

asgari işçilik maliyetinin temel unsurlarından olan ve işveren sigorta prim paylarının toplamı olan % 23,5 oranı üzerinden hesaplanıp, tek aşamada mı yuvarlama yapılacağı, yoksa, her bir sigorta prim oranı (%11 uzun vadeli sigorta kolu –malullük, yaşlılık, ölüm sigortaları, %7,5 genel sağlık sigortası primi, %2 işsizlik sigortası primi ve %3 kısa vadeli sigorta kolu- iş kazası ve meslek hastalıkları sigorta prim oranı) üzerinden ayrı ayrı işlemlerle hesaplanıp

bulunacak rakamların ayrı aşamalarda mı yuvarlamasının yapılacağına ilişkin bulunduğu görülmektedir.

asgari işçilik maliyetinin temel unsurlarından olan ve işveren sigorta prim paylarının toplamı olan % 23,5 oranı üzerinden hesaplanıp, tek aşamada mı yuvarlama yapılacağı, yoksa, her bir sigorta prim oranı (%11 uzun vadeli sigorta kolu -malullük, yaşlılık, ölüm sigortaları, %7,5 genel sağlık sigortası primi, %2 işsizlik sigortası primi ve %3 kısa vadeli sigorta kolu-iş kazası ve meslek hastalıkları sigorta prim oranı) üzerinden ayrı ayrı işlemlerle hesaplanıp bulunacak rakamların ayrı aşamalarda mı yuvarlamasının yapılacağına ilişkin bulunduğu görülmektedir.

Toplantı No	: 2014/025
Gündem No	: 117
Karar Tarihi	: 09.04.2014
Karar No	: 2014/MK-163

Şikayetçi:

Ankyra Org. Turz Sağ. Rek. İnş. Yem. Ürt. Bilg. Tem. Gıda İlç. Taah. Tic. Ltd. Şti **İhaleyi Yapan Daire:**

Kartal Belediye Başkanlığı Mali Hizmetler Müdürlüğü **Başvuru Tarih ve Sayısı:**

Başvuruya Konu İhale:

Kamu İhale Kurulunun 11.02.2013 tarih ve 2013/UH.III-931 sayılı kararı hakkında Ankara 16. İdare Mahkemesince verilen davanın reddi kararının uygulanmasına ilişkin Kurul kararı alınması. **Kurumca Yapılan İnceleme ve Değerlendirme:**

Karar:

Kartal Belediye Başkanlığı Mali Hizmetler Müdürlüğüne 14.12.2012 tarihinde açık ihale usulü ile yapılan 2012/169374 İKN'li "Projeler Kapsamında İdari ve Teknik Personel Desteği Hizmet Alımı" ihalesine ilişkin olarak Ankyra Org. Turz Sağ. Rek. İnş. Yem. Ürt. Bilg. Tem. Gıda İlç. Taah. Tic. Ltd. Şti.nin 21.12.2012 tarihinde yaptığı şikâyet başvurusunun, idarenin 28.12.2012 tarihli yazısı ile reddi üzerine, başvuru sahibi tarafından 10.01.2013 tarih ve 1226 sayı ile Kurum kayıtlarına alınan 08.01.2013 tarihli dilekçe ile itirazın şikâyet başvurusunda bulunulmuş ve Kurulca alınan 11.02.2013 tarihli ve 2013/UH.III-931 sayılı karar ile başvuru sahibinin teklif bedelinin, teklif edilmesi gereken asgari işçilik maliyetinin altında olmadığından teklifinin değerlendirmeye alınması gerektiği tespitiyle "4734 sayılı Kanunun 54 üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine" karar verilmiştir.

Anılan Kurul kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle Kartal Belediye Başkanlığı tarafından Ankara 16. İdare Mahkemesi nezdinde E:2013/415 sayılı esasında açılan davaya ilişkin olarak Mahkemenin 19.07.2013 tarihli kararıyla "yürütmenin durdurulması isteminin reddine" karar verilmiştir. Ankara 16. İdare Mahkemesinin söz konusu kararına karşı Kartal Belediyesi Başkanlığı tarafından Ankara Bölge İdare Mahkemesi nezdinde itirazda bulunulmuş, Ankara Bölge İdare Mahkemesince verilen 19.09.2013 tarih ve YD İtiraz No: 2013/4592 sayılı karar ile Ankara 16. İdare Mahkemesince verilen 19.07.2013 tarih ve E:2013/415 sayılı kararın kaldırılmasına ve "dava konusu işlemin yürütmesinin durdurulmasına" karar verilmiştir.

Ankara Bölge İdare Mahkemesinin anılan kararının uygulanmasının sağlanması amacıyla Kurul tarafından 23.12.2013 tarih ve 2013/MK-384 sayılı karar ile "1) Kamu İhale Kurulu'nun 11.02.2013 tarihli ve 2013/UH.III-931 sayılı kararının iptaline, 2) 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (c) bendi gereğince itirazın şikâyet başvurusunun reddine" karar verilmiştir. Ankara Bölge İdare Mahkemesinin anılan kararı sonrasında Ankara 16. İdare Mahkemesi tarafından alınan 24.12.2013 tarih ve E:2013/415 ve K:2013/2025 sayılı karar ile "...Uyuşmazlıkta; asgari işçilik maliyetinin temel unsurlarından olan ve işveren sigorta prim paylarının toplamı olan % 23,5 oranı üzerinden hesaplanıp, tek aşamada mı yuvarlama yapılacağı, yoksa, her bir sigorta prim oranı (%11 uzun vadeli sigorta kolu –malullük, yaşlılık, ölüm sigortaları, %7,5 genel sağlık sigortası primi, %2 işsizlik sigortası primi ve %3 kısa vadeli sigorta kolu-iş kazası ve meslek hastalıkları sigorta prim oranı) üzerinden ayrı ayrı işlemlerle hesaplanıp bulunacak rakamların ayrı aşamalarda mı yuvarlamasının yapılacağına ilişkin bulunduğu görülmektedir. Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı Sigorta Primleri Genel Müdürlüğü'nün, Kamu İhale Kurumu'na hitaben yazılan 03.12.2012 tarihli yazısında "...yuvarlamanın her bir işlem sonucunda bulunan rakam üzerinden yapılması gerekmektedir. Öte yandan, Kurumumuza ödenecek sigorta prim tahakkuku oluşturulurken, belirlenen prime esas kazanç tutarı üzerinden, gerek işveren gerekse sigortalı hisseleri 5510 sayılı Kanun'un 81. maddesinde belirtilen her bir sigorta koluna ait prim oranına göre ayrı ayrı hesaplanması gerekmektedir." görüşüne yer verilmiştir. Bunun yanında Kamu İhale Kurumunun internet sitesinde yayımlanan işçilik hesaplama modülünün ilgililerin faydalanmasına yönelik bilgilendirme amaçlı olduğu, bağlayıcı bir niteliği bulunmadığı ve manuel yapılan hesaplama ile doğru sonuca ulaşılması halinde bunun esas alınması gerektiği hususu da açıktır. Bu durumda Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı'nın görüş yazısı ve İdari ve Teknik Şartname düzenlemeleri çerçevesinde, işçilik modülü kullanılmadan, manuel yapılan hesaplama yöntemine göre davaya konu ihalede teklif edilmesi gereken asgari işçilik maliyeti 7.826.185,80 TL olarak tespit edildiği ve Ankyra Org. Turz. Sağ. Rek. İnş. Yem. Ürt. Bilg. Tem. Gıda İlç. Taah. Tic. Ltd. Şti.nin teklifinde de bu tutarın esas alındığı görüldüğünden, teklifinin değerlendirme dışı bırakılmasında ve bu yönde tesis olunan dava konusu Kurul kararında hukuka aykırılık görülmemiştir." ifadelerine yer verilerek davanın reddine karar verilmiştir. Anayasa'nın 138/4'üncü maddesinde, yasama ve yürütme organları ile idarenin, mahkeme kararlarına uymak zorunda olduğu, bu organlar ve idarenin, mahkeme kararlarını hiçbir suretle değiştiremeyeceği ve bunların yerine getirilmesini geciktiremeyeceği hükme bağlanmıştır. Öte yandan, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 28/1'inci maddesinde, Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının icaplarına göre idarenin, gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu, bu sürenin hiçbir şekilde kararın idareye tebliğinden başlayarak otuz günü geçemeyeceği hüküm altına alınmıştır. Bu çerçevede Ankara 16. İdare Mahkemesi tarafından alınan söz konusu kararın icaplarına göre Kamu İhale Kurulunca işlem tesis edilmesi gerekmektedir.

Açıklanan nedenlerle; 1) Kamu İhale Kurulu'nun 23.12.2013 tarihli ve 2013/MK-384 sayılı kararının iptaline, 2) 4734 sayılı Kanun'un 54'üncü maddesinin onuncu fıkrasının (b) bendi gereğince düzeltici işlem belirlenmesine, Oybirliği ile karar verildi.

Mahmut GÜRSES Başkan		
Kazım ÖZKAN II. Başkan	Ali Kemal AKKOÇ Kurul Üyesi	Ahmet ÖZBAKIR Kurul Üyesi
Mehmet Zeki ADLI Kurul Üyesi	Hasan KOCAGÖZ Kurul Üyesi	Hamdi GÜLEÇ Kurul Üyesi
Mehmet AKSOY Kurul Üyesi		