

Bülten: 2022/26

Tarih: 29.10.2022

SİM DATA KAMU İHALE BÜLTENİ

1. 02 Ekim 2022 Tarihli ve 31971 Sayılı Resmî Gazete’de; **Türkiye Atom Enerjisi Kurumu Tarafından 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu’nun 3 üncü Maddesinin (f) Bendi Kapsamında Yapılacak İhalelere İlişkin 15/3/2005 Tarihli ve 2005/8630 Sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile Yürürlüğe Konulan Esasların Yürürlükten Kaldırılmasına** Dair Ekli Esasların Yürürlüğe Konulması Hakkında Karar (Karar Sayısı: 6144) yayımlanmıştır.
2. 02 Ekim 2022 Tarihli ve 31971 Sayılı Resmî Gazete’de; **Ulusal Bor Araştırma Enstitüsü Tarafından 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu’nun 3 üncü Maddesinin (f) Bendi Kapsamında Yapılacak İhalelere İlişkin Esasların Yürürlükten Kaldırılmasına Dair Esaslar** (Karar Sayısı: 6145) yayımlanmıştır.
3. Kamu İhale Kurumu tarafından; **Teminat Süresi İçerisinde Meydana Gelen Sel Felaketi Nedeniyle Zarar Gören Sözleşme Konusu Yapım İşinin Kesin Kabulünün Fiilen Yapılamaması** Durumuna İlişkin Olarak Alınan 21/09/2022 tarihli ve 2022/DKD-338 Sayılı Kurul Kararı 06 Ekim 2022 tarihinde yayımlanmıştır.

Buna göre;

Teminat süresi içerisinde meydana gelen sel felaketi nedeniyle zarar gören sözleşme konusu yapım işine ilişkin olarak;

1) Geçici kabulün yapılması ile yüklenicinin taahhüdünü yerine getirmek suretiyle yapının inşa aşamasına yönelik yükümlülüklerini yerine getirdiği ve teminat süresindeki yapıya ilişkin bakım ve muhafaza yükümlülüklerinin başladığı dikkate alındığında, geçici kabulden sonraki bir aşama olan teminat süresi içerisinde meydana gelen sel felaketi nedeniyle ortaya çıkan zarar hakkında 4735 sayılı Kanununun 10 uncu maddesi hükümlerinin uygulanamayacağına, dolayısıyla yüklenici tarafından anılan Kanun maddesine istinaden mücbir sebep başvurusunda bulunulmasının gerekmediğine,

2) Teminat süresinin bitimi sonrasında meydana gelen sel felaketi nedeniyle sözleşme konusu yapı üzerinde fiilen kesin kabul yapılamasa da, teminat süresi içinde sel felaketinin yaşandığı zamana kadar; geçici kabul ile sözleşme ve eklerinde yer alan hükümlere uygun olarak tamamlandığı tespit edilen işin sürekli bakımının yapıldığının, ayrıca yapının fen ve sanat kurallarına uygun yapılmamasından

kaynaklanabilecek herhangi bir bozukluğun veya geçici kabulden sonra ortaya çıkan bir kusurun olmadığına, yapının kullanıma engel durumunun bulunmadığına idarece tespit edilmiş olması halinde, teminat süresinin bitiminden sonra kesin kabulün yapılması ve mevzuattaki diğer şartların da sağlanması kaydıyla yüklenicinin kesin ve ek kesin teminatının kalan kısmının iade edilmesi gerektiğine,

Oybirliği ile karar verilmiştir.

4. 18 Ekim 2022 Tarihli ve 31987 Sayılı Resmî Gazete’de; Hazine ve Maliye Bakanlığı Muhasebat Genel Müdürlüğü Genel Tebliği (SIRA NO: 78) **(HARCAMALARIN ELEKTRONİK ORTAMDA GERÇEKLEŞTİRİLMESİ)** yayımlanmıştır.
5. Kamu İhale Kurumu tarafından hazırlanan **“Doğrudan Temin Yöntemiyle Yapılacak Alımlara İlişkin Tebliğ”** taslağı 20 Ekim 2022 Tarihinde görüşe açılarak ilgililerin 15 Kasım 2022 günü mesai bitimine taslak tebliğ ile ilgili görüşlerini bildirmelerine imkân sağlanmıştır.
6. 18 Ekim 2022 Tarihli ve 31987 Sayılı Resmî Gazete’de; Cumhurbaşkanlığı tarafından; **2023 Yılı Cumhurbaşkanlığı Yıllık Programının Onaylanması Hakkında Karar** (Karar Sayısı: 6294) yayımlanmıştır.
7. Kamu İhale Kurumu tarafından; **4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun Geçici 6 ncı Maddesinin Uygulanmasına İlişkin Esaslara Dair Tereddütlerin Giderilmesine İlişkin Olarak Alınan 19.10.2022 Tarihli ve 2022/DK.D-380 Sayılı Kurul Kararı** 27 Ekim 2022 tarihinde yayımlanmıştır.

Buna göre;

4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun Geçici 6 ncı Maddesinin Uygulanmasına İlişkin Esasların Yürürlüğe Konulmasına dair 12/5/2022 tarihli ve 5546 sayılı Cumhurbaşkanı Kararı 13/5/2022 tarihli ve 31834 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir.

4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun Geçici 6 ncı Maddesinin Uygulanmasına İlişkin Esasların (Esaslar) **“Tereddütlerin giderilmesi”** başlıklı 15 inci maddesinde **“(1) Bu Esasların uygulanmasında ortaya çıkabilecek tereddütleri gidermeye Kamu İhale Kurumu yetkili olup tereddüt duyulan hususlara ilişkin olarak idareler tarafından bağlı, ilgili veya ilişkili olunan bakanlık; il özel idareleri ve bunlara bağlı birlik, müessese ve işletmeler tarafından İçişleri Bakanlığı; belediyeler ve bunlara bağlı birlik, müessese ve işletmeler tarafından ise Çevre ve Şehircilik Bakanlığı aracılığıyla, bakanlığın varsa konu hakkındaki görüşü ile birlikte Kuruma başvuruda bulunulması gerekmektedir. Yükleniciler tarafından tereddüt duyulan hususlara ilişkin başvurular ise öncelikle sözleşmenin tarafı olan idareye yapılır, idarece yapılan değerlendirme sonucunda gerekli**

görülmesi halinde, başvuru yukarıdaki usule göre Kuruma gönderilir.” hükmü yer almakta olup bu hükme istinaden Kurumumuza intikal eden uygulamadaki tereddütlere ilişkin 18/5/2022 tarihli ve 2022/DK.D-171 sayılı, 8/6/2022 tarihli ve 2022/DK.D-200 sayılı, 22/6/2022 tarihli ve 2022/DK.D-228 sayılı, 29/6/2022 tarihli ve 2022/DK.D-246 sayılı, 26/7/2022 tarihli ve 2022/DK.D-268 sayılı, 10/8/2022 tarihli ve 2022/DK.D-292 sayılı, 24/8/2022 tarihli ve 2022/DK.D-308 sayılı, 7/9/2022 tarihli ve 2022/DK.D-320 sayılı ile 21/9/2022 tarihli ve 2022/DK.D-336 Kamu İhale Kurulu kararları alınmıştır. Ancak bu süreçte Kuruma başvurular yapılmaya devam etmektedir.

Bu çerçevede, mal alımlarında erken teslim hallerindeki artırımlı fiyat farkı hesabında güncel endeksin belirlenmesinde, sözleşme hükümlerine göre malın idareye teslim edilmesi gereken tarihin mi yoksa malın idareye fiilen teslim edildiği tarihin mi esas alınması gerektiği hususuna ilişkin olarak:

Esasların 4 üncü maddesinin birinci fıkrasında “(1) Bu Esasların uygulanmasında;

...

d) Fiyat Farkına İlişkin Esaslar: İlgisine göre 27/6/2013 tarihli ve 2013/5217 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulan 4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Yapım İşlerinde Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar, 27/6/2013 tarihli ve 2013/5215 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulan 4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Hizmet Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar veya 27/6/2013 tarihli ve 2013/ 5216 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulan 4734 sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Mal Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esasları,

...

m) Uygulama ayı/tarihi: Artırımlı fiyat farkı hesabında iş programına uygun olarak işlerin gerçekleştirilmesi gereken ayı, malın teslim edilmesi gereken tarihi veya bu tarihin içinde bulunduğu ayı; ek fiyat farkı hesabında ise işlerin gerçekleştirildiği veya malın teslim edildiği ayı...

ifade eder.” hükümleri,

Esasların 7 nci maddesinin beşinci fıkrasında “Artırımlı fiyat farkı hesabına ilişkin olarak bu bölümde hüküm bulunmayan hallerde Fiyat Farkına İlişkin Esaslar uygulanır.” hükmü,

4734 sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Mal Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esasların 6 ncı maddesinin sekizinci fıkrasında “Malın, sözleşmesine göre teslim edilmesi gereken tarihten önce teslim edilmesi halinde, malın teslim edildiği tarihteki endeks, ortalama fiyat veya fiyatlar esas alınır.” hükmü bulunmaktadır.

Yukarıda aktarılan hükümler göz önüne alındığında, Esaslarda güncel endeksin ait olduğu uygulama ayı, malın teslim edilmesi gereken tarih veya bu tarihin içinde bulunduğu ay şeklinde tanımlanmış olmakla beraber, erken teslim hallerine ilişkin ayrıca bir hükme yer verilmediği, dolayısıyla hüküm bulunmayan bu hususta Fiyat Farkına İlişkin Esasların uygulanması gerektiği, bu nedenle erken teslim hallerindeki artırımlı

fiyat farkı hesabında güncel endeksin malın idareye fiilen teslim edildiği tarih esas alınarak belirlenmesi gerektiği,

Anlaşılmaktadır.

Yukarıda açıklanan nedenlerle; 4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun Geçici 6 ncı Maddesinin Uygulanmasına İlişkin Esasların 15 inci maddesi uyarınca, idarelerce tesis edilecek işlemlerde yukarıda belirtilen hususların dikkate alınmasına oybirliği ile karar verilmiştir.

Arz Ederiz

Simdata İhale Danışmanlık