

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre ihale edilerek anahtar teslimi götürü bedel sözleşmeye bağlanan ... Bina İnşaatı İşinin bitirme tarihi olarak belirlenen ..tarihinden başlamak üzere .. tarihine kadar geçici kabul eksikliklerinin tamamlanması için verilen sürede ve bu tarihten sonrası için, gecikme cezası uygulanıp uygulanamayacağı konusunda ve ayrıca yazıları ekinde gönderilen tarihsiz Teknik Rapor'da ayrıntıları açıklanan hususlardaki görüş

YÜKSEK FEN KURULU BAŞKANLIĞI KARAR VE GÖRÜŞLER

Karar Konusu : ... Kampüsü İktisadi

ve İdari Bilimler Fakültesi

İşletme Bölümü Binası İnşaatı

işi ile ilgili görüş talebi.

Karar No : 2010/4

Karar Tarihi : 06/01/2010

YÜKSEK FEN KURULU KARARI

I – GİRİŞ

... Rektörlüğü tarafından “ ... Kampüsü İktisadi ve İdari Bilimler Fakültesi İşletme

Bölümü Binası İnşaatı İşini” ile ilgili olarak görüş talep edilmektedir.

II – KONU

İdaresi, ... sayılı yazısında özetle, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre ihale edilerek

anahtar teslimi götürü bedel sözleşmeye bağlanan “ ... Kampüsü İktisadi ve İdari Bilimler

Fakültesi İşletme Bölümü Binası İnşaatı İşini”nin bitirme tarihi olarak belirlenen 22.09.2009

tarihinden başlamak üzere 26.10.2009 tarihine kadar geçici kabul eksikliklerinin tamamlanması için verilen sürede ve bu tarihten sonrası için, gecikme cezası uygulanıp uygulanamayacağı konusunda ve ayrıca yazıları ekinde gönderilen tarihsiz Teknik Rapor'da ayrıntıları açıklanan hususlarda Kurulumuzdan görüş talep edilmektedir.

III – İNCELEME

Konu, Kurulumuzda taleple sınırlı olarak gönderilen bilgi ve belgeler çerçevesinde

incelenmiş ve değerlendirilmiştir.

A- Gecikme cezası ile ilgili olarak;

– İşe ait sözleşmenin, gecikme halinde alınacak cezalar başlıklı bölümün 10.2.1

maddesinde;

“İdarece verilecek süre uzatımı hariç, iş zamanında bitirilmediği takdirde geçen her

takvim günü için yüklenicinin hakedişinden sözleşme bedelinin % 0,05 oranında gecikme cezası

kesilir. Günlük gecikme cezasının matrahına o tarihe kadar hesaplanan fiyat farkları da dahil

edilir” hükmü yer almaktadır.

Bu hükümden de anlaşılacağı üzere idarece verilen süre uzatımı hariç, yüklenicinin işi

zamanında bitirmemesi halinde, geçen her takvim günü için bu maddede ön görülen gecikme

cezasının kendisinden kesilmesi gerekmektedir.

– Diğer taraftan, işin ihale tarihi itibarıyla yürürlükte bulunan Yapım İşleri Genel

Şartnamesi (YİGŞ)’nin 42. maddesinde, işin geçici kabulünün yapılabilme şartları ile kabulün

yapılmasına ilişkin usul ve esaslar belirtilmiştir.

Bu madde hükmüne göre geçici kabulün yapılabilmesi için işin sözleşme ve eklerine

uygun olarak tamamlanması ve kabul işlemlerinin yapılmasına engel bir durumun bulunmaması gerekmektedir.

Ayrıca, aynı maddede; “ ... Kabul komisyonunun oluşturulması ve işyerine

gönderilebilmesi, yapılan işin kusurlu ve eksik kısımlarının bedelleri toplamının işin sözleşme

bedelinin yüzde beşinden fazla olmamasına bağlıdır. Bu oranı geçmeyen kusur ve eksiklikler,

aynı zamanda işin idareye teslimine ve kullanılmasına engel olmayacak ve herhangi bir tehlikeye

meydan vermeyecek nitelikte olmalıdır ...”

ile,

“... Kabul komisyonunun tespit ettiği eksiklikler, belirlenen sürede yüklenici tarafından

giderilmezse bu sürenin bitiminden sonra eksikliklerin giderilmesine kadar geçecek her gün için,

giderilecek eksikliklerin durumuna göre sözleşmesinde günlük gecikme cezası olarak yazılan

miktarın belli bir oranında günlük ceza uygulanır ve geçici kabul tarihi kusur ve eksikliklerin

giderilmesi tarihine ertelenir. Ancak bu gecikme otuz günü geçtiği takdirde idare, yüklenici

hesabına eksiklerin giderilmesini kendisi yaptırabilir. Bu takdirde de eksikler tamamlanıncaya

kadar ceza uygulaması devam eder ve kabul tarihi ertelenir. “

hükümleri yer almaktadır.

Yukarıda belirtilen sözleşmesinin 10.2.1 maddesi ile sözleşmesi eki YİĞŞ'nin 42.

maddesindeki hükümlerin sözleşmenin uygulanması esnasında dikkate alınmasının gerektiği

bilinen bir husustur.

B- İdaresi yazısı eki bila tarihli Teknik Raporda belirtilen hususlar hakkında:

1- Dış duvarlarda malzeme değişikliği yapılması ile ilgili olarak;

Raporun birinci maddesinde bu konu ile ilgili süreç ve açıklamalara yer verilmiş ve

sonuç olarak;

1. a) Projenin bazı kısımlarında 20 cm gazbeton, bazı kısımlarında ise 13,5 cm tuğla

olarak görülen, fakat teknik şartnamede 20 cm gazbeton olarak verilen duvar malzemesinden

hangisinin ödemeye esas belgelerde dikkate alınmasının gerektiği ile, imalatlarda 6 cm xps

yerine 5 cm ve iç-dış sıvalarla kalınlık 2,5 cm yerine 2 cm olarak tamamlandığından söz konusu

imalatlar için mukayeseli keşfin yapıлып yapılamayacağı hususlarında görüş talep edilmektedir.

Anahtar teslimi götürü bedel olarak ihale edilecek yapım işlerinin, 4734 sayılı

Kanundaki tanımına uygun nitelikteki uygulama projesi üzerinden ihale edilmesinin gerektiği

ayrıca, idarenin ihaleye esas uygulama projelerinde hangi şartlarda değişiklik yapabileceği

hususunu, YİĞŞ'nin 13. maddesinde, "İdare, sözleşme konusu

işlerle ilgili proje v.b. teknik

belgelerde, değişiklik yapılmaksızın iş tamamlanmasının fiilen imkansız olduğu hallerde, işin

sözleşmede belirtilen niteliğine uygun bir şekilde tamamlanmasını sağlayacak şekilde gerekli

değişiklikleri yapmayı yetkilidir" şeklinde belirtilmiştir.

Proje değişikliği konusunda, sözleşmesi ve ekleri ile yürürlükteki mevzuatına uygun

olarak uygulama yapılmasının gerektiği idaresinin görev ve sorumluluğunda bulunmaktadır.

Ayrıca, taraflar arasında mutabakat sağlanarak değişikliğin ve imalatların yapıldığının anlaşıldığı

ve bu konuda da bir görüş talep edilmediğinden proje değişikliği ile ilgili bir değerlendirme

yapma cihetine gidilmemiştir.

İdaresince yapılan proje değişikliği sonucu, değişiklik öncesi sözleşme ve ekleri

hükümlerine göre yapılması gerekli olan iş kalemlerinin birim fiyatlarının YİĞŞ'nin 23.

maddesinin kıyasen uygulamak suretiyle tespit edilebileceği ayrıca, aynı iş kalemleri yerine

proje değişikliği sonucu yapılmasına karar verilen yeni iş kalemlerinin birim fiyatlarının da aynı

maddede belirtilen usul ve esaslar doğrultusunda belirlenebileceği ve bu fiyatlar esas alınarak bulunacak bedellere göre gerekli kesintinin yapılmasının uygun olacağı değerlendirilmektedir.

1. b) Dış duvarların yaklaşık maliyet metrajınının 1.987,31 m2 olarak alındığı fiiliyatta

da miktarın 1.163,65 m2 olduğu belirtilerek bu durum karşısında mukayeseli keşif yapıлып

yapılamayacağı konusunda görüş talep edilmektedir.

Anahtar teslimi götürü bedel bir işte yaklaşık maliyetin hazırlanmasında uyulması

gerekli olan usul ve esasların neler olduğu Yapım İşleri İhaleleri Uygulama Yönetmeliğinde

belirtilmiş olup, yaklaşık maliyetin belirtilen bu hükümler doğrultusunda gerçekçi biçimde

hazırlanması zorunlu bulunmaktadır. Bu itibarla, ilgililer sorumluluklarını da göz önünde

bulundurarak, bu konuda gerekli özen ve hassasiyet içerisinde hareket etmeleri icap etmektedir.

Diğer taraftan, 4734 ve 4735 sayılı kanunlar ile ikincil mevzuatlarında mukayeseli

keşif uygulaması gibi bir hususun yer almadığı ayrıca, yaklaşık maliyete ait hesap cetveli ve

eklerinin ihale dokümanı ve sözleşme eki olmadığı, ihale öncesi idaresi tarafından hazırlanan

ve gizliliği olan bir belge olduğu ve bu hesap ve öngörülerden yüklenicinin haberdar olmasının

hukuken mümkün olmadığı, bu nedenlerle sözleşmenin uygulanması sırasında, yapılacak işler

bakımından sözleşme ve ekleri gibi yükleniciyi bağlayıcı bir yönünün de bulunmadığı hususları

açıktır.

Bu itibarla, yapımından vaz geçilen iş kalemlerinin miktarlarının ihaleye esas uygulama

projesi üzerinden hesaplanması uygun olacaktır.

2- Yarısı yıkılan Nihat Sayar Binasının güçlendirme işi ile ilgili olarak;

Bahis konusu raporda, sözleşmesi eki Özel İdari ve Teknik Şartnamesinin İmalatlar

başlıklı bölümünün ikinci paragrafında;

“Nihat Sayar Binasının yarısı yıkıldıktan sonra hizmetin sağlıklı bir şekilde

sürdürülebilmesi için her türlü tadilat, düzeltme, güçlendirme ve onarım sorumluluğu yükleniciye

aittir. Binanın kalan bölümü, en az mevcut halihazır sağlamlık durumu seviyesine getirilecektir.

Dış cephesinde; yeni duvar + sıva + ısı mantolaması + dış ve iç duvar yapılacaktır.” hükmünün

yer aldığı belirtilmektedir. Diğer taraftan, yüklenici 02.11.2009 tarih ve 2009/283 sayılı

dilekçesinde sözleşme ile birlikte tarafına güçlendirmeye ait bir projenin verilmediğini ayrıca,

ihaleye esas projeler arasında da güçlendirmeye ait bir projenin bulunmadığını, bu nedenle

güçlendirme yapılamayacağını açık olduğunu, güçlendirme projesi tarafına verildiği zaman

YİĞŞ'nin 13. maddesinde belirtilen şartlara göre işi yapacaklarını ifade etmektedir.

Yüklenici tarafından, güçlendirme projesi olmadığı belirtilmesine karşın bahis konusu

raporda binanın güçlendirme projesinin hazırlanmış olduğu ifade edilmektedir. Bu itibarla bu

çelişkili durumun açıklığa kavuşturulması uygun olacaktır.

Esas itibariyle güçlendirme işinin uygulama projesi olmadan ihale kapsamına dahil

edilerek ihale edilmesi 4734 sayılı Kanuna uygunluk göstermediği ancak, Özel İdari ve Teknik

Şartnamede Nihat Sayar Binasının yıkıldıktan sonra kalan bölümüyle ilgili güçlendirme de dahil

olmak üzere, belirtilen imalatların sözleşme kapsamında yapılmasının öngörüldüğünün tereddüte

mahal vermeyecek ölçüde belirtilmiş olması ile sözleşmenin taraflar arasında imzalanmasıyla

tüm hükümlerinin taahhüt altına alınmış olduğu hususları göz önünde bulundurularak, bu

şartnamede belirtilen güçlendirme dahil diğer iş kalemlerinin yapım bedelinin sözleşme bedeline

dahil olduğu değerlendirilmektedir.

3- Elektrik bağlantısının yapılması ile ilgili olarak;

“Elektrik Tesisatı Teknik Şartnamesi”nin 6 ncı maddesinde; “Binanın elektrik bağlantısı

bitişik trafodan her türlü şartlar yerine getirilerek bağlanacaktır.”, 18 inci maddesinde;

“Yapılacak olan elektrik tesisatı çalışır halde idareye teslim edilecek” ve 24 üncü maddesinde

ise; "Mevcut binanın elektrik kesme işlemleri ve yeni binanın elektrik bağlantı işlemleri elektrik

idaresi ile yüklenici tarafından takip edilecek, ancak elektrik güvence ve depozito bedelleri

Üniversitemiz tarafından ödenecektir." hükümleri dikkate alındığında, bu maddelerde belirtilen

elektrik işlerinin yapım bedelinin sözleşme bedeline dahil olduğu ve yüklenicinin sorumluluğunda

bulunduğu mütalaa edilmektedir.

IV- KARAR

Konu, ön bölümlerde belirtildiği üzere detaylı olarak incelenmiş ve değerlendirilmiş

olup, sözleşme ve ekleri hükümleri yanı sıra yapılan bu tespit ve değerlendirmeler de göz önünde

bulundurularak, idaresince gerekli uygulamanın yapılabileceğine 06/01/2010 tarihinde yapılan

toplantıda oybirliği ile karar verilmiştir.