

Bina Yapım İşinde sözleşmesine uygun olarak yapılmayan bir imalat için iş artışı yapılarak yeniden bir ödeme yapılması mümkün olmadığı hk

TEMYİZ KURULU KARARI

Tarih : 18.12.2019

No : 47045

Konu: MY0 Binası Yapım İşinde; sözleşmesine uygun olarak yapılmayan bir imalat için iş artışı yapılarak yeniden bir ödeme yapılması mümkün olmadığı hk.

Duruşma sırasında yapılan sözlü açıklamaların dinlenilmesi ve dosyada

mevcut belgelerin okunup incelenmesinden sonra,

GEREĞİ GÖRÜŞÜLDÜ:

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "Sözleşme kapsamında

yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi" başlıklı 24'üncü maddesine

göre;

"Mal ve hizmet alımlarıyla yapım sözleşmelerinde, öngörülemeyen

durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş;

a) Sözleşmeye esas proje içinde kalması,

b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik

olarak

mümkün olmaması,

Şartlarıyla, anahtar teslimi götürü bedel ihale edilen yapım işlerinde

sözleşme bedelinin % 10'una, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal

ve hizmet alımlarıyla yapım işleri sözleşmelerinde ise % 20 'sine kadar oran

dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde

aynı yükleniciye yaptırılabilir.

Birim fiyat sözleşme ile yürütülen yapım işlerinde, Bakanlar Kurulu bu oranı

sözleşme bazında %40 'a kadar artırmaya yetkilidir.

İşin bu şartlar dahilinde tamamlanamayacağını anlaşılması durumunda

ise artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. Ancak bu

durumda, işin tamamının ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak

yerine getirilmesi zorunludur.

Sözleşme bedelinin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılan işlerde, yüklenici işi bitirmek zorundadır. Bu

durumda yükleniciye, yapmış

olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin

%80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının %5 7

geçici kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir."

Yapım İşleri Genel Şartnamesi'nin "Sözleşme kapsamında yaptırılacak

ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi" başlıklı 21'inci maddesine göre de;

"1) Yapım sözleşmelerinde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş

artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan işin;

a) Sözleşmeye esas proje içinde kalması,

b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik

veya ekonomik olarak mümkün olmaması, şartlarıyla, anahtar teslimi götürü bedel ihale edilen yapım işlerinde sözleşme bedelinin % 10'una, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen yapım işleri sözleşmelerinde ise % 20'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir.

2) Birim fiyat sözleşme ile yürütülen yapım işlerinde, bu oranı sözleşme bazında % 40'a kadar artırmaya yetkilidir.

3) Karma sözleşmelerde, birinci fıkranın (a) ve (b) bentlerinde yer alan koşulların gerçekleşmesi şartıyla, artışa konu iş, sözleşme bedelinin;

a) Götürü bedel teklif edilen iş kısımlarına ait tutarının %10 una.

b) Birim fiyat teklif alınan iş kısımlarına ait tutarının %20'sine, kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki

hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir.

Bakanlar Kurulu birim fiyat

teklif alınan iş kısımlarına ait oranı sözleşme bazında % 40 'a kadar artırmaya yetkilidir.

4) İşin yukarıdaki şartlar dahilinde tamamlanamayacağını anlaşıldığı

durumunda ise artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir.

Ancak bu durumda, işin tamamının ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine

uygun olarak yerine getirilmesi zorunludur.

5) Sözleşme bedelinin %80 inden daha düşük bedelle tamamlanacağı

anlaşılan işlerde, yüklenici işi bitirmek zorundadır. Bu durumda yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin %80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının %5'i geçici kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir.”

İlave işlerin aynı sözleşme kapsamında aynı yükleniciye yaptırılabilmesi

için aşağıdaki koşulların gerçekleşmesi gerekmektedir:

- İş artışı, başlangıçta öngörülemeyen nedenlere dayalı olarak ortaya çıkmalıdır.

- Artışa konu işlerin yapılması zorunluluk bulunmalıdır.

- İlave işlerin idareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik

veya ekonomik olarak mümkün olmaması gerekir.

- Yasal sınırlar dahilindeki iş artışlarının işin tamamlanması amacıyla

yaptırılması gerekir.

İlamdaki ifadeyle; yapılan incelemede, işin devamı sırasında binanın dış

cephesine ahşap desenli boya yapıldığı, ancak daha sonra yapılan ahşap desenli

boya üzerine grenli boya yapılmasına Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığınca

yukarıda söz edilen Yapım İşleri Genel Şartnamesi'nin 21'inci maddesi

kapsamında 08.05.2017 tarihinde olur verildiği ve hakedişte her iki imalat için

de ödeme yapıldığı görülmüştür.

Sorumlularca Meslek Yüksekokulu'nun dış cephesi ile ilgili Okul

Yönetimi ile birlikte katalogdan renk seçimi yapıldığı ve cephe uygulamasına

başlanıldığı, ancak her ne kadar teknik bir sebep olmasa da

uygulama yapılan
rengin katalogdan beğenilen renkten tamamen farklı olmasından
dolayı Okul
Yönetiminin de itirazlarıyla imalatın bir kısmı uygulandıktan
sonra durdurulduğu,
Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığınca verilen 08.05.2017
tarihli Olur ile dış
cephede uygulanan rengin değiştirilmesinin uygun olduğu
gerekçe gösterilerek
iş artışı yapılarak ödemesi gerçekleştirilen söz konusu ikinci
imalatın yapılmak
zorunda kaldığı iddia edilmekte ise de; boya rengi seçiminde
herhangi bir
numune uygulama işlemi ve deneme yapılmamış olması da, bu
işten sorumlu
kişilerin dikkatsizliğini ve özensizliğini açık bir şekilde
göstermektedir. Dolayısıyla,
burada başlangıçta öngörülemeyen bir nedene dayalı olarak
ilaveten yaptırılan
bir imalattan değil; projesi, şartnamesi ve teknik özellikleri
ile uyuşmayan bir
imalattan söz etmek gerekir ki Yapım İşleri Genel
Şartnamesi'nin "Sözleşme ve
eklerine uymayan işler" başlıklı 23'üncü maddesi gereğince
proje ve şartnamelere
uymayan, eksik ve kusurlu oldukları tespit edilen işleri
yüklenici, yapı denetim
görevlisinin talimatı ile belirlenen süre içinde bedelsiz
olarak değiştirmek veya
yıkıp yeniden yapmak zorundadır.

Tüm bu açıklamalar çerçevesinde, sözleşmesine uygun olarak
yapılmayan
bir imalat için iş artışı yapılarak yeniden (mükerrer) bir
ödeme yapılması mümkün
olmadığından; temyiz dilekçesindeki iddiaların reddiyle 14
sayılı İlamın 1.

maddesinin (A) bendiyle verilen TL'nin tazminine ilişkin
hükmün TASDİKİNE,
karar verildi.