

ihale Şartnamenin 53'üncü maddesinin son fıkrasında da sözleşme bedelinin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılan işler hk

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "İlkeler" başlıklı 4'üncü maddesinde "Bu Kanuna göre düzenlenecek sözleşmelerde, ihale dokümanında yer alan şartlara aykırı hükümlere yer verilemez.

Bu Kanunda belirtilen haller dışında sözleşme hükümlerinde değişiklik yapılamaz ve ek sözleşme düzenlenemez.

Bu Kanun kapsamında yapılan kamu sözleşmelerinin tarafları, sözleşme hükümlerinin uygulanmasında eşit hak ve yükümlülüklerle sahiptir. İhale dokümanı ve sözleşme hükümlerinde bu prensibe aykırı maddelere yer verilemez. Kanunun yorum ve uygulanmasında bu prensip göz önünde bulundurulur." hükmü,

Hizmet İşleri Genel Şartname'sinin "Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi" başlıklı 53'üncü maddesinde "Birim fiyat sözleşmelerde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle sözleşme konusu işte bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan işin;

a) Sözleşmeye esas iş tanımını içinde kalması,

b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması,

şartlarıyla sözleşme bedelinin % 20'sine kadar oran dahilinde,

sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılması konusunda idare yetkilidir. Bu durumda işin süresi, bu artışla orantılı olarak işin ilgili kısmı veya tamamı için uzatılır. İşin bu şartlar dahilinde tamamlanamayacağına ilişkin 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'i kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir." düzenlemesi,

Sözleşme Tasarısı'nın "Ödeme yeri ve şartları" başlıklı 12'nci maddesinde "12.1. Sözleşme bedeli (ilave işler nedeniyle meydana gelebilecek artışlara ilişkin bedel dahil) İzmir Yüksek Teknoloji Enstitüsü Strateji Geliştirme Daire Başkanlığı ve Genel Şartnamenin hatalı, kusurlu ve eksik işlere ilişkin hükümleri saklı kalmak kaydıyla aşağıda öngörülen plan ve şartlar çerçevesinde ödenecektir:

12.2. Yüklenici iş programına göre daha fazla iş yaparsa, İdare bu fazla işin bedelini imkan bulduğu takdirde öder..." düzenlemesi,

Teknik Şartname'nin "Yüklenici Firmanın Uyması Gereken Diğer Yükümlülükler" başlıklı 10'uncu maddesinde " ...Yüklenici firma öğrenci ve personele sıcak ve kaliteli yemek servisi yapmakla yükümlü olup, yemek ve servis kalitesinin geliştirilmesi için gerekli eksikliklerin giderilmesi, teknolojik yeniliklerin bünyesine katılması halinde idareden ek bir hak talep edemez.

...Yüklenici firma mutfak ve yemekhanelerde kullandığı su ve elektrik ücretlerini ödeyecektir. Bu meblağ yüklenici firma

tarafından ödenmediği takdirde istihkakından kesilerek idarece ödenecektir.

İdarenin iradesi dışında öğrencilerin veya memurların yemeği boykot etmesi veya az sayıda yemesi durumunda yüklenici firma herhangi bir hak talep edemez." düzenlemesi yer almaktadır.

a) Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu kapsamında yapılan kamu sözleşmelerinin taraflarının, sözleşme hükümlerinin uygulanmasında eşit hak ve yükümlülüklerle sahip olduğu hüküm altına alınmıştır. Başvuru sahibinin iddiasında yer alan yüklenicinin iş programından daha fazla iş yapması durumunda, Hizmet İşleri Genel Şartnamesi'nin 53'üncü maddesine göre sözleşme bedelinin %20'sine kadar iş artışı yapılabileceği düzenlenmiş olup, mevzuat doğrultusunda idarelerin yapılan iş artışlarına ilişkin ücretleri ödemekle yükümlü olduğu, aynı zamanda Sözleşme Tasarısı'nın 12'nci maddesindeki düzenlemenin matbu madde olduğundan idarece müdahale edilme imkânının bulunmadığı anlaşıldığından, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

b) İdarece şikâyete cevap yazısında yenilen yemek sayısının sistem üzerinden takip edilebildiği ve bu sayılar üzerinden ödeme yapılacağı belirtilen, anılan Şartname'nin 53'üncü maddesinin son fıkrasında da sözleşme bedelinin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılan işlerde 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 ödeneceği anlaşılmaktadır. Başvuru sahibinin iddiasında da belirttiği üzere yüklenicinin görevinin idare tarafından belirlenen sayıda ve kalitede yemeği hazırlayarak servis etmek olduğu, sunulan yemeklerin kalitesinden yüklenicinin sorumlu olduğu ve yenilen yemek sayısının sistem üzerinden sayılabildiği hususları ile ihale konusu işin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılması durumunda ise yine yüklenicinin menfaati korunarak sözleşme bedelinin % 80'i ile sözleşme

fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5'i kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödeneceği hususları göz önüne alındığında başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Toplantı No : 2020/001

Gündem No : 46

Karar Tarihi : 08.01.2020

Karar No : 2020/UH.I-40