

Hazinece Karşılanan Sigorta Prim Tutarlarının Mahsubu: Müdürlüğü'nceTL. ihale bedeli ile, Ltd. Şti.'ne ihale edilen "Temizlik Hizmeti Alım İşİ"ne ait hakediş ödemelerinde;

Yılı 2011 Dairesi 8 Karar No 4 İlam No 58 Tutanak Tarihi 17.01.2013 Kararın Konusu Çeşitli Konuları İlgilendiren Kararlar

Hazinece Karşılanan Sigorta Prim Tutarlarının Mahsubu: Müdürlüğü'nceTL. ihale bedeli ile, Ltd. Şti.'ne ihale edilen "Temizlik Hizmeti Alım İşİ"ne ait hakediş ödemelerinde; 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun 81 inci maddesinin birinci fıkrasının (1) bendi kapsamında Hazinece karşılanan 5 puanlık işveren hissesi nedeniyle, hakedişlerden kesilmesi gereken tutarın mahsubunun yapılmaması ile ilgili olarak; 25.05.2008 tarihli Resmi Gazete'de yayınlanan 5763 sayılı Kanun'un 24 üncü maddesi ile, 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun 81 inci maddesinin birinci fıkrasına eklenen ve 01.10.2008 tarihinden itibaren yürürlüğe giren (1) bendinde aynen; "Bu Kanun'un 4 üncü maddesinin 1 inci fıkrasının (a) bendi kapsamındaki sigortalıları çalıştıran özel sektör işverenlerinin, bu maddenin 1 inci fıkrasının (a) bendine göre malullük, yaşlılık ve ölüm sigortası primlerinden işveren hissesinin 5 puanlık kısmına isabet eden tutar Hazinece karşılanır." denilmektedir. 2005 yılı Kamu İhale Tebliği'nde değişiklik öngören 25.10.2008 tarihli tebliğin 4 üncü maddesiyle, Genel Tebliğin 1 inci bölümünün XIII. Maddesine 17

numaralı fıkra eklenmiş ve bu konuda uygulamanın nasıl yapılacağı açıklanmıştır. Söz konusu 17 numaralı fıkroda aynen; "15.05.2008 tarihli ve 5763 sayılı Kanun'un 24 üncü maddesi ile 31.05.2006 tarihli ve 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu'nun 81 inci maddesinin birinci fıkrasına eklenen (1) bendinde; özel sektör işverenlerinin, malullük, yaşlılık ve ölüm sigortaları primlerinden, işveren hissesinin 5 puanlık kısmına isabet eden tutarın Hazine'ce karşılanacağı hüküm altına alınmıştır. İhale dokümanında personel sayısının belirlendiği ve haftalık çalışma saatlerinin tamamının idare için kullanıldığı tüm hizmet alımı ihalelerinde, teklifler Hazine tarafından karşılanacak olan işveren sigorta primi dikkate alınmadan, işveren payları üzerinden hesaplanarak sunulacak ve değerlendirilecektir. Bu çerçevede, fiyat farkı hesaplanması öngörülen ihalelerde sözleşmenin yürütülmesi aşamasında, yüklenicinin yukarıda anılan Kanun hükmü uyarınca prim teşvikinden yararlanması halinde 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'na göre İhalesi Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat Farkı Hesabında Uygulanacak Esasların 8 inci maddesinde yer alan, "b) İhale (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, 506 sayılı Kanun gereğince işveren nam ve hesabına Hazine'ce yapılacak olan ödemeler de dikkate alınmak suretiyle bu Esasların 7 nci maddesi uygulanmaksızın ödenir veya kesilir." hükmü gereğince, Hazine tarafından karşılanan prim tutarı, idare tarafından yüklenicinin hakedişinden kesilecektir." denilmektedir. Söz konusu hükümler çerçevesinde 5 puanlık işveren hissesinin aylık ödemeler itibarıyla tamamının KDV'li olarak yüklenicinin hakedişlerinden kesilmemesi sonucu ... TL. tutarında kamu zararı oluşmuştur. Ancak söz konusu kamu zararının, ... tarihli ve ... no'lu alındı belgesi ile tahsil edildiği anlaşıldığından, ilişilecek husus kalmadığına Daire Başkanı'ın; "5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanununun "Prim Oranları ve Devlet Katkısı" başlıklı 81'inci maddesinin bir numaralı fıkrasının "1" bendinde yer alan düzenleme ile özel sektör işverenleri üzerindeki sosyal güvenlik prim

yükünün hafifletilerek istihdamın artırılması amaçlanmış olup Hazinece karşılanan 5 puanlık prim indiriminin teşvik mahiyetinde olması nedeniyle, fiyat farkı olarak nitelendirilmemesi gerekir. Bu nedenlerle işlemin yasal düzenlemelere uygunluğuna hükmedilmesi ve tahsil edilen ...TL'nin iade edilmesi uygun olur.” şeklindeki ayrışık görüşüne karşı, oy çokluğuyla,]]>