

Sözleşmenin imzalanmasından sonra yer tesliminin zamanında yapıldığı, ihale sürecinin uzaması gerekçe gösterilerek fiyat farkı ödenmesi talebinin Sözleşme ve ekleri hükümlerine uygun düşmeyeceği

Karar Konusu :Görüş talebi

Karar No : 2013/48

Karar Tarihi : 07/11/2013

YÜKSEK FEN KURULU KARARI

I- GİRİŞ

... İl Özel İdaresi tarafından ihale edilerek, 08.05.2012 tarihinde anahtar teslimi götürü bedel sözleşmeye bağlanan "... Anadolu Öğretmen Lisesi" İşi ile ilgili görüş talebidir.

II- KONU

... İl Özel İdaresinin ... sayılı yazı ve eklerinde özetle; anahtar teslimi götürü bedel sözleşmeye bağlanan "... Anadolu Öğretmen Lisesi" İşi'nde; ihalenin 22.07.2011 tarihinde yapıldığı, ihale sürecinde yapılan itirazlar nedeniyle işe ait Sözleşme'nin geç imzalandığı, dolayısıyla işyeri tesliminin de 228 günlük gecikme ile yapıldığı, bu nedenle, yüklenicinin fiyat farkı talebinde bulunduğu, ancak, bahis konusu işle ilgili olarak Iğdır Valiliği ile Milli Piyango İdaresi Genel Müdürlüğü arasında imzalanan Protokolde

fiyat farkı verilmeyeceğinin belirtildiğinden bahisle konu hakkında Kurulumuz görüşünün bildirilmesi talep edilmektedir.

III- İNCELEME

Konu gönderilen bilgi ve belgeler ile ilgili mevzuatları çerçevesinde, Kurulumuzca aşağıda belirtildiği şekilde inceleme ve değerlendirmeye tabi tutulmuş olup, tarafların uyuşmazlığa ilişkin görüş ve değerlendirmeleri özet olarak aşağıda belirtildiği şekildedir.

Yüklenicinin görüş ve talebi;

Yüklenici 19.09.2013 tarihli dilekçesinde; işin ihalesinin 22.07.2011 tarihinde yapıldığı,

22.08.2011 tarihinde ihale kararının kesinleştiği ve işin kendilerinde kaldığı, kesinleşen ihale

kararına göre 01.10.2011 tarihinde işe başlanması gerekirken, işin Kamu İhale Kurumuna

şikayet edilmesi ve mahkemeye intikalinden dolayı, sözleşmenin 08.05.2012 ve işyeri tesliminin

22.05.2012 tarihinde yapıldığı belirtilerek, bu aradaki geçen süre ve gecikmenin İdareden

kaynaklandığı sebebi ile kendilerine fiyat farkı ödenmesi talebinde bulunduğu,

İdarenin görüş ve değerlendirmesi;

Sözleşme tasarısının 14.2. nci maddesinde; "Yükleniciye fiyat farkı verilmeyecektir.

Ancak, mücbir sebepler veya İdarenin kusuru nedeniyle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek

suretiyle uzatılması halinde, 24.12.2002 tarih ve 5039 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı eki 4734

Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhalesi Yapılacak Olan Yapım İşlerine İlişkin Fiyat Farkı

Hesabında Uygulanacak Esasların 12 nci maddesi uyarınca fiyat farkı ödenir. Bu durumda, fiyat

farkı hesaplanırken temel indeks ve güncel indeks olarak Başbakanlık Devlet İstatistik Enstitüsü

tarafından yayımlanan (1994=100) bazlı Tablo-2: Toptan Eşya

Fiyatları İndeks Sayıları

Tablosunun "Genel" satırındaki sayı esas alınır. ..." hükmünün yer aldığı,

Ancak, ... Valiliği ile ... Genel Müdürlüğü arasında imzalanan 02.05.2011 tarihinde

imzalanan Protokol'ün 6.3. üncü maddesine göre, fiyat farkı verilmeyeceğinin belirtildiğine,

ayrıca, ... Genel Müdürlüğünün 21.11.2012 tarih ve 12068 sayılı yazısına göre, anahtar teslimi

götürü bedel dışında, herhangi bir ek ödemenin yapılmasının mümkün görülmediğine,

İlişkin bulunmaktadır.

Tarafların bu görüşleri belirtildikten sonra, konunun incelenmesi ve değerlendirilmesine

geçilmiştir.

... Valiliği ile ... Genel Müdürlüğü arasında imzalanan 02.05.2011 tarihinde imzalanan

Protokol'ün 6.3. üncü maddesinde;

"İnşaat, İdare'ye verilen projesine, keşfine, malzeme ve mahal listesine sadık kalınarak

yürütülecek ve İdare'nin onayı olmadan hiçbir değişiklik yapılmayacak olup, fiyat farkı, nakliye

vs gibi hiçbir nam altında ek ödeme yapılmayacaktır.

Hazırlanacak şartnamenin ve sözleşmenin

ilgili maddelerinde, işe ait fiyat farkı ve avans verilmeyeceği açık olarak belirtilecektir. ..."

düzenlemesi yer almaktadır.

Ancak, söz konusu Protokol'ün, Sözleşme'nin 9 uncu maddesinde sayılan ihale

dokümanları arasında yer almadığı, bu nedenle, işe ait Sözleşme ve ekleri gibi yükleniciyi

bağlayıcı bir yönünün bulunmadığı hususu açıktır.

İdare yazısı ve eklerinde; ihale sürecindeki gecikmelerden sonra, sözleşmeye davet

edilen yüklenicinin, sözleşmeyi ihale dokümanında yer alan mevcut sözleşme tasarısı şartlarında

imzalaması konusunda itirazının olduğuna dair herhangi bir

bilgi ve belgenin bulunmadığı,
dolayısıyla, işe ait Sözleşmeyi itirazsız bir şekilde
imzaladığı anlaşılmaktadır.

Ayrıca, imzalanan Sözleşme'ye göre tanzim edilen iş programına
da yüklenicinin

itirazının olduğuna dair herhangi bir bilgi ve belge
bulunmamaktadır.

İşe ait Sözleşme'nin "İşe başlama ve bitirme tarihi" başlıklı
9 uncu maddesi ile İdari

Şartname'nin 49 uncu maddesinde;

"9.1. Sözleşmenin imzalandığı tarihten itibaren 15 (onbeş) gün
içinde Yapım İşleri

Genel Şartnamesi hükümlerine göre yer teslimi yapılarak işe
başlanır. ...

9.3. Yüklenici taahhüdün tümünü işyeri teslim tarihinden
itibaren 430 (dört yüz otuz)

gün içinde tamamlayarak geçici kabule hazır hale getirmek
zorundadır. ..."

Hükümleri yer almaktadır. Buna göre, yer tesliminin
Sözleşmenin imzalandığı tarihten

itibaren 15 (onbeş) gün içinde yapılması hüküm altına alınmış
olup, 08.05.2012 tarihinde

sözleşmenin imzalandığı ve 22.05.2012 tarihinde de yer
tesliminin yapıldığı dikkate alındığında,

sözleşme imzalandığı tarihten itibaren 14 gün içinde yer
teslimi yapıldığı ve işe ait Sözleşmeye

göre işyeri tesliminde herhangi bir gecikmenin olmadığı
görülmektedir. Dolayısıyla, ihale

sürecinin uzaması gerekçe gösterilerek işyeri tesliminin geç
yapıldığıнын değerlendirilmesi ve

fiyat farkı ödenmesi talebi, Sözleşme ve ekleri hükümlerine
uygun düşmemektedir.

IV- KARAR

Konu, ön bölümlerde belirtildiği üzere incelenmiş ve
değerlendirilmiş olup buna göre;

"... Anadolu Öğretmen Lisesi" İşinde;

Sözleşmenin imzalanmasından sonra yer tesliminin zamanında

yapıldığı, ihale sürecinin
uzaması gerekçe gösterilerek fiyat farkı ödenmesi talebinin
Sözleşme ve ekleri hükümlerine
uygun düşmeyeceğine,
Çevre ve Şehircilik Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri
Hakkındaki 644 sayılı Kanun
Hükmünde Kararnamenin 16 ncı maddesinin birinci fıkrasının (a)
bendine istinaden, 07/11/2013
tarihinde yapılan toplantıda katılanların oy birliği ile karar
verilmiştir.