

anahtar teslimi götürü bedel sözleşmeye bağlanan “ ... Köprülü Kavşak İnşaatı Yapım İşi” işinde, idaresi ile yüklenicisi arasında Köprü Genleşme Derzi ve deplase edilen içme suyu boru hatları ile ilgili olarak, proje ve mahal listelerindeki farklı tanımlamalar nedeni ile oluşan anlaşmazlık konuları

YÜKSEK FEN KURULU BAŞKANLIĞI 177

KARAR VE GÖRÜŞLER

Karar Konusu : Fiyat Anlaşmazlığı.

Karar No : 2012/61

Karar Tarihi : 22/11/2012

YÜKSEK FEN KURULU KARARI

I – GİRİŞ

... Başkanlığı tarafından ihale edilerek, anahtar teslimi götürü bedel sözleşmeye

bağlanan “ ... Köprülü Kavşak İnşaatı Yapım İşi” ile ilgili

görüş istemidir.

II – KONU

İdaresinin, ... sayılı yazılarında özetle; 4734 ve 4735 sayılı kanunlara göre ihale edilerek

28.03.2012 tarihinde anahtar teslimi götürü bedel sözleşmeye bağlanan “ ... Köprülü Kavşak

İnşaatı Yapım İşi” işinde, idaresi ile yüklenicisi arasında Köprü Genleşme Derzi ve deplase

edilen içme suyu boru hatları ile ilgili olarak, proje ve mahal listelerindeki farklı tanımlamalar

nedeni ile oluşan anlaşmazlık konularında görüşümüzün bildirilmesi talep edilmektedir.

III – İNCELEME

Konu, ilgi yazı ve ekleri ile ilgili mevzuatı çerçevesinde Kurulumuzca incelenmiştir.

Yüklenicinin görüş ve talebi;

Taahhüt konusu iş kapsamında yapılan Alt Geçit-2 Köprüsünün onaylı projelerinde

detayı verilen genleşme derzinin “Köprülerde Bitüm Esaslı Genleşme Derzi” olduğu, ancak,

mahal listesi ile teknik şartnamede tariflenen ve Alt Geçit-2 tip kesitinde yer alan genleşme

derzinin ise 04.732/A1C poz no’lu “0-240 mm Boyuna Hareket Kapasiteli (Kaynaklı)

Haddelenmiş veya Ekstrüde Profilli Köprü Genleşme Derzi”ne ilişkin bulunduğu,

Uygulamanın, asfalt aşınma tabakası serilmesine müteakip

onaylı projesinde detayları

gösterilen "04.732/B poz no'lu "Bitüm esaslı genişleme derzi" olarak yapılmasının gerektiği

ve yapıldığı ancak, idaresince iş artış/azalış cetvelinde 04.732/A1C no'lu pozun bedeli toplam

sözleşme bedelinden minha edilip, Analiz 1 pozunu olan köprülerde bitüm esaslı genişleme derzi

bedeli eklenmek suretiyle toplam sözleşme bedelinde azalışa gidildiği ve firmalarının mağdur

edildiği,

Ayrıca, söz konusu iş kapsamında yapılması öngörülen deplaselerine ait onaylı

projelerinde detayı verilen boru cinsi 04.768/9A10, 04.768/9A11, 768/9A12 pozlarında belirtilen

çaptaki "Spiral Kaynaklı Çelik Boru" olduğu, mahal listelerinde ve teknik şartnamelerdeki

boru cinslerinin ise, 04.768/13N, 04.768/130, 04.768/13P pozlarında belirtilen çaptaki "Düktül

Döküm İçme Suyu Borusu" olduğu ancak, ihaleye esas projede ise yapılacak borunun belirtilen

Çelik Boru olarak yapılması öngörüldüğünden, uygulamanın projesine göre yapıldığı,

Buna rağmen, iş artış/azalış cetvelinde 04.768/13N, 04.768/130, 04.768/13P no'lu

pozların bedeli toplam sözleşme bedelinden minha edilip, uygulama projesine uygun olarak

yapılan çelik boru bedelleri eklenmek sureti ile toplam

sözleşme bedelinde azalışa gidilerek

tarafalarına eksik ödeme yapıldığına, ilişkindir.

İdarenin görüşü;

İdaresi ... sayılı yazısında; uygulama projeleri, mahal listesi ve teknik şartnamenin

birbirleriyle çeliştiğini, bu durum için yapılmayan imalatı kesmek, yapılanı ise eklemek

sureti ile iş artış/azalış cetveli düzenlendiği, yüklenicinin işin ihalesine teklif vermeden önce

uygulama projeleri, mahal listesi ve teknik şartnamenin birbiriyle çeliştiği, bu durum için teklif

öncesi idarelerinden bir açıklama talebinde bulunmadığı, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri

Kanununun 6 ncı maddesinde yer alan "Yapım işlerinde: uygulama projeleri ve bunlara ilişkin

mahal listelerine dayalı olarak işin tamamı için isteklinin teklif ettiği toplam bedel üzerinden

anahtar teslimi götürü bedel sözleşme düzenlenir" hükmü gereği yerinde tekniğine uygun olarak

yapılan imalatların bedelleri ile projesinde, mahal listesinde ve/veya teknik şartnamesinde

gösterilen ve yapılmayan imalatların bedellerini kesmek sureti ile iş artış/azalış cetveli

düzenlenerek yapılan kesintinin sözleşmesine uygun olduğunu belirtmiştir.

İhtilafın mahiyetinin anlaşılması ve idaresi görüşlerinin daha açık olarak ortaya

konulmasını temin maksadıyla idaresine yazılan Başkanlığımız yazısına cevaben gönderilen

02.11.2012 tarih ve 3115-14690 sayılı yazısında da; genleşme derzi ile ilgili olarak ihaleye esas

projelerden Alt Geçit-2 Genel Vaziyet pozlarında, "04.732/A1C poz no'lu 0-240 mm boyuna

hareket kapasiteli (kaynaklı) haddelenmiş veya ekstrüde profilli köprü genleşme derzi" olarak

belirtildiği ancak, Alt Geçit-2 Döşeme kalıp paftasında ise, detayları belirtilen genleşme derzinin

"04.732/B poz no'lu köprülerde bitüm esaslı genleşme derzi"ne uygun olarak tanımlandığı,

uygulama projelerinde aynı mahalle ilgili olarak yer alan bu farklı iş kalemlerinden teknik olarak

idarelerince en uygun görülen 04.732/B poz no'lu "Köprülerde bitüm esaslı genleşme derzi"

esas alınarak uygulamanın buna göre yapıldığı, idaresinin görüş yazılarında yaklaşık maliyetten

hareketle dikkate alınan boru cinslerinin düktil döküm borular olduğu ifadesi ile kesinti yoluna

gidildiği ifade edilmiştir.

Tarafların görüş ve talepleri belirtildikten sonra konunun inceleme ve değerlendirilmesine

geçilmiştir.

Bilindiği üzere; İşe ait sözleşmenin "Sözleşmenin türü ve bedeli" başlıklı 6. maddesinde;

"6.1. Bu sözleşme anahtar teslimi götürü bedel sözleşme olup,

ihale dokümanında

yer alan uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal listelerine dayalı olarak işin tamamı için

yüklenici tarafından teklif edilen toplam bedel üzerinden akdedilmiştir.

6.2. Yapılan işlerin bedellerinin ödenmesinde, yüklenicinin teklif ettiği toplam bedel

esas alınır.” hükmü,

Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun “Sözleşme türleri” başlıklı 6 ncı maddesinin

birinci paragrafının (a) bendinde; “Yapım işlerinde; uygulama projeleri ve bunlara ilişkin mahal

listelerine dayalı olarak işin tamamı için isteklinin teklif ettiği toplam bedel üzerinden anahtar

teslimi götürü bedel sözleşme düzenlenir.” hükmü,

Yer almaktadır.

Bu her iki hükümde de açıkça belirtildiği üzere, anahtar teslimi götürü bedel

sözleşmelerde istekliler tekliflerini uygulama projelerine ve bunlara ilişkin mahal listelerine

dayalı olarak vermekle ve bu esaslar doğrultusunda da sözleşme akdedilmektedir.

İdaresinin bahis konusu yazılarından anlaşıldığı üzere ihtilafın, ihaleye esas

projelerdeki çelişkiden ve farklılıktan kaynaklandığı, ihaleye esas projelerde bir farklılık

olması durumunda, hangi projenin esas alınması gerektiğinin

belirlenebilmesi için, sözleşmesi

ve eklerindeki diğer bilgi ve belgelere başvurulması ile teknik olarak hangisinin yapılmasının

gerektiği hususları dikkate alınarak bu kapsamda değerlendirme yapılmasına ihtiyaç bulunduğu,

bu esastan hareket edildiğinde, ihaleye esas mahal listesinde bahis konusu kesimdeki derzin

04.732/B poz no'lu "Köprülerde bitüm esaslı genişleme derzi" olarak belirtildiği ve bu durumun

Alt Geçit-2 Döşeme kalıp paftasındaki derz imalatı ile örtüştüğü, ayrıca, buna göre yapılacak

imalatın tekniğine uygun olduğu idaresince tespit edilerek uygulamanın buna göre yapıldığı

hususlarının yanı sıra, anahtar teslimi götürü bedel işlerde ihaleye esas uygulama projesine göre

işin ikmal edilmesinin esas olduğu da dikkate alındığında, ihaleye esas uygulama projelerinde

yer alan 04.732/B poz no'lu "Köprülerde bitüm esaslı genişleme derzi" yapılması imalatına

uygun şekilde derzin yapılmasının sözleşmesine ve eklerine uygun düşeceği dolayısıyla, buna

dayalı olarak bir kesinti yapılmasının yerinde olmayacağı değerlendirilmektedir.

Yaklaşık maliyet ihale öncesi idaresi tarafından hazırlanan ve gizliliği olan bir belge

olduğu, yüklenicinin bu belgeden bilgi sahibi olmasının hukuken mümkün olmadığı, dolayısıyla

yaklaşık maliyetin sözleşmesi ve ekleri gibi yükleniciyi bağlayıcı bir yönünün bulunmadığı

hususları açıktır.

Bu itibarla, ihaleye esas içmesuyu deplase projelerindeki borularının spiral kaynaklı

çelik boru olması fiiliyatta da imalatın spiral kaynaklı çelik boru olarak yapıldığı idaresince ifade

edilmiş olması hususları dikkate alındığında, yaklaşık maliyette deplase borularının düktil boru

olarak dikkate alınmasından hareketle bir kesinti yapılmasının sözleşmesi ve ekleri hükümlerine

uygun olmayacağı değerlendirilmektedir.

IV- KARAR

... Dairesi tarafından ihale edilerek sözleşmeye bağlanan " ... Köprülü Kavşak İnşaatı

Yapım İşi" işi ile ilgili talebe ilişkin konu ön bölümde belirtildiği üzere detaylı olarak incelenmiş

olup buna göre;

İhaleye esas uygulama projelerinde yer alan ve fiiliyatta da projesine uygun olarak

yapıldığı idaresince ifade edilen,

– 04.732/B poz no'lu Köprülerde bitüm esaslı genleşme derzi imalatı ile,

– Spiral kaynaklı çelik borular ile yapılan deplase içmesuyu hatları imatları için,

Sözleşme bedelinde kesinti yapılması cihetine gidilmesinin sözleşme ve ekleri

hükümleri ile ilgili mevzuatına uygun olmayacağını değerlendirildiğine,

Çevre ve Şehircilik Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkındaki 644 sayılı Kanun

Hükmünde Kararnamenin 16 ncı maddesinin birinci fıkrasının (a) bendine istinaden, 22/11/2012

tarihinde yapılan toplantıda katılanların oy birliği ile karar verilmiştir.

180