

**yüklenici, yapılacak şey
tasarlanan miktardan fazla
çalışma ve masrafı
gerektirse bile,
sözleşmeye aykırı
olarak zarar
ettiğinden söz edip
davalı iş sahiplerinden
bedelin arttırılmasını ve
fiyat farkı ödenmesini
isteyemez**

4735 s.K. m.8'de fiyat farkı konusuna genel bir düzenleme ile yer verilmiştir. Buna göre sözleşme türlerine göre fiyat farkı verilebilmesine ilişkin esas ve usulleri tespiti Kamu İhale Kurumunun teklifi üzerine Bakanlar Kurulu yetkilidir. Bu düzenleme de sözleşme güvenliğini sağlamaya yöneliktir. Çünkü birbirinden bağımsız kamu idareleri tarafından fiyat farkı verme konusunda yapılabilecek farklı yorumlamaların önüne geçilmek istenmiş ve uygulama birliğini sağlamak bakımından bu görev yürütmeye yani Bakanlar Kurulu'na verilmiştir.

4735 s.K.m.7/g'ye göre eğer sözleşme konusu işler için ödenecekse, fiyat farkının ne şekilde ödeneceği de sözleşmede bulunması gereken zorunlu unsurlar arasında sayılmıştır. Yine 4735 s.K.m.8/2'ye göre Bakanlar Kurulunun belirlediği kurallar doğrultusunda sözleşmede yer verilen fiyat farkına ilişkin esas ve usullerde, sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik

yapılamaz. Bu hüküm ile de 4735 s.K. anlamındaki kamu ihale sözleşmelerinin kurulmasından sonra ancak m.15'e göre değiştirilmesinin mümkün olabileceği vurgulanmıştır. Yani eğer sözleşme kurulmadan önce Bakanlar Kurulu kararnamesine göre fiyat farkı verilebileceği kararlaştırılmışsa ve ihale böyle yapılmışsa, ancak bu takdirde fiyat farkı gündeme gelmektedir.

Burada, m.15 ile güvence altına alınan ve şartları belirtilen sözleşmenin değiştirilmesi hususuna hanel getirecek bir durum söz konusu değildir. Bakanlar Kurulu tarafından yayınlanan esaslara uyularak kamu ihale sözleşmesine konulan fiyat farkı düzenlemelerine göre yapılacak fiyat farkı verme işlemi, sözleşmenin değiştirilmesi anlamına gelmemektedir. Çünkü fiyat farkı sözleşme bedeline ek olarak ödenecek ya da kesilecek bir bedel olup, sözleşme bedelini etkilemez. Ayrıca fiyat farkı verme işlemi sözleşmenin kuruluş aşamasında sözleşmeye konulan ve fiyat farkı verilebilmesine imkan tanıyan sözleşme maddesine dayanılarak yapılan hukuki bir işlem olup bu sebeple de m.15'e aykırı bir şekilde sözleşme değişikliğinin varlığından söz etmemiz mümkün değildir.

Y.15.HD. T.24.11.1975, E.1975/4852, K.1975/4651.

Yargıtay'ın 1975 tarihli bir kararına göre başlanan bir işte kar kadar zarar etme olanağı da vardır. Bu nedenle davacı yüklenici, yapılacak şey tasarlanan miktardan fazla çalışma ve masrafı gerektirse bile, sözleşmeye aykırı olarak zarar ettiğinden söz edip davalı iş sahiplerinden bedelin arttırılmasını ve fiyat farkı ödenmesini isteyemez. Taraflar arasındaki özel hukuk alanına giren eser sözleşmesinin yapılmasında olduğu gibi değiştirilmesinde veya bozulmasında yine tarafların müşterek irade ve rızalarına ihtiyaç vardır. Bakanlar Kurulunun bir hükümet tasarrufu olan kararname ile özel hukuk ilişkilerine müdahalesi, para ödeme mükellefiyeti yüklemesi, yüklenicilere bu konuda bir dava hakkı tanınması söz konusu olamaz

