

ihale Teknik Şartname maddesinde öğün miktarlarının ayrıntılı olarak düzenlendiği, birim fiyat teklif cetvelinde işçilik maliyeti dışındaki öğün maliyetlerine dahil edilmesi gereken bir takım giderlerin olduğu, bu gider kalemlerinin sabit gider kalemleri olması nedeniyle maliyetlerin öğün sayısı ile orantılı olarak değiştiği, ancak Sözleşme Tasarısı maddesinde kesinleşen ihale dokümanı ile belirlenen öğün miktarından daha az öğün yenilmesi durumunda bu öğün miktarı

kadar ödeme yapılacağıının düzenlendiği bu durumun belirsizlik oluşturduğu ve sözleşmenin uygulanması aşamasında yükleniciye ek masraflar çıkaracağı iddialarına ait kamu ihale kararı

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "Sözleşme kapsamında yaptırılabilir ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi" başlıklı 24'üncü maddesinde "*...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.*" hükmü yer almaktadır.

Hizmet İşleri Genel Şartnamesi'nin "Sözleşme kapsamında yaptırılabilir ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi" başlıklı 53'üncü maddesinde "*...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 kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir.*" açıklaması yer almaktadır.

Sözleşme Tasarısı'nın "İşin yürütülmesine ilişkin kayıt ve tutanaklar" başlıklı 19'uncu maddesinde "Hizmet İşleri Genel Şartnamesinin Dördüncü Bölüm Kontrol Hizmetleri başlığı altındaki 26. maddesi "Kontrol teşkilatı ve yetkileri" çerçevesinde tutulacak kayıtlar, Yemek yiyen personel, hasta ve refakatçi (yemek rasyonu) sayısı her gün kontrol teşkilatı üyeleri ve yüklenici temsilcisinin de imzasının bulunduğu bir tutanakla tespit edilir ve aylık hakedişler bu tutanaklardaki kişi sayısı üzerinden tahakkuk ettirilir. Hizmet işleri kabul teklif belgesi, hizmet işleri kabul tutanağı, varsa kötü kusurlu ve eksik işlerin tespit tutanağı düzenlenir." düzenlemesi,

Aynı Tasarı'nın "Sözleşme kapsamında yaptırılabilen ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi" başlıklı 29'uncu maddesinde "... Bu ihalede 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun 24 üncü maddesi çevresinde iş eksilişi yapılabilir. İhale konusu işin sözleşme bedelinin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağına anlaşılması halinde ise, yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderler ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin % 80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5'i ödenir." düzenlemesi yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan mevzuat hüküm ve açıklamaları uyarınca, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre ihale edilen hizmet alım ihalelerinde sözleşme bedelinin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılan işlerde, yüklenicinin işi bitirmek zorunda olduğu, 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 kabul tarihindeki fiyatlar

üzerinden ödeneceği anlaşılmıştır.

Sözleşme Tasarısı'nın 19'uncu maddesinde Hizmet İşleri Genel Şartnamesi ve ihale dokümanı çerçevesinde yemek yiyen kişi sayısının kurulacak olan kontrol teşkilatı üyeleri ve yüklenici temsilcisinin imzasıyla tutanak altına alınacağı, söz konusu tutanaktaki kişi sayısı üzerinden yükleniciye ödeme yapılacağına düzenlendiği, kontrol teşkilatı tarafından onaylanan öğün sayılarının birim fiyat teklif cetvelinde yer alan öğün sayılarından az olması durumunda ve işin sözleşme bedelinin %80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağına anlaşılması durumunda yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin % 80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5'inin kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödeneceğinin mevzuatta ve ihale dokümanı düzenlemelerinde açıkça belirtildiği görülmüştür.

Diđer taraftan hasta refakatçisi, diyet yemek yiyecek hasta ve personel sayısının önceden öngörülerek ihale dokümanında belirlenmesinin mümkün olmadığı, dolayısıyla kişi sayısının sözleşmenin uygulanması aşamasında tespit edilerek ödemelerin bu sayıya göre yapılmasının işin doğası gereği olduğu, aksi kabulün idarenin faydalanmadığı hizmetin bedelini ödemesi anlamına geleceği ve bu durumun kamu zararına sebebiyet vereceği hususları bir arada değerlendirildiğinde başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Toplantı No	: 2020/006
Gündem No	: 22
Karar Tarihi	: 12.02.2020
Karar No	: 2020/UH.II-323