

Sayı : E-74618582-045.02-24849

17.11.2022

Konu : 4735 sayılı Kanunun geçici 5 inci maddesi

### TMMOB ŞEHİR PLANCILARI ODASINA

İlgi : Tmmob Şehir Plancıları Odası'nın 25.10.2022 tarihli ve sayılı yazısı.

İlgide kayıtlı yazınızda, Odanıza tescilli olarak faaliyetlerini sürdüren serbest şehircilik büroları ve şirketlerinin ana faaliyet alanlarını tanımlayan 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 48 inci maddesi kapsamındaki işlerde, 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun geçici 5 inci maddesi çerçevesinde yüklenicilerce yapılan ek fiyat farkı hesaplanması talebine yönelik başvurulara, idareler tarafından çoğunlukla olumsuz cevap verildiği belirtilmekte ve bu madde uyarınca yapılacak ek fiyat farkı hesaplamalarında idareler nezdinde uygulama birliğinin sağlanmasına yönelik olarak Kurum görüşümüz talep edilmektedir.

4734 sayılı Kanunun 48 inci maddesinin birinci fıkrasında "*Mimarlık ve mühendislik, etüt ve proje, harita ve kadastro, her ölçekte imar planı, imar uygulama, ÇED raporu hazırlanması, plan, yazılım geliştirme, tasarım, teknik şartname hazırlanması, denetim ve kontrolörlük gibi teknik, mali, hukuki veya benzeri alanlardaki hizmetler, danışmanlık hizmet sunucularından alınır.*" hükümlerine.

4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun Geçici 5 inci Maddesinin Uygulanmasına İlişkin Esasların 6 ncı maddesinin birinci fıkrasında "*(1) Fiyat Farkına İlişkin Esasların kapsamında bulunmayan araştırma ve geliştirme, piyasa araştırması ve anket, tanıtım, toplantı, organizasyon, sergileme, mesleki eğitim, fotoğraf, film, fikri ve güzel sanatlar gibi nitelikleri itibarıyla kısa süreli hizmetler ile sigorta, muhasebe ve 4734 sayılı Kanunun 48 inci maddesinde yer alan danışmanlık hizmetlerinden mali ve hukuki nitelikteki hizmet alımlarında bu Esaslara göre ek fiyat farkı hesaplanmaz.*" hükümlerine yer verilmiş olup 4734 sayılı Kanunun 48 inci maddesinin birinci fıkrasında sayılan ve tarafınızca ilgide kayıtlı yazıda vurgulanan etüt ve proje, harita, her ölçekte imar planı, imar uygulama, plan, tasarım hizmetlerinin mali ve hukuki nitelikte olmadığı değerlendirilmesinde, Esaslardaki diğer şartların da sağlanması şartıyla, ilgili sözleşmelerde 4735 sayılı Kanunun geçici 5 inci maddesi çerçevesinde ek fiyat farkı hesaplanacağı anlaşılmaktadır.

Diğer taraftan, ilgide kayıtlı yazıda değinilen, Esasların "Tereddütlerin giderilmesi" başlıklı 12 ncı maddesi uyarınca alınan 13/4/2022 tarihli ve 2022/DK.D-129 sayılı Kamu İhale Kurulu kararının ilgili bölümünde "2) Proje hizmet alımı işlerinin 5846 sayılı Fikir ve Sanat Eserleri Kanunu kapsamında değerlendirilerek Esasların 6 ncı maddesinin birinci fıkrası uyarınca ek fiyat farkı verilip verilmeyeceği ve anılan fıkrada yer alan kısa süreli hizmetler ifadesinden hangi sürenin anlaşılması gerektiği hususlarına ilişkin olarak:

...

GELEN BELGE	
Kayıt No:	03/927
Tarih:	22.11.22

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

Doğrulama Kodu: 0C31D917-573A-48CA-B8B4-1E6DA02A627E

Doğrulama Adresi: <https://www.turkiye.gov.tr/kik-ebys>

Adres: Kamu İhale Kurumu Mevlana Bulvarı No:186 06520 Balgat / ANKARA

Bilgi için: Tuğrul ATALAY  
Kamu İhale Uzmanı

Telefon: (0 312) 218 45 00

Faks: (0 312) 218 48 81

KEP Adresi : [kik@hs01.kep.tr](mailto:kik@hs01.kep.tr)





Yukarıda aktarılan mevzuat hükümlerinden 4734 sayılı Kanunun uygulanmasında dikkate alınacak hizmet alımlarının Kanunun 4 üncü maddesinde tadadi sayıma yoluyla belirlendiği, bu kapsamda danışmanlık işleri ile fikrî ve güzel sanat hizmetlerinin ayrı ayrı sayıldığı, danışmanlık hizmetlerinin kapsamının ise Kanunun 48 inci maddesinde özel olarak yine sayıma yoluyla belirlendiği anlaşılmaktadır.

Nitekim yürürlükte bulunan Hizmet Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esasların 2 nci maddesi ile 4735 Sayılı Kanunun Geçici 5 inci Maddesinin Uygulanmasına İlişkin Esasların 6 ncı maddesinde hüküm altına alınan fiyat farkı verilmeyecek alımların belirlenmesinde; 4734 sayılı Kanunun 4 üncü ve 48 inci maddelerinde yapılan söz konusu ayırım gözetilerek Kanunun 48 inci maddesinde yer alan danışmanlık hizmetlerinden mali ve hukuki nitelikte olanların özel olarak sayıldığı görülmektedir.

Bu itibarla, Kanunun 48 inci maddesine yer verilen mimarlık ve mühendislik gibi danışmanlık hizmetlerine ilişkin proje hazırlama işlerinin teknik niteliği haiz olduğu dikkate alındığında gerek kamu ihale mevzuatının gerekse de 4735 sayılı Kanunun geçici 5 inci maddesinin uygulanması bakımından fikrî ve güzel sanatlara yönelik hizmetler kapsamında değerlendirilemeyeceği,

Ayrıca, Esasların 6 ncı maddesinin birinci fıkrasında, ek fiyat farkı hesaplanmayacak alımlar olarak belirlenen; araştırma ve geliştirme, piyasa araştırması ve anket, tanıtım, toplantı, organizasyon, sergileme, mesleki eğitim, fotoğraf, film, fikri ve güzel sanat alımları; nitelikleri itibarıyla kısa süreli hizmetler olarak addedildiklerinden anılan alımlar için ayrıca bir süre hesabı yapılmasına gerek bulunmadığı, diğer bir ifadeyle sayılan hizmetler için süreden bağımsız olarak ek fiyat farkı hesaplanmaması gerektiği" hususları ifade edilmiştir.

Kararda aktarılan hususlar doğrultusunda; fikrî ve güzel sanatlara yönelik hizmetlerin işin süresinden bağımsız olarak kısa süreli hizmet niteliği taşıdığı ve bu işlerde ek fiyat farkı hesaplanmayacağı; mimarlık ve mühendislik gibi danışmanlık hizmetlerine ilişkin proje hazırlama işlerinin ise teknik niteliği haiz olduğu ve 4735 sayılı Kanunun geçici 5 inci maddesinin uygulanması bakımından fikrî ve güzel sanatlara yönelik hizmetler kapsamında değerlendirilmemesi gerektiği, bir başka anlatımla bu işlerde Esaslardaki şartların sağlanması halinde ek fiyat farkı hesaplanacağı görülmektedir.

Bu çerçevede, görüş talep edilen konuya ilişkin olarak yukarıda aktarılan hususların dikkate alınmasının uygun olacağı hususunda;

Bilgilerinizi rica ederim.

Özkan KANTARCI  
Başkan a.  
Daire Başkanı

Bu belge, güvenli elektronik imza ile imzalanmıştır.

Doğrulama Kodu: 0C31D917-573A-48CA-B8B4-1E6DA02A627E

Doğrulama Adresi: <https://www.turkiye.gov.tr/kik-ebys>

Adres: Kamu İhale Kurumu Mevlana Bulvarı No:186 06520 Balgat / ANKARA

Telefon: (0 312) 218 45 00

Faks: (0 312) 218 48 81

KEP Adresi : [kik@hs01.kep.tr](mailto:kik@hs01.kep.tr)

Bilgi için: Tuğrul ATALAY  
Kamu İhale Uzmanı

