

İhalenin Olağanüstü Hal Kapsamında Bazı Düzenlemeler Yapılması Hakkında Kanun Hükmünde Kararname uyarınca mahalli idare şirketi kadrosuna geçirilen işçilere ilişkin hakediş ödemelerinde, Şirkete ödenen kâr payı hesabına, sözleşme giderleri ve genel giderlerin de dâhil edilmesi mevzuat hükümleri uyarınca belirlenmiş kar haddinin üzerinde bir kar tutarı ödenmiş olması

Kamu İdaresi Türü	Belediyeler ve Bağlı İdareler
Yılı	2020
Dairesi	8
Karar No	244
İlam No	86
Tutanak Tarihi	14.4.2022
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Hakediş Ödemeleri

696 sayılı Olağanüstü Hal Kapsamında Bazı Düzenlemeler Yapılması Hakkında Kanun Hükmünde Kararname'nin Geçici 24'üncü maddesi uyarınca mahalli idare şirketi kadrosuna geçirilen işçilere ilişkin hakediş ödemelerinde, Şirkete ödenen kâr payı hesabına, sözleşme giderleri ve genel giderlerin de dâhil edilmesi konusuna ilişkin olarak;

22.08.2009 tarih ve 27327 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımlarında teklif fiyata dâhil olacak giderler" başlıklı 78.1'inci maddesinde; personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımının; ihale konusu işte çalıştırılacak personel sayısının ihale dokümanında belirlendiği, bu personelin çalışma saatlerinin tamamının idare için kullanıldığı, yaklaşık maliyetinin en az %70'lik kısmının asgari işçilik maliyeti ile varsa aynı yemek ve yol giderleri dâhil işçilik giderinden oluştuğu ve niteliği gereği süreklilik arz eden hizmet alımlarını ifade edeceği belirtilmiştir.

Tebliğ'in 78.30'uncu maddesinde ise; personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihalelerinde isteklilerin teklif bedellerinin yüklenici karı, asgari işçilik maliyeti, sözleşme giderleri ve genel giderler ile varsa işçilikle bağlantılı aynı giderler ve hizmetin yürütülmesine yardımcı unsurlardan oluşacağı belirtilmiştir. Anılan maddede, asgari işçilik maliyetinin, idari şartnamede belirlenen ücret, nakdi yemek ve yol bedeli gibi prime esas kazancın hesabında esas alınan işçiliğe bağlı diğer ödemeler ile işveren sigorta primlerinden oluştuğu; sözleşme giderleri ve genel giderlerin ise ihale kapsamındaki çeşitli giderler için her bir personelin işçilik maliyetinin %4'ü

oranında hesap edilen bir teklif bileşeni olduğu açıklanmıştır.

28.04.2018 tarih ve 30405 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan İl özel İdareleri, Belediyeler ve Bağlı Kuruluşları İle Bunların Üyesi Olduğu Mahalli İdare Birliklerinin Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmetlerinin Gördürülmesine İlişkin Usul ve Esaslar’ın “Personel Giderlerinin Toplam Giderler İçindeki Payına İlişkin Üst Sınır” başlıklı 5’inci maddesinin dördüncü fıkrasında;

“İdare tarafından şirkete personel gideri için yapılacak aylık ödemelerin toplamı, hizmet alımı sözleşmesinde öngörülen işçi ücretleri esas alınarak hesaplanan;

a) Asgari İşçilik maliyeti,

b) Asgari işçilik maliyeti üzerinden hesaplanan %4 sözleşme giderleri ve genel giderler,

c) İşçilikle bağlantılı aynı giderler,

ç) Asgari işçilik maliyeti ve işçilikle bağlantılı aynı giderler toplamı üzerinden %7’ye kadar belirlenecek kar,

dahil işçilik giderleri toplamını aşamaz. İşçi ücretlerinin tespitinde asgari ücrette meydana gelen artışlar dikkate alınır. Asgari işçilik maliyeti, sözleşme giderleri ve genel giderler ile işçilikle bağlantılı aynı giderler ve kar oranı, kamu ihale mevzuatı esas alınarak belirlenir.” Denilmektedir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri uyarınca, şirkete personel gideri için yapılacak aylık ödemelerin toplamı, oranı ve tutarları belirlenmiş birtakım teklif bileşenleri ile sınırlandırılmış olup, bu teklif bileşenlerinin belirlenmesinde kamu ihale mevzuatının esas alınması gerekmektedir. Bu bağlamda şirkete asgari işçilik maliyeti, asgari işçilik maliyeti üzerinden hesaplanan %4 sözleşme

giderleri ve genel giderler, işçilikle bağlantılı aynı giderler ile asgari işçilik maliyeti toplamı üzerinden %7'ye kadar belirlenebilecek kâr tutarı ödenecektir. Özetle, kârın hesaplanacağı matraha, sözleşme giderleri ve genel giderler dâhil edilmeyecektir.

Ancak yapılan incelemede, Şirkete ödenecek kâr tutarının hesabında esas alınacak matraha %4 sözleşme giderleri ve genel giderlerin de dahil edildiği tespit edilmiştir. Bu durumda, anılan mevzuat hükümleri uyarınca belirlenmiş kar haddinin üzerinde bir kar tutarı ödenmiştir.

Sonuç olarak, İdarece, hizmet alımı yapılan Şirkete, mevzuatla belirlenen sınırın üzerinde hakediş ödemesi yapılması sonucu oluşan kamu zararının sorumlularına müstereken ve müteselsilen ödettirilmesi gerekmekte ise de, sorumluların gönderdiği savunmalardan, söz konusu kamu zararının, A.Ş. şirketinden, tarih ve sayılı tahsilât makbuzu ile tahsil edildiği, tarih ve ... yevmiye numaralı Muhasebe İşlem Fişi ile de muhasebe kaydının tamamlandığı anlaşıldığından, uyuşmazlık konusu edilen TL hakkında ilişilecek bir husus kalmadığına, oy birliğiyle karar verildi.