göre fiyat farkı hesaplanması gerektiği yönündedir.

İdarenin görüşü ve değerlendirmesi;

İşe ait sözleşmenin 14.2 nci maddesinde fiyat farkı hesaplanmayacağı belirtilmiştir, bu nedenle yüklenici talebinin idarelerince uygun bulunmadığı belirtilmektedir.

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

Başvuru yazıları ve ekleri incelendiğinde;

İşin, yer tesliminin 02.05.2023 tarihinde yapıldığı, sözleşmesinde süresinin 180 gün ve bu işyerinde havanın fen noktasından çalışılmaya uygun olmadığı günlerin "0-0 tarihleri arasındaki 0 (sıfır)" gün olarak belirtildiği, sözleşmesine göre iş bitim tarihinin 30.10.2023 olduğu, idarece verilen ilave süre ile revize iş bitim tarihinin 26.04.2024 olarak belirlendiği,

İşin 23.04.2024 tarihinde bitirildiği ve geçici kabul işlemlerinin devam ettiğinin bildirildiği,

İşin devamı sırasında,

23.10.2023 tarihli yüklenici dilekçesi ile idareye başvurularak, işin yürütülmesi sırasında ödenek yetersizliği, proje değişiklikleri ve bu değişikliklerin onay süreleri, iş artışları, revize iş programlarının onay süreleri gibi gecikmeye sebep hususların oluştuğu, işin süresinin 30.10.2023 tarihinde biteceği ve ... ilçesinde havanın fen noktasından çalışılmaya uygun olmayan devresinin 15 Kasım – 10 Nisan olduğu da dikkate alınarak taraflarına ilave süre verilmesi talebinin iletildiği,



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

Karar No : 2024/104
Karar Tarihi : 21.08.2024

27.10.2023 onay tarihli Tutanak ile proje değişikliği, ödenek dilimlerinde oluşan sıkıntılar, revize iş programlarının onay süreçleri ve iş artışı ile havanın fen noktasından çalışılmaya uygun olmayan devresi olan 15 Kasım – 10 Nisan arası olmak üzere 179 gün ilave süre verildiği,

27.10.2023 tarihine kadar yapılan işleri kapsayan 4 nolu geçici hakedişin yapıldığı ve bu hakedişin 07.11.2023 tarihinde yüklenici tarafından faturalandırıldığı,

05.12.2023 tarihine kadar yapılan işleri kapsayan 5 nolu geçici hakedişin yapıldığı, bu hakedişte fiyat farkı hesaplanmadığının belirtildiği, hakedişte yüklenici adına herhangi bir ihtirazı kaydın bulunmadığı, bu hakedişin 01.03.2024 tarihinde yüklenici tarafından faturalandırıldığı,

23.04.2024 tarihli yüklenici dilekçesi ile idareye başvurularak uhdelerinde devam eden işin bitirildiği ve işin geçici kabulünün yapılmasının talep edildiği,

27.05.2024 tarihli yüklenici dilekçesi ile özeti işbu karar metninin yüklenici görüş ve talebi bölümünde özeti verilen dilekçe ile idareye başvuruda bulunulduğu,

07.06.2024 tarihinde kontrol heyeti tarafından geçici kabul teklif belgesinin hazırlandığı, bu belgede yüklenicinin 23.04.2024 tarihli dilekçesine ilişkin ön incelemenin 06.06.2024 tarihinde yapıldığının belirtildiği,

19.07.2024 tarihinde, geçici kabul komisyonu tarafından, yapım işi ile ilgili eksiklerin tutanak altına alındığı ve bu eksiklerin 20 gün içinde tamamlanarak işin geçici kabule hazır hale getirilmesi gerektiğinin bildirildiği,

İdarenin giriş bölümünde belirtilen yazısı ile fiyat farkı hususunda sözleşme tarafları arasında anlaşmazlık olduğundan bahisle Kurulumuza başvuruda bulunulduğu,

Görülmektedir.

Başvuru konusu hakkında değerlendirmeye geçilmeden önce;

İşin süresinin belirlenmesi, işe ait sözleşmede havanın fen noktasından çalışılmaya uygun olmayan dönemi 0 (sıfır) olarak belirtilmiş iken idarece verilen ilave süreye bu dönemin konu edilmesi, bu dönem süre uzatımına konu edilmiş iken anılan dönemde çalışılması, yüklenicinin geçici kabulün yapılması talebini içeren dilekçesinden yaklaşık 44 gün sonra talebe yönelik inceleme yapılması, geçici kabul komisyonunun mevzuatında belirlenen sürede kurulması/kurulmaması ve bu komisyonun mevzuatında belirlenen sürede gerekli kontrolleri yapmış/yapmamış olması, süre uzatımına istinaden revize iş programı yapılmaması ile yüklenici talebinin 4735 sayılı Kanun'da belirtilen sürede Kurulumuza iletilmemiş olması vb. hususlar hakkındaki sorumluluğun idarede olduğunun belirtilmesi gerekmektedir.

İşe ait idari şartnamenin “Fiyat farkı” başlıklı 46 ncı maddesinde;

“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. ...”

İşe ait sözleşmenin “Fiyat farkı ödenmesi ve hesaplanması şartları” başlıklı 14 üncü maddesinin ikinci fıkrasında;



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

Karar No : 2024/104
Karar Tarihi : 21.08.2024

“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.”,

İhale tarihinde yürürlükte bulunan “4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’na Göre İhale Edilen Yapım İşlerinde Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar”ın;

“Tanımlar” başlıklı 4 üncü maddesinin birinci fıkrasında;

“Bu Esaslarda geçen; ...

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 yüzdelerine göre gerçekleşen imalat iş grupları için, bu Esaslara göre ödenecek veya kesilecek bedeli, ...

ifade eder”,

“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. ...”,

“Fiyat farkı hesaplanması öngörülmeyen işler” başlıklı 9 uncu maddesinde;

“(1) İdari şartname ve sözleşmesinde fiyat farkı verilmesi öngörülmeyen işlerde, 4735 sayılı Kanununun 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, (Mülga ibare: 24.02.2022-31760 R.G./4. md.; yürürlük: 26.03.2022) bu Esaslara göre fiyat farkı hesaplanır.

(2) Fiyat farkı hesabında temel endeks, iş bitim tarihinin içinde bulunduğu aya ait endeksi; güncel endeks ise, revize iş programına göre işin gerçekleştirilmesi gereken aya ait endeksi ifade eder. Temel endeks ve güncel endeks olarak (Değişik ibare: 24.02.2022-31760 R.G./4. md.; yürürlük: 26.03.2022) Endeks Tablosunun “Genel” sütunundaki sayı esas alınarak fiyat farkı hesaplanır.”,

Hükümleri yer almaktadır.

Bu hükümlerden; ihale konusu işin sözleşmesinde belirtilen süresi içinde gerçekleştirilen imalatlar için fiyat farkı hesaplanmayacağı, ancak, mücbir sebepler veya 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 fiyat farkı hesaplanacağı,

Fiyat farkı hesabında kullanılacak temel endeksin, iş bitim tarihinin içinde bulunduğu aya ait endeks, güncel endeksin ise, revize iş programına göre işin gerçekleştirilmesi gereken aya ait endeksi ifade ettiği, temel endeks ve güncel endeks olarak Türkiye İstatistik Kurumu



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

Karar No : 2024/104
Karar Tarihi : 21.08.2024

tarafından yayımlanan endeks tablosunun “Genel” sütunundaki sayı esas alınarak fiyat farklarının hesaplanacağı,

Hususları anlaşılmaktadır.

Yukarıda yer alan tespit ve hükümler birlikte dikkate alındığında; sözleşme tarafları arasında fiyat farkı hesaplanması hususunda anlaşmazlık bulunan başvuru konusu işte, idarece ilave süre verildiğinin görüldüğü, bu sebeple uzatılan süre içinde ve bu süreye göre revize edilecek iş programına uygun olarak yapılan iş kalemleri ya da iş grupları için fiyat farkı hesaplanması gerektiği,

Fiyat farkı hesabında, temel endeks olarak ilk iş bitim tarihinin içinde bulunduğu aya ait endeksin, güncel endeks olarak ise, revize iş programına göre, işin gerçekleştirilmesi gereken aya ait endeksin dikkate alınması gerektiği,

Değerlendirilmektedir.

III - KARAR

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

Uzatılan süre içinde ve bu süreye göre revize edilecek iş programına uygun olarak yapılan iş kalemleri ya da iş grupları için fiyat farkı hesaplanmasına,

Fiyat farkı hesabında, temel endeks olarak ilk iş bitim tarihinin içinde bulunduğu aya ait endeksin, güncel endeks olarak ise, revize iş programına göre, işin/işlerin gerçekleştirilmesi gereken aya ait endeksin dikkate alınmasına,

05.01.2002 tarihli ve 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun Ek 1 ve Ek 2 nci maddelerine istinaden 21.08.2024 tarihinde yapılan toplantıda katılanların oy birliği ile karar verilmiştir.