

SSK primine esas kazancın alt sınırında (alt kazanç) meydana gelen artıştan kaynaklanan farkın da yükleniciye ödenmesi

Saymanlık Adı : Manisa Salihli Belediyesi Hesap İşleri
Müdürlüğü Yılı : 2003 Dairesi : 1 İlam No : 847 Dosya No : 29174 Tutanak No : 30018 Tutanak Tarihi : 18.03.2008 Dosyada mevcut belgelerin okunup incelenmesinden sonra gereği görüldü: 1-847 sayılı ilamın 1.maddesiyle; müteahhit Canerler İnş.San.ve Tic. Ltd.Şti. yüklenimindeki 349.452.232.500 TL.keşif bedelli 2003 yılı Jeotermal Çalışmaları ve Fen İşleri Müdürlüğünün muhtelif işlerde işçi çalıştırılması işiyle ilgili olarak , SSK primine esas kazancın alt sınırında (alt kazanç) meydana gelen artıştan kaynaklanan farkın da yükleniciye ödenmesi sebebiyle 43.222.700.000 TL.na tazmin hükmü verilmiştir. Dilekçiler vermiş oldukları ortak dilekçelerinde özetle; ihale ile ilgili sözleşme ve sözleşme eki idari ve teknik şartnamede, 'SSK ve asgari ücrette oluşacak değişiklikler yükleniciye yansıtılacaktır' hükmünün bulunduğunu ve bu hükme dayanarak ödeme yapıldığını aksi halde sözleşme hükümlerine riayet edilmediği için karşı tarafça konunun, yargıya intikal ettirilebileceğini, 4734 sayılı Kamu İhale Kanununa göre ihalesi yapılacak olan hizmet alımlarına ilişkin fiyat farkı hesabında uygulanacak Esaslarda değişiklik yapılmasına dair Esasların da SSK primi alt sınırında yapılan değişiklik sonucu oluşacak prim farklarının yükleniciye ödenmesine cevaz verdiğini belirterek tazmin hükmünün kaldırılmasını istemişlerdir. Rapor ve eki belgeler incelendiğinde; 349.452.232.500 TL.keşif bedelli 2003 yılı Jeotermal Çalışmaları ve Fen İşleri Müdürlüğünün muhtelif

işlerde işçi çalıştırılması İşinin 2886 sayılı Devlet İhale Kanununun 35/a maddesi gereğince kapalı teklif usulü eksiltme ile ihale edildiği, ihalenin 11.12.2002 tarihi itibarıyla ilan edildiği ve 02.01.2003 tarihinde de Encümen huzurunda ihalenin yapıldığı görülmüştür. 2886 sayılı Devlet İhale Kanununun "Şartname Genel Esasları" başlıklı 8. maddesinde "Bakanlar Kurulu; a) Tip şartnamelerin genel ve ortak esaslarını belirlemeye, b) Şartnamelere konulmak üzere 7. maddede sayılan hususlarla ilgili veya bunlar dışındaki konularda genel esaslar tespit etmeye, yetkilidir." hükümlerine yer verilmektedir. Bu hükümlere göre, idare, ihale konusu işe ilişkin şartnameye, birim fiyatları ile ilgili değişiklikler nedeniyle fiyat farkının ne şekilde ödeneceği hususunda hüküm koymakta serbest olmakla birlikte, Bakanlar Kurulu da şartnamelere konulacak hususlarda genel esasları tespit etmeye yetkilidir. Verilen bu yetki çerçevesinde Bakanlar Kurulunca yayınlanan, Devlet İhale Kanunun kapsamına giren idarelerin inşaat ve imalat işlerine dair fiyat farkı kararnamele dışında kalan işlerine ait şartname ve sözleşmelere fiyat farkı ile ilgili hükümler eklenmesi hakkındaki 28.11.1990 tarih 90/1216 sayılı Kararın 1. maddesinde, "İdarelerce aşağıda belirtilen mal ve hizmetlerle ilgili olarak düzenlenecek şartname ve sözleşmelere; c) Yardımcı hizmetler sınıfı personeli tarafından yerine getirilmesi gereken hizmet yerlerinin ve tedavi kurumlarının temizlenmesi işleri ile ilgili şartname ve sözleşmelerde çalıştırılacak Sosyal Sigortalar Kanununa tabi personel sayısı ve günlük çalışma saatinin belirtilmesi 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." denilmekle ihalenin yapıldığı tarihten sonra, şartname ve sözleşmelerde hüküm bulunması kaydıyla, asgari ücrette meydana gelebilecek artışlar üzerine, müteahhide, idarece verilebilecek artış

farkının sınırları çizilmiş bulunmaktadır. İdare İle Yüklenici Canerler İnş. San. Ltd. Şirketi arasında imzalanan sözleşme eki şartnamenin 8. maddesinde aynen ;“ S.S.K. ve asgari ücrette oluşacak değişiklikler yükleniciye yansıtılacaktır.” denilmiş olsa da, şartnameye konulan bu hüküm 2886 sayılı Kanun uyarınca yetkili organ olan Bakanlar Kurulunca çıkarılmış 90/1216 sayılı fiyat farkı kararnamesine aykırı hükümler içermesi nedeniyle uygulama olanağı bulunmamaktadır. 90/1216 sayılı Kararnamede sadece asgarî ücretin artırılmasından kaynaklanan prim farklarının ödenmesi hususunda şartname ve sözleşmelere hüküm konulabileceği öngörüldüğünden, bunun haricinde ihale yapıldıktan sonra 506 sayılı Kanunun 78’inci maddesinde yer alan prime esas günlük kazanç alt sınırının artırılması durumunda, artırılan yeni tutarla eski günlük kazanç alt sınırı arasındaki farka isabet eden sosyal sigorta prim farklarının fiyat farkı olarak müteahhide ödenmesi mevzuata uygun değildir. 31.12.2002 tarihli 24980/3 mükerrer sayılı Resmi Gazetede yayımlanan ‘4734 sayılı Kamu İhale Kanununa göre İhalesi Yapılacak Olan Hizmet Alımlarına İlişkin Fiyat Farkı Hesabında Uygulanacak Esasların’ 8. maddesi gereğince sigorta primi 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 İhale Sözleşmeleri Kanunu hükümlerine göre sözleşmeye bağlanan hizmet alımlarından olması gerekir. Belediyenin Jeotermal Çalışmaları ve Fen İşleri Müdürlüğünün muhtelif işlerde işçi çalıştırılması İşİ, 2886 sayılı Kamu İhale Kanununun 35. maddesine göre ihale edilen ve sözleşmeye bağlanan bir iştir. Başka bir ifadeyle; 4734 sayılı Kamu İhale Kanununa göre ihale edilmeyen söz konusu işte, sigorta primi alt sınır artışından kaynaklanan işveren sigorta prim farkı ve bu farklara ait işsizlik ödeneğinin yükleniciye ödenmesi mümkün değildir. Kaldı ki 4734 sayılı Kanunun ‘Başlanmış Olan İhaleler’ başlıklı geçici 2. maddesinde “Bu Kanunun yürürlüğe girdiği tarihten önce ihale edileceği yazılı olarak duyurulmuş veya ilan edilmiş olan işler, ilgili olduğu kanun ve usullere

göre sonuçlandırılır.” denilmektedir. Açıklanan sebeplerle dilekçi iddialarının reddedilerek 847 sayılı ilamın 1. maddesiyle 43.222.700.000 TL.na ilişkin olarak verilen tazmin hükmünün TASDİKİNE, 2-847 sayılı ilamın 2. maddesinde; müteahhit Şato İnş. Taah. Tic. Ltd.Şti. yüklenimindeki 197.606.916.950 TL. keşif bedelli 2003 yılı Park ve Bahçeler Müdürlüğü Muhtelif işlerinde işçi çalıştırılması işiyle ilgili olarak SSK primine esas kazancın alt sınırında (alt kazanç) meydana gelen artıştan kaynaklanan farkın da fiyat farkı hesabına eklenmesi sebebiyle 25.778.264.000 TL.na tazmin hükmü verilmiştir. Dilekçeler ve karşılımlar 1. maddede belirtildiği gibi olup verilen tazmin hükmünün TASDİKİNE, Karar verildiği 18.03.2008 tarih ve 30018 sayılı tutanakta yazılı olmakla iş bu ilam tanzim kılındı.

]]>