

ihalede personel sayısının bu ihalede belli olduğu ve personellerin tüm mesaisini idareye harcayacağını da kesin olduğu dolayısı ile ihalede en azından 6'ncı madde esasları baz alınarak fiyat farkı verilmesinin yasal zorunluluk olduğu

ihalede personel sayısının bu ihalede belli olduğu ve personellerin tüm mesaisini idareye harcayacağını da kesin olduğu dolayısı ile ihalede en azından 6'ncı madde esasları baz alınarak fiyat farkı verilmesinin yasal zorunluluk olduğu

İhale ilan tarihi itibarıyla yürürlükte bulunan 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu'na Göre İhale Edilen Hizmet Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar'ın "Uygulama esasları" başlıklı 7'nci maddesinde "Bu Esaslara tabi hizmet alımı ihalelerinde fiyat farkı uygulanabilmesi için söz konusu işlerin ihalelerine ilişkin idari şartname ve sözleşmelerde bu Esaslara göre fiyat farkı hesaplanacağını belirtilmiş olması gerekir. Bu hizmet alımı ihalelerinde aşağıdaki hususlar çerçevesinde düzenleme yapılır.

a) Sözleşme süresi 365 takvim gününü aşan hizmet alımlarında tüm girdiler için fiyat farkı hesaplanacağına ilişkin düzenlemeye yer verilmesi zorunludur.

b) Sözleşme süresi 365 takvim gününü aşmayan;

1) İhale dokümanında personel sayısı belirlenerek haftalık çalışma saatinin

tamamının idarede kullanılacağı düzenlenen hizmet alımlarında, sadece 6'ncı maddeye göre veya idarelerin takdirine bağlı olarak tüm girdiler için fiyat farkı hesaplanacağına ilişkin düzenlemeye yer verilir..." hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Hizmet alımlarında fiyat farkı" başlıklı 81'inci maddesinde "Personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihaleleri ile personel çalıştırılmasına dayalı olmamakla birlikte ihale dokümanında personel sayısının belirlendiği ve haftalık çalışma saatinin tamamının idarede kullanıldığı hizmet alımlarında işçilik maliyetlerine ilişkin fiyat farkı hesaplanacağına ilişkin ihale dokümanında belirtilmesi gerekmektedir..." açıklaması,

İdari Şartname'nin "İhale konusu işe/alıma ilişkin bilgiler" başlıklı 2'nci maddesinde "2.1. İhale konusu işin/alımın;

a) Adı: Sıvı Klor Dağıtım Hizmet Alım İşi

b) Türü: Hizmet alımı

c) İlgili Uygulama Yönetmeliği: Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği

ç) Yatırım proje no'su (yapım işlerinde): Bu madde boş bırakılmıştır.

d) Kodu:

e) Miktarı:

Sıvı Klor Dağıtım İşi 12 ay Hizmet Alım İşi

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

f) İşin yapılacağı/malın teslim edileceği yer: Şanlıurfa" düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin "Fiyat farkı" başlıklı 46'cı maddesinde "46.1. İhale konusu iş için sözleşmenin uygulanması sırasında fiyat farkı hesaplanmayacaktır. Ancak, mücbir sebepler veya idareden kaynaklanan nedenlerle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek suretiyle uzatılması halinde, yürürlükte bulunan fiyat farkına ilişkin

esaslar dikkate alınarak fiyat farkı hesaplanacaktır.” düzenlemesi,

Sözleşme Tasarısı’nın “İşin süresi” başlıklı 9’uncu maddesinde “9.1. İşin süresi, işe başlama tarihinden itibaren 12 (oniki) aydır

9.2. Bu sözleşmenin uygulanmasında sürelerin hesabı takvim günü esasına göre yapılmıştır.” düzenlemesi,

Aynı Tasarının “Fiyat farkı ödenmesi ve hesaplanması şartları” başlıklı 14’üncü maddesinde “Yüklenici, gerek sözleşme süresi, gerekse uzatılan süre içinde, sözleşmenin tamamen ifasına kadar, vergi, resim, harç ve benzeri mali yükümlülüklerde artışa gidilmesi veya yeni mali yükümlülüklerin ihdası gibi nedenlerle fiyat farkı verilmesi talebinde bulunamaz.

14.2. Bu sözleşme kapsamında yapılacak işler için fiyat farkı hesaplanmayacaktır. Ancak, mücbir sebepler veya idareden kaynaklanan nedenlerle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek suretiyle uzatılması halinde, yürürlükte bulunan fiyat farkına ilişkin esaslar dikkate alınarak fiyat farkı hesaplanacaktır.

14.3. Sözleşmede yer alan fiyat farkına ilişkin esas ve usullerde sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik yapılamaz.” düzenlemesi,

Teknik Şartname’nin “Personel Durumu” başlıklı 7’nci maddesinde;

“7.1. Personelin Özlük Hakları

7.1.1.Yüklenici firma çalıştırdığı personelin tüm sosyal ve özlük haklarını eksiksiz yerine getirecektir.

7.1.2.Sözleşme süresince izin kullanacak personele İdarenin bilgisi dahilinde ve işletme faaliyetlerini aksatmayacak şekilde (izinli ve raporlular göz önünde bulundurularak) her türlü izinleri kullandırılır.

7.1.3.Hizmet işi süresince idarenin izni ve bilgisi olmadan işten çıkarmalar olmayacaktır. işten çıkarılan kişi yerine yeni personel tayin edilmeden işten çıkarmalar olmayacaktır. işten çıkarılan kişilerin yasal haklarından Yüklenici firma sorumludur. Bu konuda İdarenin yasal ve parasal hiçbir sorumluluğu yoktur. Yüklenici firma bu uygulamadan doğabilecek her türlü yasal ve parasal sorumluluğu kabul etmiştir.

7.1.4.Tüm yasal işçi alacaklarının muhatabı Yüklenici firmadır. İşçi alacaklarının zamanında ödenmesi sağlanacaktır. Tüm Personel alacakları; Herhangi bir bankada personellerin her biri için ayrı ayrı açılmış hesaplarına yatırılacaktır. Bu şartnamede tanımlı personellerin aylık maaş ve yemek ödemeleri çalıştıkları ayı takip eden ayın 5'ine kadar idare tarafından hak ediş ödemesi yapılmamış olsa dahi personel hesabına yatırılacaktır. Aksi takdirde geciken her gün ilgili işçilik kalemin %0,5'i oranında kesinti yapılacaktır. Yüklenici firma, bu durumu bilerek teklifini vermek zorundadır.

7.1.5.Yüklenici firma 12. Ay sonrasında personelin haketmiş olduğu kıdem tazminatını 12.ay maaşı içinde olmak üzere personele ödeyecektir. BU tazminat bedeli için hakeiş düzenlenmeyecektir.

7.1.6.Yüklenici firma, çalıştıracığı personelin iş güvenliğini tam olarak sağlayacak her türlü önlemi alacak, iş sağlığı ve güvenliği ile ilgili yürürlükteki her türlü kanun ve yönetmeliklere uyacaktır. bir yazlık bir kışlık, klora dayanıklı tam takım iş elbisesi ve ayakkabı verecektir.

7.1.7.Yüklenici görev yapacak personellerin sosyal izin yada diğer mazeret izinleri istemleri koordinatör tarafından değerlendirilip daire başkanlığına bağlı idare tarafından değerlendirecektir." düzenlemesi,

Anılan Teknik Şartname'nin "Ücretler" bölümünde

Sıra no	Görevi	Personel Maaş oranları	Personel Sayısı
---------	--------	------------------------	-----------------

1	Saha Amiri (Koordinatör) (çevre veya kimya Mühendis veya kimyager)	1 Asgari Ücret + Asgari Ücretin % 50 fazlası) ödenecektir.	1
2	Saha Personeli (Elektrik Teknisyeni veya Tekniker, Beden İşçisi)	1 Asgari Ücret) ödenecektir.	14
3	Yemek Bedeli-Koordinatör-Saha personeli	60 TL//gün	20 gün

7.3.çalıştırılan personelin ücret bordroları, SGK dokümanları ve varsa fazla çalışmaya ilişkin olarak tutulan tutnaklar ait olduğu ayın hakediş raporuna eklenecektir.

7.4.personelin günlük bakım onarım sırasında kullanacağı (takım çantası, matkap, el alatleri...v.b her türlü ekipman) gideri yüklenici firmaya aittir.ve zamanında tedarik edilmelidir.

7.5.belirtilen sayı ve evsafa araç bulundurulmaması halinde her araç ve personel için sözleşme bedelinin %0,001(bindebir)oranında aylık ceza kesilecektir.

7.6.yapılan işler sırasında oluşacak her türlü kaza kasko ve sigorta kapsamında meydana gelecek zararlardan yüklenici sorumludur. kurumun hiçbir sorumluluğu yoktur.

7.7'nci maddesinde "iş bu ihale süresince ihale tarihinde yürürlükteki asgari ücret, SGK pirim ücretleri baz alınacaktır. Ancak işe başlama tarihinden sonra asgari ücrete yapılacak artışlar, artıştan kaynaklı sgk pirim farkları veya asgari ücretliye verilecek refah payı gibi benzer isimler altında verilecek her türlü farklar; takip eden her ayın hak edişine eklenerek kurum tarafından yükleniciye ödenecektir." düzenlemesi yer almaktadır.

Başvuruya konu ihaleye ait Teknik Şartname düzenlemelerinden, ihale kapsamında 1 saha amiri (koordinatör) ve 14 saha personeli (elektrik teknisyeni veya tekniker, beden işçisi) olmak üzere 15 personelin çalıştırılacağı anlaşılmaktadır.

İdari Şartname'nin 46'ncı maddesinde; ihale konusu iş için sözleşmenin uygulanması sırasında fiyat farkı hesaplanmayacağı, ancak, mücbir sebepler veya idareden kaynaklanan nedenlerle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek suretiyle uzatılması halinde, yürürlükte bulunan fiyat farkına ilişkin esaslar dikkate alınarak fiyat farkı hesaplanacağı şeklinde düzenleme yapılmıştır. Ayrıca Sözleşme Tasarısı'nda işin süresinin işe başlama tarihinden itibaren 12 ay olduğu belirtilmiştir.

İhaleye ait Teknik Şartname'nin "Ücretler" bölümünde ise "...7.7'nci maddesinde "iş bu ihale süresince ihale tarihinde yürürlükteki asgari ücret, SGK pirim ücretleri baz alınacaktır. Ancak işe başlama tarihinden sonra asgari ücrete yapılacak artışlar, artıştan kaynaklı SGK pirim farkları veya asgari ücretliye verilecek refah payı gibi benzer isimler altında verilecek her türlü farklar; takip eden her ayın hak edişine eklenerek kurum tarafından yükleniciye ödenecektir..." düzenlemesi yer almaktadır.

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Hizmet alımlarında fiyat farkı" başlıklı 81'inci maddesinde; personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihaleleri ile personel çalıştırılmasına dayalı olmamakla birlikte ihale dokümanında personel sayısının belirlendiği ve haftalık çalışma saatinin tamamının idarede kullanıldığı hizmet alımlarında işçilik maliyetlerine ilişkin fiyat farkı hesaplanacağıının ihale dokümanında belirtilmesi gerektiği,

4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Hizmet Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar'ın "Uygulama esasları" başlıklı 7'nci maddesinin birinci fıkrasında bu Esaslara tabi hizmet alımı ihalelerinde fiyat farkı uygulanabilmesi için söz konusu işlerin ihalelerine ilişkin idari şartname ve sözleşmelerde, bu Esaslara göre fiyat farkı hesaplanacağıının belirtilmiş olması gerektiği,

ayrıca aynı fıkranın (a) bendinde sözleşme süresi 365 takvim gününü aşan bu hizmet alımı ihalelerinde tüm girdiler için fiyat farkı hesaplanacağıına ilişkin düzenlemeye yer verilmesinin zorunlu olduğu, (b) bendinde ise sözleşme süresi 365 takvim gününü aşmayan ve ihale dokümanında personel sayısının belirlendiği, haftalık çalışma

saatinin tamamının idarede kullanıldığı hizmet alımlarında sadece işçilik girdisine göre veya idarelerin takdirine bağlı olarak tüm girdiler için fiyat farkı hesaplanacağına ilişkin düzenlemeye yer verileceği anlaşılmaktadır

Bu kapsamda yapılan inceleme ve tespitler neticesinde; ihale konusu işte çalıştırılacak personel sayısının ihale dokümanında belirlendiği ve personellerin tam zamanlı (haftalık 45 saat) olarak çalıştırılacağına anlaşıldığı, yukarıda aktarılan mevzuat hükümleri gereği ihale dokümanında personel sayısının belirlendiği ve haftalık çalışma saatinin tamamının idarede kullanıldığı hizmet alımlarında işçilik maliyetine ilişkin fiyat farkı hesaplanacağına ihale dokümanında belirtilmesi gerektiği, buna ek olarak sadece işçilik girdisine veya tüm girdiler için fiyat farkı hesaplanacağına ilişkin düzenlemeye yer verileceği,

her ne kadar İhaleye ait Teknik Şartname'nin "Ücretler" bölümünde "...7.7'nci maddesinde "iş bu ihale süresince ihale tarihinde yürürlükteki asgari ücret, SGK pirim ücretleri baz alınacaktır. Ancak işe başlama tarihinden sonra asgari ücrete yapılacak artışlar, artıştan kaynaklı SGK pirim farkları veya asgari ücretliye verilecek refah payı gibi benzer isimler altında verilecek her türlü farklar; takip eden her ayın hak edişine eklenerek kurum tarafından yükleniciye ödenecektir..." şeklinde bir düzenlemeye yer verilmiş olduğu görülse de, İdari Şartname ve Sözleşme Tasarısı'nın yukarıda yer verilen düzenlemeleri bir arada değerlendirildiğinde idare tarafından başvuruya konu ihalede sözleşmenin uygulanması sırasında fiyat farkı hesaplanmayacağına belirtilmiş olduğu görülmüş olup, bahse konu düzenlemenin mevzuata aykırı olduğu ve başvuru sahibinin iddiasının yerinde olduğu sonucuna varılmıştır.

Toplantı No	: 2023/037
Gündem No	: 32
Karar Tarihi	: 19.07.2023
Karar No	: 2023/UH.II-1011