

Yapım İşinde; Kanalizasyon, yağmur suyu ve içmesuyu imalatlarının, uygulama projeleri ve mahal listelerinin bulunmadığından bahisle, yüklenici bu imalatları sözleşmenin 27 nci maddesinde belirtilen iş artışı kapsamında yapabileceğini ifade etmesi üzerine yüklenici ile aralarında anlaşmazlık

Karar Konusu : Görüş İstemi

Karar No : 2014/31

Karar Tarihi : 29/05/ 2014

YÜKSEK FEN KURULU KARARI

I- GİRİŞ

... Başkanlığınca yaptırılmakta olan "... Kültür Park Rekreasyon Alanının İkmal

Yapım" işi ile ilgili görüş istemidir.

II- KONU

İdaresinin ... sayılı sayılı yazılarında özetle; 4734 ve 4735 sayılı Kanunlara göre ihale edilerek 10.10.2013 tarihinde anahtar teslimi götürü bedel sözleşmeye bağlanan "... Kültür

Park Rekreasyon Alanının İkmal Yapım İşinde; Kanalizasyon, yağmur suyu ve içmesuyu imalatlarının, uygulama projeleri ve mahal listelerinin bulunmadığından bahisle, yüklenici bu imalatları sözleşmenin 27 nci maddesinde belirtilen iş artışı kapsamında yapabileceğini ifade etmesi üzerine yüklenici ile aralarında anlaşmazlık olduğu belirtilerek, konu hakkında görüşümüzün bildirilmesi talep edilmektedir.

III- İNCELEME

Konu, gönderilen bilgi ve belgeler ile ilgili mevzuatları çerçevesinde Kurulumuzca incelenmiş olup, sözleşme taraflarının uyuşmazlığa ilişkin görüş ve talepleri özet olarak aşağıda bildirildiği şekildedir.

Yüklenici görüş ve talebi; İşin anahtar teslimi götürü bedel sözleşme olması nedeniyle

ihaleye esas dokümanlar arasında binalara ait kanalizasyon, içme suyu ve yağmur suyu hattı

imalatlarının, uygulama projelerinin ve bunlara ilişkin mahal listelerinin bulunmadığı, bu

nedenle bu imalatların ihale kapsamında olmadığından yapılamayacağına,

İdarenin görüş ve değerlendirmesi; İhale dokümanında yer alan Ek Özel İdari ve

Teknik Şartnamenin 8. Maddesinde, kanalizasyon, içme suyu ve yağmur suyu projelerinin

hazırlanması ve onaylandıktan sonra yapımının bedelsiz olarak yapılacağını belirtildiği,

ihale aşamasında bu konu ile ilgili herhangi bir itirazın olmadığı, İhale sonuçlandıktan sonra

21.10.2013 tarihli iş yeri teslim tutanağının A-bendinin 3. maddesinde de konunun ayrıca

belirtildiği, 03.04.2013 tarihli yüklenicinin teklif mektubunda da ihale kayıt numarası ve adı yer

alan ihaleye ilişkin, ihale dokümanını oluşturan tüm belgeler tarafımızdan okunmuş, anlaşılmış

ve kabul edilmiştir hükmünün yer alması nedeniyle, söz konusu imalatların sözleşmeye bağlanan ihale kapsamında yaptırılmasının uygun olduğuna, ilişkin bulunmaktadır.

Talebe ilişkin tarafların belirtilen bu görüşlerinden sonra konunun incelenmesi ve değerlendirilmesine geçilmiştir.

İdare yazısı ekinde gönderilen İhale dokümanları olduğu ifade edilen CD’de yer alan,

Ek Özel İdari ve Teknik Şartnamesi 8. Maddesinde,

“Binalara ait, kanalizasyon ve yağmursuyu şebekelerinin bina toplama noktasından

sonra başlanıp, ana şebekelere bağlantısının yapılması ile ilgili tüm işler yüklenici tarafından

yapılacaktır. Rekreasyon alanı içerisinde kanalizasyon, içmesuyu ve yağmursuyu projeleri

yer teslimi yapıldıktan sonra yüklenici firma tarafından bedelsiz olarak hazırlanacak, İdarece

onaylandıktan sonra uygulamaya başlanılacaktır. Söz konusu işler, 04 nolu Açık alanlar Peyzaj

İşleri İnşaat İmalatları kapsamında yaptırılacak olup, İhale dokümanında belirtilen grup

pursantajı dışında herhangi bir ödeme yapılmayacaktır.”

Hükmü yer almaktadır.

İşe ait sözleşmenin, Sözleşmenin türü ve bedeli başlıklı 6 ncı 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 TL toplam bedel üzerinden akdedilmiştir.

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

esas alınır.”

Denilmektedir.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 62-c) maddesi gereğince, anahtar teslimi götürü

bedel teklif alınmak suretiyle ihale edilen yapım işlerinin, kanunda belirtilen tanımına uygun

uygulama projesi üzerinden ihale edilmesi gerektiği kanuni bir zorunluluktur.

4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun Tanımlar başlıklı 4 üncü maddesinde;

Uygulama projesi : Belli bir yapının onaylanmış kesin projesine göre yapının her türlü ayrıntısının belirtildiği projeyi, ifade eder.

Şeklinde tanımlanmaktadır.

Ek Özel İdari ve Teknik Şartnamesi 8. Maddesi hükmünde; Binalara ait, kanalizasyon ve

yağmursuyu şebekelerinin bina toplama noktasından sonra başlanıp, ana şebekelere bağlantısının

yapılması ile ilgili tüm işlerin yüklenici tarafından yapılacağı, Rekreasyon alanı içerisinde

kanalizasyon, içmesuyu ve yağmursuyu projelerinin yer teslimi yapıldıktan sonra yüklenici firma

tarafından bedelsiz olarak hazırlanacağı, İdarece onaylandıktan sonra uygulamaya başlanılacağı,

söz konusu işlerin 04 nolu Açık alanlar Peyzaj İşleri İnşaat İmalatları kapsamında yaptırılacağı

ve tüm bunlar için ihale dokümanında belirtilen grup pursantajı dışında yükleniciye herhangi bir

ilave ödeme yapılmayacağı öngörülmektedir.

Sözleşmenin yürütülmesi sırasında bu tür ihtilaflarla karşılaşılmasında için ihale öncesi

binalara ait kanalizasyon, içme suyu ve yağmur suyu hattı imalatlarının uygulama projelerinin

mevzuatlarına uygun olarak hazırlanmasının gerekli olduğu bilinen bir husustur. Bu doğrultuda

hareket edilmemesi belirtilen ihtilafların oluşmasına neden olmakta olup, bunun sorumluluğu da

tabii olarak idaresine ait bulunmaktadır.

Ancak, bahse konu Ek Özel İdari ve Teknik Şartnamesi 8. Maddesinde belirtilen düzenlemenin yapılmış olması nedeniyle, bu hüküm dikkate alınmadan talebe ilişkin konuda bir karar ihdas edilmesinin sözleşme hükümlerine uygun düşmeyeceği açıktır.

Bütün bu hususlar birlikte göz önünde bulundurulduğunda; İhaleye esas projenin 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun tanımlar başlıklı 4. Maddesi ve aynı kanunun 62 nci maddesine göre bir uygulama projesi olmadığı, buna karşılık İhaleye esas dokümanlar arasında yer alan, Ek Özel İdari ve Teknik Şartnamesi 8. Maddesinde, uygulama projesi ve imalatların yapımı ile ilgili bir kısım düzenlemeler yapıldığı, dikkate alındığında ihaleye esas dokümanlar arasında bu imalatların inşa edilmeyeceğine ilişkin bir belirsizliğin olmadığı, isteklilerin ihaledeki tekliflerini bu durum dikkate alınarak verdikleri konusunda herhangi bir tereddüt bulunmadığı, bu nedenle binalara ait kanalizasyon, yağmur suyu ve içme suyu projelerinin hazırlanması ve bu imalatlarının yapımının yüklenicinin uhdesinde olduğu, dolayısı ile bu imalatların proje çizim ve yapım bedelinin sözleşme bedeline dahil olduğu değerlendirilmektedir.

IV- KARAR

İdaresinin "... Kültür Park Rekreasyon Alanının İkmal Yapım" işi ile ilgili taraflar arasında meydana gelen uyuşmazlık ön bölümde belirtildiği üzere detaylı olarak incelenmiş olup, buna göre; Binalara ait Kanalizasyon, yağmur suyu ve içme suyu projelerinin hazırlanması ve bu imalatlarının yapımının sözleşme kapsamında olduğuna, Çevre ve Şehircilik Bakanlığının Teşkilat ve Görevleri Hakkındaki 644 sayılı Kanun

Hükmünde Kararnamenin 16 ncı maddesinin birinci fıkrasının (a) bendine istinaden, 29/05/2014 tarihinde yapılan toplantıda, katılanların oy birliği ile karar verilmiştir.