

**Asgari ücretin üzerinde ücret ödemesini öngören işlerde artan asgari ücret oranları kadar fazla ücret, prim ve vergi ödeme mükellefiyetinde olduğu**

**Temyiz Kurulu Kararı**

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                             |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>Saymanlık Adı : Manisa Belediyesi Hesap İşleri Müdürlüğü</p> <p>Yılı : 2009</p> <p>Dairesi : 3</p> <p>İlam No : 417</p> <p>Dosya No : 36687</p> <p>Tutanak No : 38450</p> <p>Tutanak Tarihi : 18.02.2014 Dosyada mevcut belgelerin okunup incelenmesinden sonra gereği görüldü;</p> <p>417 sayılı ilaman 10. maddesi ile BESOT a.s. yüklenimindeki "Sicil Enlak Çevre Temizlik İlan Reklam vb. Vergilerin Kayıtlarının Güncellenmesi, Dosyaların Birleşmesi ve Eşlenmesi İşlemleri için Hizmet Alımı" içinde anılan yükleniciye asgari ücret fiyat farkının fazla ödemesi nedeniyle 4.381,92 TL'ye tazmin hükmü verilmiştir.</p> <p>Dilekçi dilekçesinde özetle; söz konusu ihale şartnamesinin "Teklif Fiyatı Dahil Olan Masraflar" başlıklı ilgili maddesinde; İsteklilerin, sözleşmenin uygulanması sırasında, ilgili mevzuat gereğince ödeyeceği her türlü vergi, resim, harç vb. giderler ile ulaşım, nakliye ve her türlü sigorta giderlerinin teklif fiyata dahil olduğunun, Gider kalemlerinde artış olması ya da benzeri yeni gider kalemlerinin oluşması hallerinde, teklif edilen fiyatın, bu tür artış ya da farkları karşılayacak payı içerdiğinin kabul edileceğinin, Yükleniciyi çalıştırdığı hizmet görevlileri ile ücret, sigorta primleri, vergi vb. giderlerini asgari ücret ve bunun belirli bir yüzde oranında artırılmış şeklini ödeyeceğinin, Ancak sözleşme konusu işin, bedelinin ödemesi aşamasında doğacak Katma Değer Vergisi (KDV), ilgili mevzuat çerçevesinde idarece yükleniciye ayrıca ödeneceğinin belirtildiğinin, Bu maddeye ve bu maddede belirtilen iş kazaları ile meslek hastalıkları sigorta prim oranlarına uygun olarak ihaleye çıkıldığını ve en düşük geçerli fiyat teklifini sunan istekli ile sözleşme imzalandığını, bu işlemin de Sayıştay Temiz Kurulu'nun 05.01.2010 tarih ve 31037 tutanak numaralı ve 10.03.2009 tarih ve 30960 tutanak numaralı kararlarına göre mevzuata uygun olduğunun; Söz konusu ihaleler gereği imzalanmış sözleşmelerin "Fiyat Farkı" başlıklı 15. maddesinde; "15.1. Yüklenici, gerek sözleşme süresi, gerekse uzatılan süre içinde, sözleşmenin tamamen ifasına kadar, vergi, resim, harç vb. mali yükümlülüklerde artışa gidilmesi veya yeni mali yükümlülüklerin ihdası gibi nedenlerle fiyat farkı verilmesi talebinde bulunamaz.</p> <p>15.2. Fiyat farkı verilecektir. 07.05.2004 tarih ve 25455 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan '4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhaleli Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat Farkı Hesabında Uygulanacak Esaslarda Değişiklik Yapılmasına Dair Esaslar' başlıklı Bakanlar Kurulu Kararıyla değişik, 24.12.2002 tarih ve 5037 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı eki '4734 sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhaleli Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat farkı Hesabında Uygulanacak Esaslar'a göre verilecek fiyat farkı uygulamasında; Bu esasların aşağıda belirtilen 8'inci maddesi uygulanacaktır. Asgari Ücret ve diğer işçilik maliyetlerindeki değişiklikten kaynaklanan farklar. (Değişik: 07.04.2004-25455/3 md.)</p> <p>Madd 8 – ihale konusu hizmetin gerçekleştirilebilmesi için çalıştırılacak 506 Sayılı Sosyal Sigortalar Kanununa tabi personelin, sayı ve günlük çalışma saatinin belirtilmesi kaydıyla;</p> <p>a) Asgari Ücret Tespit Komisyonu'na ihale (son teklif verme) tarihinde 16 yaşını doldurmuş işçiler için belirlenmiş asgari ücretin değiştirilmesi halinde eski ve yeni asgari ücret arasındaki fark,</p> <p>b) ihale (son teklif verme) tarihi itibarıyla işveren tarafından karşılanacak olan sosyal sigorta primi ve işsizlik sigortası primine ilişkin toplam tutarda; asgari ücret değişikliği veya sigorta primi alt sınır değişikliği ile prim oranları değişikliği gibi sebeplerle meydana gelecek farklar,</p> <p>c) 506 sayılı Kanunun 77'nci maddesi'nin ikinci fıkrası çerçevesinde sözleşmede öngörülen ücret ekleri nedeniyle, işveren tarafından karşılanmakta olan sosyal sigorta primi ve işsizlik sigorta primine ilişkin toplam tutarda meydana gelecek fark (a), (b) ve (c) bentleri toplamı, 506 Sayılı Kanun gereğince işveren nâm ve hesabına Hazinece yapılacak olan ödemeler de dikkate alınmak suretiyle bu esasların 7'nci maddesi uygulanmaksızın ödenir veya kesilir.</p> <p>15.3. Sözleşmede yer alan fiyat farkına ilişkin esas ve usullerde sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik yapılamaz." denilenler fiyat farkı verileceğinin düzenlendiğinin, Bakanlar Kurulu'nun '4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu'na Göre İhaleli Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat Farkı Hesabında Uygulanacak Esaslarda Değişiklik Yapılmasına Dair Esasları" nda fiyat farkı; "Birim fiyat sözleşmelerde, uygulama ayı içinde iş programına uygun olarak gerçekleşen iş kalemleri için; götürü bedel sözleşmelerde ise, uygulama ayı içinde iş programına uygun olarak ilerleme yüzdelerine göre gerçekleşen iş grupları için, bu esaslara göre ödenmek veya kesilecek bedeli ifade eder." olarak tanımlandığının, Aynı kararnamenin asgari ücret ve diğer işçilik maliyetlerindeki değişiklikten kaynaklanan fark başlıklı 8. maddesinde;</p> <p>"İhale konusu hizmetin gerçekleştirilebilmesi için çalıştırılacak 506 Sayılı Sosyal Sigortalar Kanununa tabi personelin, sayı ve günlük çalışma saatinin belirtilmesi kaydıyla;</p> <p>a)Asgari ücret tespit komisyonuna ihale (son teklif verme) tarihinde 16 yaşını doldurmuş işçiler için belirlenmiş asgari ücretin değiştirilmesi halinde eski ve yeni asgari ücret arasındaki farkları,</p> <p>b)ihale (son teklif verme) tarihi itibarıyla işveren tarafından karşılanacak olan sosyal sigorta primi ve işsizlik sigortası primine ilişkin toplam tutarda; asgari ücret değişikliği veya sigorta primi alt sınır değişikliği ile prim oranları değişikliği gibi sebeplerle meydana gelecek fark,</p> <p>c) 506 Sayılı Kanunun 77'nci maddesi'nin ikinci fıkrası çerçevesinde sözleşmede öngörülen ücret ekleri nedeniyle, işveren tarafından karşılanmakta olan sosyal sigorta primi ve işsizlik sigorta primine ilişkin toplam tutarda meydana gelecek fark toplamı, (a), (b) ve (c) bentleri toplamı, 506 Sayılı Kanun gereğince işveren nâm ve hesabına Hazinece yapılacak olan ödemeler de dikkate alınmak suretiyle bu esasların 7'nci maddesi uygulanmaksızın ödenir veya kesilir."</p> <p>Ayrıca "Uygulama Esasları" başlıklı 9. maddesinde ise;</p> <p>"Fiyat Farkı hesabında aşağıdaki hususlara uyulması zorunludur.</p> <p>a)Sözleşmelerde yer alan fiyat farkına ilişkin esas ve usullerde sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik yapılamaz.</p> <p>b)Bu esasların uygulanması sonucu sözleşme bedeline ek olarak ödenek ya da kesilecek bedeller fiyat farkı niteliğinde olup, sözleşme bedelini etkilemez.</p> <p>c)Bedeli yabancısı para cinsinden veya kur farkları ayrıca hesaplanmak suretiyle yabancısı para birimi karşılığı Türk Lirası ile ödenen işler için bu esaslar uygulanmaz.</p> <p>d)Hakedişlerin düzenlenmesi sırasında, hakedişe uygulanacak indeksin henüz belli olmadığı durumlarda, bir önceki güncel indeks kullanılarak fiyat farkı hesaplanır. Yeni indeksler belli olduğunda sonraki hakedişlerde fiyat farkları buna göre hesaplanarak düzeltilir.</p> <p>e)Bu Esaslara göre hesaplanan fiyat farkları, fiyat farkı ödenmesine konu olabilecek tüm fiyat artışlarını kapsar. Bunun dışında yüklenicinin kullandığı usuller, makine, ekipman, malzeme ve işçiliğin cins ve miktarı, Türk Lirasının yabancısı paralar karşısında değer kaybetmesi, yurtdışından temin edilen malzemenin menşei ülkede fiyatının artması ve benzeri diğer nedenlerle ilave fiyat farkı ödenmez.</p> <p>f)Avans ödenen işlerde, avansın hakedişten mahsubundan sonra yükleniciye ödenmek tutar, (An) tutarı olarak alınır. Fiyat farkı katsayısının (Pn) birden küçük olması halinde (An) tutarından avans miktarı düşülmez.</p> <p>g)Bu Esaslar, iş programına uygun olarak yapılan iş kalemleri ile kalemleri ve/veya iş gruplarına uygulanır.</p> <p>h)Birim fiyat sözleşmelerde, sözleşmede teklif birim fiyatı bulunmayan ve yapılması idarece istenen bir iş kalemi için işin devamı sırasında yeni birim fiyat yapılması halinde, bu fiyat hazırladığı uygulama ayının yayıncılarına ve şartlarına göre tespit edilir. Belirlenen bu yeni birim fiyatı uygulama ayı fiyat farkı katsayısına (Pn) bölünerek bulunan fiyatı, iş kaleminin miktarı ile çarpılır ve bulunan tutar hakedişteki sözleşme birim fiyatları ile yapılan işler süresince ağırlıklı olarak değiştirilerek, yeni iş kaleminin sözleşme başında bedeli yükleniciye ödenir. Bu iş kalemine ait fiyat farkı ise, uygulama ayının indeksleri üzerinden hesaplanarak bulunur.</p> <p>ı) (Ek: 07.05.2004- 25455/ 4 md.) İdari şartname ve sözleşmelerde bu Esasların sadece 8'inci maddesinin uygulanacağına dair hüküm konulabilir." denildiğini ve fiyat farkı hesabında belirtilen hususlara uyulmasının zorunlu olduğunu,</p> <p>Yukarıda yazılı gerekçelerden sonra yüklenici ihale için teklif edeceği fiyatı asgari ücretin belirli oranda artırılması şeklinde dikkate alarak işçilik ücret teklifini hesaplanacağı ve işçi ücretlerinin buna göre ödeneceğinin ihale şartnamesinin 26. maddesinde düzenlenmekte olduğunu, birim fiyat teklif mektubu ve ekli cetvelde teklif fiyatları kalemlerinde düzenlenerek sunulduğunu ve bunun sonucuna göre sözleşme imzalandığını, yüklenicinin işe alacağı personeli ise Alarak Sosyal Güvenlik Kurumu'na bildirdiğini ve işe başlattığını,</p> <p>İş alanın şahsın iş süresince yüklenici bünyesinde çalışarak 818 sayılı Borçlar Kanunu'nun "A – Akdın İnkıadı" başlıklı bölümünün 1. maddesinin; "İki taraf karşılıklı ve birbirine uygun surette rızalarını beyan ettikleri takdirde, akıt tamam olur. Rızanın beyarı şahsı olabileceği gibi zimni dahi olabilir." hükmü gereği şartname ve sözleşmesinde yazılı şartlarda ve ücrette çalışacağın zımnen kabul etmiş sayılacağına, Türkiye Cumhuriyeti Anayasası'nın 55. maddesinde; "Devlet, çalışanların yaptıkları işe uygun adaletli bir ücret elde etmeleri ve diğer sosyal yardımlardan yararlanmaları için gerekli tedbirleri alır." denildiğini ve bu maddenin bireylerin adaletli ücret elde etmelerini garanti ettiğinin, yerel yönetimler ve merkezi yönetimlerin yüklenmiş olduğu misyon doğrultusunda, sosyal ve ekonomik açıdan çalışanlarına yasalardan doğacak olan haklarını adil şekilde elde ettikleri ücretlerini ve ücretlerinden doğacak olan yasal fiyat farklarını ödemesinin zorunlu olduğunu, Belediyelerin de T.C. Devleti misyonunu taşımasının bir gereği olarak, çalışanlarına karşı ödevlerini yerine getirmesi her açıdan zorunlu bir Anayasal görevi olduğunu,</p> <p>4857 Sayılı İş Kanunu'nun Asgari Ücret başlıklı 39. maddesinin 1. bendinde; "İş sözleşmesi ile çalışan ve bu Kanunun kapsamına olan veya olmayan her türlü işçinin ekonomik ve sosyal durumlarının düzenlenmesi için Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığınca Asgari Ücret Tespit Komisyonu aracılığı ile ücretlerin asgari sınırları en geç iki yılda bir belirlenir." denildiğini, bu yüzden hiçbir kişi ve kuruluşun bu ücretin altında işçi çalıştırmayacağını,</p> <p>4857 Sayılı İş Kanunu'nun Fazla Çalışma Ücreti başlıklı 41. maddesinin 2. bendinde yer alan; "Her bir saat fazla çalışma için verilecek ücret normal çalışma ücretinin saat başına düşen miktarının yüzde elli yükseltilmesi suretiyle ödenir." hükmüyle 1 saatlik fazla çalışmanın normal çalışma ücretinin 50 fazlası ile ödemesinin emredildiğinin,</p> <p>Bakanlar Kurulu'nun 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre İhaleli Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat Farkı Hesabında Uygulanacak Esaslarda Değişiklik Yapılmasına Dair Esasları'nda "Uygulama esasları" başlıklı 9. maddesinin (e) bendinin; "Bu Esaslara göre hesaplanan fiyat farkları, fiyat farkı ödemesine konu olabilecek tüm fiyat artışlarını kapsar. Bunun dışında yüklenicinin kullandığı usuller, makine, ekipman, malzeme ve işçiliğin cins ve miktarı, Türk Lirasının yabancısı paralar karşısında değer kaybetmesi, yurtdışından temin edilen malzemenin menşei ülkede fiyatının artması ve benzeri diğer nedenlerle ilave fiyat farkı ödenmez." hükmü gereği hesaplanan fiyat farklarının, fiyat farkı ödemesine konu olabilecek tüm fiyat artışlarını kapsayacağına,</p> <p>Bakanlar Kurulu'nun 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre İhaleli Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat Farkı Hesabında Uygulanacak Esaslarda Değişiklik Yapılmasına Dair Esasların 8. maddesinin (c) fıkrasında yer alan "506 Sayılı Kanunun 77'nci maddesi'nin ikinci fıkrası" hükmü 5510 Sayılı Kanun 106. maddesi ile yürürlükten kaldırılarak yerine 5510 Sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun Prime esas kazançlar başlıklı 80. maddesinin 2. bendinin; "Aynı yadamlar ve ölüm, doğum ve evlenme yadamları, görev yoklukları, seyyar görev tazminatı, kıdem tazminatı, iş sonu tazminatı veya kıdem tazminatı mahiyetindeki toplu ödeme, keşif ücreti, inhar ve kassa tazminatları ile Kurumca tutarları yıllar itibarıyla belirlenecek yemek, çocuk ve aile zamları, işverenter tarafından sigortalılar için özel sağlık sigortalılarına ve bireysel emeklilik sisteminde ödenen ve aylık toplama asgari ücretin % 30'unu geçmeyen özel sağlık sigortası primi ve bireysel emeklilik katkı payları tutarları, prime esas kazanç tabi tutulmaz." hükmünün getirildiğinin, Aynı maddenin (c) bendinde ise; "(b) bendinde belirtilen istisnalar dışında her ne adla yapılsa yazılın tüm ödemeler ile aynı yarıdan yerine geçmek üzere yapılan nakdi ödemeler prime esas kazanç tabi tutulur. Diğer kanunlardaki prime tabi tutulması gerektiğinde dair muafiyet ve istisnalar bu Kanunun uygulanmasında dikkate alınmaz." denildiğini ve buna göre (b) bendinde yazılı ödemelerin dışındaki tüm ödemelerin prime tabi olacağının kesin hüküm olarak düzenlendiğinin,</p> <p>İş sözleşmesinde ayrıca ya da asgari ücretin altında işçi ücretinin ödemesinin 4857 Sayılı İş Kanunun Ücret ile ilgili hükümlere aykırılık başlıklı 102. maddesinde yer alan;</p> <p>"a) (Değişik: 17/4/2008-5754/85 md.) 32 nci maddesinde belirtilen ücret ile işçinin bu Kanundan veya toplu iş sözleşmesinden veya iş sözleşmesinden doğan ücret ödemelerinin süresi içinde kasden ödemeyen veya eksik ödeyen, 39 uncu maddesinde belirtilen komisyonun belirlediği asgari ücreti işçiyeye ödemeyen veya noksan ödeyen, ücret, prim, ikramiye ve bu nitelikteki her çeşit istihkakını zorunlu tutulduğu halde özel olarak açılan banka hesabına ödemeyen işveren, işveren vekili ve üçüncü kişiye bu durumda olan her işçi ve her ay için yüzymilyar Türk Lirası idari para cezası,</p> <p>b) 37 nci maddesinde ayrıca olarak ücret ilişkin hesap pusulası düzenlemeyen veya işçi ücretlerinden 38 inci maddede ayrıca olarak ücret kesme cezası veren veya yaptığı ücret kesintisinin sebebini ve hesabını bildirmeyen 52 nci maddedeki belgeyi vermeyen işveren veya işveren vekiline dörtymilyar Türk Lirası idari para cezası,</p> <p>c) 41 inci maddesinde belirtilen fazla çalışmalara ilişkin ücreti ödemeyen, işçiyi hak ettiği serbest zamanı aklı ya zarfında kullandırmayan, fazla saatlerde yapılacak çalışmalar için işçinin onayını almayan işveren veya işveren vekiline, bu durumda olan her işçi için ikiyüzymilyar Türk Lirası idari para cezası, Verilir." hükmüyle işverenin cezalandırılacağından düzenlendiğini, sonuç olarak kanunlarda ücret ve ücret sayılacak ödemeler ve primler ihale sözleşmesinde talep edilen ödemeler olup, fiyat farkına dahil olduğundan, yapılan iş ve işlemlerin kanunlara uygun olduğunun belirterek, sunulan tüm gerekçeler göz önünde bulundurularak tazmin hükmünün kaldırılmasına karar verilmesini talip etmiştir.</p> <p>Başsavcılık karşılamaında; "Sorumlu tarafından ileri sürülen hususlar yeni bir bilgi ve bulgu içermemektedir. Dolayısıyla ilgili talebinin reddolunarak yasa ve yömnete uygun düzenlenmiş gerekçeli Daire kararındaki tazmin hükmünün korunması uygun olur." şeklinde görüş bildirmiştir.</p> <p>Söz konusu işte asgari ücretin üzerinde bir ücret ödemesi öngörülmesi olup, asgari ücretteki artışa bağlı fiyat farkı da bu oranlar üzerinden ödenmiştir.</p> <p>Anılan işe ilişkin Götürü Bedel Hizmet Alımı Sözleşmesi'nin "Fiyat Farkı" başlıklı 15. maddesinin 2. bendinde; "Fiyat farkı verilecektir. 07.05.2004 tarih ve 25455 sayılı Resmi Gazetede yayınlanan '4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhaleli Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat Farkı Hesabında Uygulanacak Esaslarda Değişiklik Yapılmasına Dair Esaslar' başlıklı Bakanlar Kurulu Kararıyla değişik, 24.12.2002 tarih ve 5037 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı eki '4734 sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhaleli Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat Farkı Hesabında Uygulanacak Esaslar'a göre verilecek fiyat farkı uygulamasında; Bu esasların aşağıda belirtilen 8'inci maddesi uygulanacaktır." denilenler fiyat farkının ödemesinde geçerli olan mevzuat hükmü idare ile yüklenici arasında bağlanarak kabul edilmiştir.</p> <p>4734 sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhaleli Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat Farkı Hesabında Uygulanacak Esaslar'ın "Asgari ücret ve diğer işçilik maliyetlerindeki değişiklikten kaynaklanan fark" başlıklı 8. maddesinde; "İhale konusu hizmetin gerçekleştirilebilmesi için çalıştırılacak 506 sayılı Sosyal Sigortalar Kanununa tabi personelin, sayı ve günlük çalışma saatinin belirtilmesi kaydıyla;</p> <p>a) Asgari ücret tespit komisyonuna ihale (son teklif verme) tarihinde 16 yaşını doldurmuş işçiler için belirlenmiş asgari ücretin değiştirilmesi halinde eski ve yeni asgari ücret arasındaki fark,</p> <p>b) ihale (son teklif verme) tarihi itibarıyla işveren tarafından karşılanacak olan sosyal sigorta primi ve işsizlik sigortası primine ilişkin toplam tutarda; asgari ücret değişikliği veya sigorta primi alt sınır değişikliği ile prim oranları değişikliği gibi sebeplerle meydana gelecek fark,</p> <p>c) 506 sayılı Kanunun 77 nci maddesinin ikinci fıkrası çerçevesinde sözleşmede öngörülen ücret ekleri nedeniyle, işveren tarafından karşılanmakta olan sosyal sigorta primi ve işsizlik sigorta primine ilişkin toplam tutarda meydana gelecek fark, toplamı (a), (b) ve (c) bentleri toplamı), 506 Sayılı Kanun gereğince işveren nâm ve hesabına Hazinece yapılacak olan ödemeler de dikkate alınmak suretiyle bu Esasların 7 nci maddesi uygulanmaksızın ödenir veya kesilir.",</p> <p>Aynı esasların "Uygulama esasları" başlıklı 9. maddesinde ise;</p> <p>(-) "e) Bu esaslara göre hesaplanan fiyat farkları, fiyat farkı ödenmesine konu olabilecek tüm fiyat artışlarını kapsar. (-)</p> <p>(-) (Ek: 07.05.2004- 25455/ 4 md.) İdari şartname ve sözleşmelere bu Esasların sadece 8 inci maddesinin uygulanacağına dair hüküm konulabilir. (-)" denilmektedir.</p> <p>Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Hizmet Alımlarında Fiyat Farkı" başlıklı XII. bölümünün "Personel Ücretleri ile İlgili Fiyat Farkı Hesabı" başlıklı (B) bendinin 2. fıkrasında;</p> <p>"Çalışan personeler asgari ücretin üzerinde bir ödeme öngörülmele birlikte hizmet alımlarına ilişkin fiyat farkı esaslarının sadece 8 inci maddesinin uygulanacağı hizmet alımı ihalelerinde, ihale tarihi itibarıyla geçerli brüt asgari ücretin artması halinde anılan maddede gereği asgari ücretteki artış miktarı kadar fiyat farkı hesaplanacaktır." denilmektedir.</p> <p>Asgari ücretin üzerinde ücret ödemesinin öngören işlerde artan asgari ücret oranları kadar fazla ücret, prim ve vergi ödemeleri mükellefiyetinde olduğudur, fiyat farkının da bu oranlar esas alınarak ödemesinin mevzuata aykırı olmadığı, yalnızca asgari ücretteki artışın ödemesinin hakkaniyete aykırı olacağı, işveren payının zamlı ücret üzerinden hesaplandığını, bu nedenle de yükleniciye maliyetinin asgari ücret artışından fazla olduğu iddia edilmiş de; yukarıda da belirtildiği üzere Fiyat Farkı Esaslarının 8. maddesinde ve Kamu İhale Genel Tebliğinde, ihale tarihi itibarıyla geçerli brüt asgari ücretin artması halinde sadece asgari ücretteki artış miktarı kadar fiyat farkı hesaplanacağı hükmü altına alınmıştır.</p> <p>Ayrıca, ihale konusu işte çalıştırılan personelleri istihdam eden yüklenicidir. Belediye yükleniciden söz konusu hizmeti satın almaktadır. Çalıştırılan personelin ücretini ödeme mükellefiyeti yükleniciye aittir. Belediye'nin yükümlülüğü imzalanmış sözleşme hükümleriyle uygulanmakla sınırlıdır.</p> <p>Sayıştay Temiz Kurulunun kararları esasla götürülerek tazmin hükmünün kaldırılması istenilmekte ise de; aynı konuda yargı organlarıncı verilen kararlar şahsına, olayına ve dönemine münhasır olduğundan, mahkeme kararlarına göre üçüncü kişiler hakkında işlem yapılması mümkün bulunmamaktadır.</p> <p>Bu itibarla, dilekçin talebinin reddi ile 417 sayılı ilaman 10. maddesi ile 4.381,92 TL'ye ilişkin olarak verilen tazmin hükmünün TASDİKINE,</p> <p>Karar verildiği 18.02.2014 tarihli ve 38450 sayılı tutanakta yazılı olmakla işbu ilam tanzim kılındı.</p> |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|

