

Genel Temizlik Hizmetleri İhalesinde Şartnamede ilgili firmaya ödemenin nasıl yapılacağına dair hususlar belirtildiğini, İdare olarak ilerde Şartnameye aykırılık olmaması açısından ilgili kanun hükümlerine göre ödeme yapıldığını belirterek tazmin hükmünün KALDIRILMASINA, İlam hükmü dilekçi iddiaları, rapor dosyası ve ilgili mevzuatın incelenmesinde Hastane Genel Temizliği İşiyle ilgili olarak * yılı Aralık ayında * lira olan asgari ücretin *liraya çıkması nedeniyle yükleniciye asgari ücret

artışından kaynaklanan fiyat farkının ödenmesi gerekmektedir. Söz konusu fiyat farkı hesabının, *Fiyat Farkı Kararnamesi ve bu kararnameye uygun olarak düzenlenen Şartname ve sözleşme hükümlerine uygun yapılması gerekir. Çünkü ihale 2886 sayılı yasanın 1. maddesine dayanılarak çıkarılan * Döner Sermayeli Kuruluşlar İhale Yönetmeliğinin *maddesine göre yapılmış bir ihaledir. Bu yönetmelikte hüküm bulunmayan hallerde ihale yasası hükümleri geçerlidir. İhale

**yasasına tabi idarelerin
imalat ve inşaat işleri
dışında kalan işlerine ise *
Bakanlar Kurulu Kararına göre
fiyat farkı ödenmesi
gerekmektedir.**

**Kamu İdaresi Türü Yılı 2003 Dairesi 1 Dosya No 27973
Tutanak No 28417 Tutanak Tarihi 14.3.2006 Kararın Konusu**
Dosyada mevcut belgelerin okunup incelenmesinden sonra gereği
görüşüldü. 1) 51 sayılı ilamın 1. maddesi ile verilen
388.000.000 liranın tazminine dair hükmün, aynı tazmin
hükmünde Sayman sıfatıyla iştiraki bulunan Cahit İSA'nın
başvurusu üzerine düzenlenen 14.03.2006 gün ve 28416 tutanak
sayılı Temyiz Kurulu İlâmı ile kaldırılmış bulunduğu
anlaşılmaqla dilekçinin işbu madde ile ilgili itirazı üzerine
Kurulumuzca yapılacak işlem olmadığına, 2) 51 sayılı ilamın 2.
maddesi ile Müteahhit Akfasan İnş. Tur. El. Tem. Dağ. Müt.
San. Tic. Ltd. Şti.yüklemindaki 1.294.020.000.000 lira taahhüt
bedelli Atatürk Göğüs Hastalıkları ve Göğüs Cerrahisi Eğitim
ve Araştırma Hastanesi Hastane Genel Temizliği İşiyile İlgili
olarak asgari ücret artışından kaynaklanan fiyat farkının
fazla ödenmesi sebebiyle 162.523.976.409 liraya tazmin hükmü
verilmiştir. Dilekçi dilekçesinde Muhasebat Genel Müdürlüğünün
28.01.2004 tarih 01486 sayılı Temizlik İhalelerinde Fiyat
Farkı ödemeleriyle ilgili olarak 28.12.1990 tarih ve 90/1216
sayılı Bakanlar Kurulu Kararının ekli kararın l/C maddesinde
"yardımcı hizmetler sınıfı personeli tarafından yerine
getirilmesi gereken hizmetlerden, hizmet yerlerini ve tedavi
kurumlarının temizlenmesi işleri ile ilgili Şartname ve
Sözleşmelere, çalıştırılacak Sosyal Sigortalar Kanununa tabi
personel sayısı ve günlük çalışma saatinin belirtilmesi

kaydıyla Asgari Ücret Tespit Komisyonunca İhalenin yapıldığı tarihte mevcut olan asgari ücretin arttırılması halinde eski ve yeni asgari saat ücretleri arasındaki fark, ayrıca bu farktan doğan ve işverence karşılanması gereken Sosyal Sigortalar Primleri ve Tasarruf Teşvik kesintisinde meydana gelecek artış farkının ödenmesi hususunda hüküm konulabilir”, denildiğini, 31.12.2003 gün ve 24980 sayılı 3. mükerrer Resmi Gazetede yayımlanan Kamu İhale Kanununa göre ihale yapılacak olan hizmet alımlarına ilişkin fiyat farkı hesabında uygulanacak esaslar başlıklı bölümün 8. maddesinde “İhale konusu hizmetin gerçekleştirilmesi için çalıştırılacak 506 sayılı Sosyal Sigortalar Kanuna tabi personelin sayısı ve günlük çalışma saatinin belirtilmesi kaydıyla belirlenmiş olan asgari ücretin arttırılması halinde, eski ve yeni asgari ücretler arasındaki fark, ayrıca bu farktan doğan ve işverence karşılanması gereken Sosyal Sigorta Primleri ile Sigorta Primi alt sınır artışından kaynaklanan fark ve bu farklara ait işsizlik ödeneği bu esasların 7. maddesi uygulanmaksızın yükleniciye ödenir.” denildiğini, 2004/7221 sayılı Bakanlar Kurulu Kararının 8. maddesi (a), bendinde “Asgari ücret komisyonunca ihale (son teklif verme) tarihinde 16 yaşını doldurmuş işçiler için belirlenmiş asgari ücretin değiştirilmesi halinde eski ve yeni asgari ücret arasındaki fark” (b) bendinde “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 gelebilecek fark,” (c) bendinde “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,c bentleri toplamı), 506 sayılı Kanun gereğince işveren nam ve hesabına Hazinece yapılacak olan ödemeler dikkate alınmak suretiyle bu esasların 7. maddesi uygulanmaksızın ödenir veya kesilir” hükümlerinin yer aldığını, Konu ile ilgili ayrıca Yargıtay Başkanlığının

16.10.2001 tarih 2000/7742 sayılı karar sureti ve Ankara 3. Asliye Ticaret Mahkemesince oluşturulmuş 10.02.2004 tarihli Bilirkişi Raporu sureti dilekçe ekinde olduğunu, Yine benzer konuyla ilgili Gaziantep 2.Hukuk Mahkemesinin 2001/461 esas 2002/420 sayılı kararı, Yargıtay 13. Hukuk Dairesi Başkanlığı 2002 tarih 11111 esas ve 13356 sayılı ilamı ve Mersin Asliye Ticaret Mahkemesinin 2003-545 esas 2004-912 sayılı kararların kendilerini destekler yönde olduğunu,Ayrıca Hastanenin 2003 yılında yapmış olduğu Genel Temizlik Hizmetleri İhalesinde Şartnamede ilgili firmaya ödemenin nasıl yapılacağına dair hususlar belirtildiğini, İdare olarak ilerde Şartnameye aykırılık olmaması açısından ilgili kanun hükümlerine göre ödeme yapıldığını belirterek tazmin hükmünün KALDIRILMASINA, İlam hükmü dilekçi iddiaları,rapor dosyası ve ilgili mevzuatın incelenmesinde Atatürk Göğüs Hastalıkları ve Göğüs Cerrahisi Eğitim ve Araştırma Hastanesi Hastane Genel Temizliği İşiyile İlgili olarak 2002 yılı Aralık ayında 250.875.000 lira olan asgari ücretin Ocak 2003'te 306.000.000.liraya çıkması nedeniyle yükleniciye asgari ücret artışından kaynaklanan fiyat farkının ödenmesi gerekmektedir.Söz konusu fiyat farkı hesabının, 28.12.1990 tarihli 20739 sayılı Resmi Gazetede Yayınlanan 90/1216 sayılı Fiyat Farkı Kararnamesi ve bu kararnameye uygun olarak düzenlenen Şartname ve sözleşme hükümlerine uygun yapılması gerekir.Çünkü ihale 2886 sayılı yasanın 1. maddesine dayanılarak çıkarılan 84/8213 sayılı Döner Sermayeli Kuruluşlar İhale Yönetmeliğinin 29/a maddesine göre yapılmış bir ihaledir.Bu yönetmelikte hüküm bulunmayan hallerde ihale yasası hükümleri geçerlidir.İhale yasasına tabi idarelerin imalat ve inşaat işleri dışında kalan işlerine ise 28.12.1990 tarih ve 90/1216 sayılı Bakanlar Kurulu Kararına göre fiyat farkı ödenmesi gerekmektedir. 90/1216 sayılı kararnamenin (c) bendinde;"Yardımcı hizmetler sınıfı personeli tarafından yerine getirilmesi gereken hizmet yerlerinin ve tedavi kurumlarının temizlenmesi işleri ile ilgili şartname ve sözleşmelere, çalıştırılacak Sosyal Sigortalar Kanununa tabi personel sayısı ve günlük çalışma saatinin belirlenmesi kaydıyla; asgari ücret tespit komisyonlarınca ihalenin

yapıldığı tarihte mevcut olan asgari ücretin artırılması halinde, eski ve yeni asgari saat ücretleri arasındaki fark; ayrıca bu farktan doğan ve işverence karşılanması gereken sosyal sigortalar primleri ve tasarrufu teşvik kesintisinde meydana gelecek artış farkının ödenmesi hususlarında hüküm konulabilir.”denilmektedir Bu kararname hükmüne uygun olarak işin şartnamesinin 14. maddesine “asgari ücret tespit komisyonlarınca ihalenin yapıldığı tarihte mevcut olan asgari ücretin arttırılması halinde eski ve yeni asgari ücretler arasındaki fark ve ayrıca bu farktan doğan ve işverence karşılanması gereken Sosyal Sigorta Primleri ve işsizlik sigortası priminde meydana gelecek artış farkları ihale bedeli üzerine ilave edilerek ödenecektir” hükmü konulmuştur. Söz konusu hüküm nedeniyle, eski ve yeni asgari ücretler arasındaki fark ile bu farktan doğan ve işverence karşılanması gereken sosyal sigortalar primleri ve işveren işsizlik sigortası primlerinden meydana gelen artış farkının ödenmesi gerekmekte ise de; ilişikli verile emirleri ve eklerinin incelenmesinde muhammen bedelin (maliyetin) tespiti sırasında, tüm S.S. primlerinin 327.528.290 TL üzerinden hesap edildiği, görülmüştür. Dolayısıyla asgari ücretin 250.875.000 liradan 306.000.000 liraya çıkması sonucu işverence ödenmesi gereken SSK işveren hissesi ve SSK işveren işsizlik primlerinde herhangi bir artış söz konusu olmadığından sadece asgari ücret artış farkı $(306.000.000 - 250.875.000) = 55.125.000$ liranın yükleniciye ödenmesi, SSK işveren primi hissesi ve SSK işveren işsizlik prim hissesi farkı adı altında herhangi bir fark ödenmemesi gerekir. Öte yandan ilamda asgari ücretteki artışın işverenin SSK maliyetini azalttığı gerekçesiyle, işçi başına 8.268.750 TL eksik prim ödenmesi gerektiğinden hareketle asgari ücret artış farkı 55.125.000 TL yerine 46.856.250 TL üzerinden hesap edilmiştir. Oysa 90/1216 sayılı Kararnamede buna ilişkin hüküm bulunmamaktadır. Buna göre asgari ücret artışından kaynaklanan fazla ödeme tutarı; Ödenen: 66.976.875 Öd. Gere: 55.125.000 Fark: 11.851.875 İç sayısı: 230 Tutar:2.725.931.250 KDV %18: 490.667.625 Top. Faz. Öd.:3.216.598.875×12=38.599.186.500 lira olmalıdır. Bu nedenle

ilamda 65.528.851.500 lira olarak hesaplanan ve fazla ödendiği gerekçesiyle tazmin hükmü verilen bu tutarın $(65.528.851.500 - 38.599.186.500) = 26.929.665.000$ lirasının mevzuata uygun olarak ödendiği görülmektedir. İlamda hesaplanan fiyat farkının $162.523.976.409 - 65.528.851.500 = 96.995.124.909$ lirası ise asgari ücret artışından kaynaklanmayan SSK işveren primi hissesi, SSK işsizlik sigortası işveren hissesi ile 506 Sayılı Sosyal Sigortalar Kanununun 78. maddesi uyarınca alınacak prim ve verilecek ödeneklerin hesabına esas tutulan günlük kazancın alt sınırının 1.4.2003 - 30.6.2003 tarihleri arasında 13.103.332 liraya dolayısıyla aylık $30 \times 13.103.332 = 393.099.960$ liraya; alınacak pirim ve verilecek ödeneklerin hesabına esas tutulan günlük kazancın alt sınırının 1.7.2003-31.3.2004 tarihleri arasında 15.267.194 liraya dolayısıyla aylık kazancın $30 \times 15.267.194 = 458.015.820$ liraya arttırılmasından kaynaklanan işverence karşılanması gereken sosyal sigortalar primleri ve İşveren işsizlik sigortası primlerinden meydana gelen artış farkı olduğu görülmektedir. 90/1216 sayılı kararnamenin (c) bendi ve işin şartnamesinin 14. maddesi kapsamında işin yüklenicisine alınacak pirim ve verilecek ödeneklerin hesabına esas tutulan günlük kazancın alt sınırının arttırılmasından kaynaklanan işverence karşılanması gereken sosyal sigortalar primleri ve İşveren işsizlik sigortası primlerinden meydana gelen artış farklarının ödenmesi mümkün değildir. 31.12.2002 tarihli 24980/3 mükerrer sayılı resmi gazetede yayınlanan 4734 sayılı kamu ihale kanununa göre ihalesi yapılacak olan hizmet alımlarına ilişkin fiyat farkı hesabında uygulanacak esasların 8. maddesi gereğince sigorta pirimi alt sınır artışından kaynaklanan fark ve bu farklara ait işsizlik ödeneğinin yükleniciye ödenmesi mümkündür. Ancak bu ödemenin yapılabilmesi için anılan esasların 1. maddesi gereğince 4735 sayılı kamu ihale sözleşmeleri kanunu hükümlerine göre sözleşmeye bağlanan hizmet alımlarından olması gerekir. Atatürk Göğüs Hastalıkları ve Göğüs Cerrahisi Eğitim ve Araştırma Hastanesi Hastane Genel Temizliği hizmet alım işi 2886 Sayılı İhale Yasaya dayanılarak çıkarılan ve 2886 sayılı

yasa paralelinde düzenlemeler içeren Döner Sermayeli Kuruluşlar İhale Yönetmeliğine Göre İhale Edilen ve sözleşmeye bağlanan bir iştir.Başka bir deyimle 4734 sayılı Kamu İhale Kanununa göre ihalesi yapılp sözleşmesi bağitlanmayan Atatürk Göğüs Hastalıkları ve Göğüs Cerrahisi Eğitim ve Araştırma Hastanesi Hastane Genel Temizliği Hizmet Alım İşinde sigorta pirimi alt sınır artışından kaynaklanan işveren sigorta pirim farkı ve bu farklara ait işsizlik ödeneğinin yükleniciye ödenmesi mümkün değildir. Yukarda açıklanan nedenlerle 51 sayılı ilamın 2. maddesi ile 162.523.976.409 liraya ilişkin verilen tazmin hükmünden mevzuata uygun ödenen 26.929.665.000 liranın düşölerek geriye kalan, 135.594.311.409 liranın DÜZELTİLEREK TASDİKİNE, Karar verildiği 14.03.2006 tarih ve 28417 sayılı tutanakta yazılı olmakla iş bu ilam tanzim kılındı.]]>