

Teknik Şartnamede personel maaşlarının her ayın en geç beşinde yatırılacağına düzenlendiği söz konusu düzenlemenin amacının işçilerin ücretlerinin hesaplarına geciktirilmeksizin yatırılması olduğu, Teknik Şartname'nin anılan düzenlemesine uyulmaması halinin Sözleşme Tasarı maddesindeki genel aykırılık durumuna ilişkin olduğu Sözleşme Tasarı düzenlemesinin ise genel aykırılık hali dışındaki özel aykırılık hallerini

**tanımladığı, dolayısıyla
itirazen şikâyete konu edilen
düzenlemelerin doğrudan
birbiriyle ilişkili olmadığı,
bu çerçevede yukarıda
aktarılan Hizmet İşleri Genel
Şartnamesi, Sözleşme Tasarısı
ve Teknik Şartname'deki
düzenlemelerin idarece
yükleniciye hakediş ödemesi
yapılıp yapılmaması
durumlarına göre farklı
farklı durumlara ilişkin ve
birbirlerini tamamlar
nitelikte olduğu ve Kamu
İhale Sözleşmeleri Kanunu
maddesine aykırılık
oluşturmadığı hk**

4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun "İlkeler"
başlıklı 4'üncü maddesinde "Bu Kanuna göre düzenlenecek

sözleşmelerde, ihale dokümanında yer alan şartlara aykırı hükümlere yer verilemez.

Bu Kanunda belirtilen haller dışında sözleşme hükümlerinde değişiklik yapılamaz ve ek sözleşme düzenlenemez.

Bu Kanun kapsamında yapılan kamu sözleşmelerinin tarafları, sözleşme hükümlerinin uygulanmasında eşit hak ve yükümlülöklere sahiptir. İhale dokümanı ve sözleşme hükümlerinde bu prensibe aykırı maddelere yer verilemez.

Kanunun yorum ve uygulanmasında bu prensip göz önünde bulundurulur.” hükmü yer almaktadır.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin “İhale ve ön yeterlik dokümanının içeriği” başlıklı 12’nci maddesinde “(1) İhale dokümanında; isteklilere talimatları da içeren idari şartname, sözleşme tasarısı ve teknik şartname ile gerekli diğör belge ve bilgiler bulunur.

...

(3) İhale veya ön yeterlik dokümanında yapılan düzenlemeler birbirine aykırı olamaz.” hükmü yer almaktadır.

Hizmet İşleri Genel Şartnamesi’nin “Hakediş ödemeleri” başlıklı 42’nci maddesinde “... Hakediş raporlarının düzenlenmesi aşğıdaki esaslara göre yapılır.

Sözleşme konusu hizmetin yüklenici tarafından belli bir süre boyunca devamlı olarak verilmesi (4 üncü maddede tanımlanan sürekli nitelikte bir iş olması) veya işin bölömlere ayrılabilir olması durumunda sözleşmede belirtilen aralıklarla, kesin ödeme mahiyetinde olmamak ve kazanılmış hak sayılmamak üzere geçici hakediş ödemeleri yapılır. Yüklenici tarafından yapılan işlerin bedelleri, sözleşmedeki kayıtlara ve ilgili kanunlara göre yapılacak kesintiler de çıktıktan

sonra, sözleşmenin ödemeye ilişkin hükümleri çerçevesinde kendisine ödenir.

İdarenin isteği halinde yüklenici, kesin hesapları kontrol teşkilatının denetimi altında olmak üzere işe paralel olarak yürütmek zorundadır. Bu halde, geçici hakediş raporlarının düzenlenmesinde, bitmiş iş kısımları için bu kesinleştirilmiş miktarlar dikkate alınır.

Hakediş raporlarının düzenlenmesi aşağıdaki esaslara göre yapılır.

1- Toplam Bedel Üzerinden Birim Fiyat Sözleşmelerde;

Geçici hakediş raporları yüklenicinin başvurusu üzerine, sözleşme veya eklerinde aksine bir hüküm bulunmadıkça ayda bir defa düzenlenir. Gelecek yıllara sari olmayan sözleşmelerde yaptırılan işler için, son hakediş raporu bütçe yılının sonuna rastlayan ayın yirminci (20.) günü düzenlenir.

İşe başladığından beri meydana getirilen işler, kontrol teşkilatı tarafından yüklenici veya vekili ile birlikte hesaplanır ve bulunan miktarlar, teklif edilen birim fiyatlarla çarpılmak suretiyle sözleşmedeki esaslara uygun olarak hakediş raporuna geçirilir.

Düzenlenen hakediş raporunun işleme konulabilmesi için, yüklenici veya işbaşında bulunan vekili tarafından imzalanmış olması gereklidir.

Yüklenici veya vekili, bildirilen günde, hakedişe esas hesaplamaların yapılmasında hazır bulunmazsa kontrol teşkilatı hesaplamaları tek başına yaparak hakediş raporunu düzenler ve yüklenicinin bu husustaki itirazları kabul edilmez.

Hakediş raporu düzenlendikten sonra bir hafta içinde yüklenici raporu imzalamazsa kontrol teşkilatı, hakediş raporunu idareye gönderir ve rapor yüklenici tarafından imzalanıncaya kadar idarede hiçbir işlem yapılmaksızın bekletilir. Yüklenici

hakediş raporlarını zamanında imzalamazsa, ödemede meydana gelecek gecikmeden dolayı hiçbir şikayet ve istekte bulunamaz.

Hazırlanan ve iki tarafça imzalanmış bulunan geçici hakediş raporu, tahakkuk işlemi yapılıncaya kadar, yetkili makamlar tarafından düzeltililebilir. Ancak bu düzeltme sırasında eski rakam ve yazıların okunabilir şekilde çizilmiş olarak hakediş raporunda bulunması ve düzeltme yapan yetkililerin imzasını taşıması gereklidir. Ancak bu düzeltmeler yeniden sayfa düzenlemeyi gerektirecek ölçüde fazla ise, esas sayfa üzerinde düzeltmenin yapıldığına ilişkin açıklama bulunmak şartı ile, yeniden ayrı bir sayfa düzenlenip hakediş raporuna eklenir.

Yüklenicinin geçici hakedişleri, itirazı olduğu takdirde, karşı görüşlerinin neler olduğunu ve dayandığı gerçekleri, idareye vereceği ve bir örneğini de Hakediş Raporuna ekleyeceği dilekçesinde açıklaması ve hakediş raporunun "İdareye verilentarihli dilekçemde yazılı ihtirazı kayıtlı" cümlesini yazarak ya da bu anlama gelecek bir itiraz şerhi ile imzalaması gereklidir. Eğer yüklenicinin, hakediş raporunun imzalanmasından sonra tahakkuk işlemi yapılıncaya kadar, yetkililer tarafından hakediş raporunda yapılabilecek düzeltmelere bir itirazı olursa hakedişin kendisine ödendiği tarihten başlamak üzere en çok on gün içinde bu itirazını dilekçe ile idareye bildirmek zorundadır. Yüklenici itirazlarını bu şekilde bildirmediği takdirde hakedişi olduğu gibi kabul etmiş sayılır.

Her hakediş tutarına, eğer sözleşmede öngörülmüşse eklenecek miktar dahil edilir. Bulunan miktardan, bir önceki hakediş tutarı çıkarılarak bulunan miktara, ilgili mevzuata göre hesaplanacak Katma Değer Vergisi (KDV) eklenir. Bu miktardan sözleşmede yazılı kesintiler, varsa yüklenicinin idareye olan borçları ve cezalar ile kanunen alınması gereken vergiler kesilir. Hakediş raporu, yüklenici veya vekili tarafından imzalandığı tarihten başlamak üzere en geç sözleşmesinde yazılı sürenin sonunda, eğer sözleşmede bu hususta bir kayıt yoksa otuz gün içinde tahakkuka bağlanır. Bu tarihten başlamak

üzere otuz gün içinde de ödeme yapılır.” düzenlemesi yer almaktadır.

Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği’nin ekinde yer alan Hizmet Alımlarına Ait Tip Sözleşme’nin “Ödeme yeri ve şartları” başlıklı 12’nci maddesinde “12.1. Sözleşme bedeli (ilave işler nedeniyle meydana gelebilecek artışlara ilişkin bedel dahil 20.1).....’de ve Genel Şartnamenin hatalı, kusurlu ve eksik işlere ilişkin hükümleri saklı kalmak kaydıyla aşağıda öngörülen plan ve şartlar çerçevesinde ödenecektir:...” düzenlemesi yer almakta olup 21 numaralı dipnotta “İdarenin bünyesinde bulunan ve ilgili mevzuatı gereği ödeme yapmaya yetkili kılınmış, ödeme saymanlığı veya bu nitelikteki yetkili bir yer belirtilecektir.” ve 22 numaralı dipnotta “Ödeme planı ve şartları, Genel Şartnamenin “Hakedişler ve Ödeme” başlıklı Yedinci Bölümünde birim fiyat / götürü bedel sözleşmeler için öngörülen usul ve esaslar çerçevesinde işin niteliğine göre İdarece belirlenecektir.” düzenlemesi yer almaktadır.

Sözleşme Tasarısı’nın “Ödeme yeri ve şartları” başlıklı 12’nci maddesinde “12.1. Sözleşme bedeli (ilave işler nedeniyle meydana gelebilecek artışlara ilişkin bedel dahil) İstanbul Çekmece Döner Sermaye Muhasebe Birimi ve /veya Mal Müdürlüğü tarafından ve Genel Şartnamenin hatalı, kusurlu ve eksik işlere ilişkin hükümleri saklı kalmak kaydıyla aşağıda öngörülen plan ve şartlar çerçevesinde ödenecektir:

1-) Hakediş raporları yüklenicinin başvurusu üzerine, sözleşme veya eklerinde aksine bir hüküm bulunmadıkça ayda bir defa düzenlenir.

2-) İşe başladığından itibaren meydana getirilen işler, kontrol teşkilatı tarafından yüklenici veya vekili ile birlikte hesaplanır ve bulunan miktarlar, teklif edilen birim

fiyatlarla çarpılmak suretiyle sözleşmedeki esaslara uygun olarak hakediş raporuna geçirilir.

3-)Düzenlenen hakediş raporunun işleme konulabilmesi için, yüklenici veya işbaşında bulunan vekili tarafından imzalanmış olması gereklidir.

4-) Yüklenici veya vekili, bildirilen günde, hakedişe esas hesaplamaların yapılmasında hazır bulunmazsa kontrol teşkilatı hesaplamaları tek başına yaparak hakediş raporunu düzenler ve yüklenicinin bu husustaki itirazları kabul edilmez.

5-) Hakediş raporu düzenlendikten sonra bir hafta içinde yüklenici raporu imzalamazsa kontrol teşkilatı, hakediş raporunu idareye gönderir ve rapor yüklenici tarafından imzalanıncaya kadar idarede hiçbir işlem yapılmaksızın bekletilir. Yüklenici hakediş raporlarını zamanında imzalamazsa, ödemede meydana gelecek gecikmeden dolayı hiçbir şikayet ve istekte bulunamaz.

6-) Hazırlanan ve iki tarafça imzalanmış bulunan hakediş raporu, tahakkuk işlemi yapılıncaya kadar, yetkili makamlar tarafından düzeltilebilir. Ancak bu düzeltme sırasında eski rakam ve yazıların okunabilir şekilde çizilmiş olarak hakediş raporunda bulunması ve düzeltme yapan yetkililerin imzasını taşıması gereklidir. Ancak bu düzeltmeler yeniden sayfa düzenlemeyi gerektirecek ölçüde fazla ise, esas sayfa üzerinde düzeltmenin yapıldığına ilişkin açıklama bulunmak şartı ile, yeniden ayrı bir sayfa düzenlenip hakediş raporuna eklenir.

7-) Yüklenicinin hakedişleri, itirazı olduğu takdirde, karşı görüşlerinin neler olduğunu ve dayandığı gerçekleri, idareye vereceği ve bir örneğini de Hakediş Raporuna ekleyeceği dilekçesinde açıklaması ve hakediş raporunun "İdareye verilen tarihli dilekçemde yazılı ihtirazı kayıtlı" cümlesini yazarak ya da bu anlama gelecek bir itiraz şerhi ile imzalaması gereklidir. Eğer yüklenicinin, hakediş raporunun imzalanmasından sonra tahakkuk işlemi yapılıncaya kadar,

yetkililer tarafından hakediş raporunda yapılabilecek düzeltmelere bir itirazı olursa hakedişin kendisine ödendiği tarihten başlamak üzere en çok on gün içinde bu itirazını dilekçe ile idareye bildirmek zorundadır. Yüklenici itirazlarını bu şekilde bildirmediği takdirde hakedişi olduğu gibi kabul etmiş sayılır.

□ İlgili mevzuata göre hesaplanacak Katma Değer Vergisi (KDV) eklenir. Bu miktardan sözleşmede yazılı kesintiler, varsa yüklenicinin idareye olan borçları ve cezalar ile kanunen alınması gereken vergiler kesilir. Hakediş raporu, yüklenici veya vekili tarafından imzalandığı tarihten başlamak üzere 30 gün içinde tahakkuka bağlanır. Bu tarihten başlamak üzere otuz gün içinde de ödeme yapılır.

9-) Mutfak ve yemekhanede kullanılan elektrik, su ve doğalgaz kullanım miktarları süzme saatten ödeme dönemleri halinde kontrol edilip yürürlükteki fiyat tarifesine göre yüklenicinin, takip eden ilk hak edişinden kesilecektir

10-) Kontrol teşkilatı, herhangi bir ara hakedişte, daha önce kendisi tarafından çıkarılmış eski bir hakedişe yönelik değişiklikler veya düzeltmeler yapabilir ve herhangi bir işi yetersiz görürse, bu işin değerini bir ara hakedişten düşürmeye veya tamamen çıkarmaya yetkilidir.

11-) İdare tarafından Yükleniciye hak ediş ödemesinin yapıldığı gün veya takip eden gün içinde yüklenici tarafından işçi ücretleri işçiler adına açılmış olan banka hesaplarına aktarılacaktır.

Yüklenici her ay aylık istihkakını talep ederken;

a-) Banka hesap numarası

b) Fatura

c) Vergi borcu olmadığına dair yazı

d) SGK pirim borcu olmadığına dair yazı

e) Aylık sigorta primleri bildirgesi

f) SGK primleri tahakkuk fişleri

g) SGK primleri ödendi makbuzu (bir önceki aya ait)

h) Maaş Bodrosu ve işçi ücretlerinin işçiler adına açılmış banka hesaplarına yatırıldığına dair her işçinin adının görüldüğü belgeler(İlk ay hariç)

ı) İşyeri sigorta sicil numarası (ilk hak edişte)

i) İmzalı iş kıyafeti teslim tutanağı (ilk hak edişte)

j) Puantaj çizelgesi

k)İşçilere aynı yol bedelinin ödendiğini gösteren belge/imza çizelgesi (ilk ay hariç)

l-) Aylık imza takip formları

12-) ÖĞÜN SAYISI BELİRLEME;

Yemekler, takip sisteminde kart okutularak ve/veya personellerin ad/soyad/imzalarını içeren föyler kullanılarak dağıtımı yapılır ve sistem raporlarındaki toplam sayılara göre ödeme yapılır. Hasta ve refakatçiler için günlük rasyon sayıları veya yemek takip sistemi sayıları esas alınır.

Hastane çalışanları, rasyonda belirtilen yatan hasta ve refakatçilerin dışında kimseye yemek vermeyecektir. Günlük idarede kayıtlı personel sayısından fazla verilen yemeklerin ödemeleri yapılmayacaktır. Stajyer, geçici görevli, rotasyonu 1(bir) aydan az olanlar sağlık tesisi tarafından verilecek olan geçici kart ve/veya ad/soyad/imza föyleri ile yemek yiyeceklerdir. Hastanede yeni işe başlayan personel için en geç 30 (otuz) gün içinde sağlık tesisince hastane kartı çıkarılacaktır. 0 dönem içinde personel geçici kart geçici kart ve/veya ad/soyad/imza föyleri karşılığında yemek yiyecektir. Personel yemek sayısının tespitinde kullanılan bilgisayar takip sisteminin bozulması durumunda, yüklenici en

geç 7 (yedi) gün içinde gerekli onarımı yaptıracaktır. 0 öğün için bu durum tutanak ile tespit edilerek kontrol teşkilatı ve firma personeli tarafından imza altına alınacak ve yemekler onarım gerçekleşene kadar imza karşılığı dağıtılacaktır. Çalışan ve nöbetçi personel ile hasta ve refakatçilerin tükettiği, diyet- normal kahvaltı, diyet-normal yemek ve ara öğün sayısının teklif edilen birim fiyatlarla çarpılması sonucu elde edilen aylık toplam bedel üzerinden yapılır.

Sözleşme bedeli aşılmamak koşuluyla öğün sayıları arasında geçiş yapılabilir.

13-) Kontrol teşkilatı herhangi bir ara hakedişte, daha önce kendisi tarafından çıkarılmış eski bir hakedişe yönelik değişiklikler veya düzeltmeler yapabilir ve herhangi bir işi yetersiz görürse, bu işin değerini bir ara hakedişten düşürmeye veya tamamen çıkarmaya yetkilidir.

12.1.1. Hakediş raporu, yüklenici veya vekili tarafından imzalandığı tarihten başlamak üzere 30 gün içinde tahakkuka bağlanır. Bu tarihten başlamak üzere otuz gün içinde de ödeme yapılır.

12.2. Yüklenici iş programına göre daha fazla iş yaparsa, İdare bu fazla işin bedelini imkan bulduğu takdirde öder.

12.3. Yüklenici yapılan işe ilişkin hakediş ve alacaklarını idarenin yazılı izni olmaksızın başkalarına devir veya temlik edemez. Temliknamelerin noterlikçe düzenlenmesi ve idare tarafından istenilen kayıt ve şartları taşıması zorunludur." düzenlemesi,

Anılan Tasarı'nın "Sözleşmeye aykırılık halleri, cezalar ve sözleşmenin feshi" başlıklı 16'ncı maddesinde aşağıdaki düzenleme yer almaktadır.

"16.1. İhale konusu işin niteliği ve özelliğine göre işin

sözleşmesine uygun olmayan haller ve idare tarafından uygulanacak cezalar aşağıda belirtilmiştir. Cezalar, aykırılık halleri ve sözleşmenin feshine ilişkin hususlar bu Sözleşmenin 16, 24, 25, 26, 27, 28 ve 29 uncu maddelerinde düzenlenmiştir. Bu hususlara ilişkin olarak söz konusu maddeler dışındaki ve ihale dokümanındaki diğer düzenlemeler sadece 16.1.1 inci madde kapsamında değerlendirilir.

16.1.1. Bu sözleşmenin 16.1.2 nci maddesinde yer alan özel aykırılık ve 16.1.3 üncü maddesinde yer alan ağır aykırılık halleri dışında, sözleşme hükümlerine uyulmaması halinde uygulanacak ceza oranı, ilk sözleşme bedelinin Binde 5'dir. Aynı fiilin tekrarı halinde bu oran % 50 artırımlı uygulanır.

16.1.2. Aşağıdaki tabloda yer alan özel aykırılık hallerinde aynı satırda belirtilen oranda ceza uygulanır. Tabloda yer verilen özel aykırılıklardan herhangi birinin ilgili aykırılık için aynı satırda belirtilen sayıya ve toplam özel aykırılık halinin de 33 sayısına ulaşması koşullarının birlikte gerçekleşmesi durumunda, 4735 sayılı Kanunun 20 nci maddesinin (b) bendine göre protesto çekmeye gerek kalmaksızın sözleşme feshedilir.

Özel Aykırılık Halleri

...

	Aykırılık Hali	İlk Sözleşme Bedeli Üzerinden Kesilecek Ceza Oranı	Aykırılık Sayısı
--	----------------	--	---------------------

5	Yüklenicinin çalıştırdığı tüm işçilerin ücretleri kendileri için açılmış olan banka hesabına hak edişin yüklenici hesabına yatırıldığı günün takip eden gün aktarılmaması (Bir işçi dahi eksik olması durumunda uygulanacaktır. Birden fazla işçi için ilgili aksaklık olursa tek ceza işlemi yapılacaktır.)	Binde 2	6
---	--	------------	---

Teknik Şartname'nin "Hizmet Sunumunda Üretilecek Yemek ve Kahvaltılarla İlgili Genel Şartlar:" başlıklı 14'üncü maddesinde "... s) Personel maaşları her ayın en geç 5(beş)'ünde, firma tarafından işçilerin hesaplarına ödeme yapacaktır. Personel maaşları ödenmediği taktirde o döneme ait hak ediş ödemesi yapılmayacaktır. Personel maaşlarının ödenmesi hak ediş ödemelerinin yapılıp yapılmadığını bağlamaz. Bu durum sözleşme süresince geçerlidir." düzenlemesi yer almaktadır.

Yapılan incelemede, yukarıda yer verilen Hizmet İşleri Genel Şartnamesi'nin 42'nci maddesinde, hakediş raporunun yüklenici veya vekili tarafından imzalandığı tarihten başlamak üzere en geç sözleşmesinde yazılı sürenin sonunda tahakkuka bağlanacağını, eğer sözleşmede bu hususta bir kayıt yoksa otuz gün içinde tahakkuka bağlanarak bu tarihten başlamak üzere otuz gün içinde ödeneceğinin düzenlendiği, ihaleye ait Sözleşme Tasarısı'nın "Ödeme yeri ve şartları" başlıklı 12'nci maddesinde ödeme işlemlerine ilişkin açıklamalara yer verildikten sonra 12.1.1'inci maddesinde hakediş raporunun, yüklenici veya vekili tarafından imzalandığı tarihten başlamak üzere 30 gün içinde tahakkuka bağlanacağı ve bu tarihten

başlamak üzere otuz gün içinde de ödeme yapılacağıının düzenlendiği, bu bağlamda yapılan düzenlemenin anılan Genel Şartname'ye uygun olarak düzenlendiği,

Ayrıca, ihaleye ait Teknik Şartname'nin işçi maaşlarının ödenmesine ilişkin olarak, yüklenici tarafından hakediş ödemesi yapılıp yapılmadığına bakılmaksızın her ayın en geç beşinde işçilerin hesaplarına ödeme yapılacağı düzenlemesinin yer aldığı, Hizmet İşleri Genel Şartnamesi'nin 42'nci maddesinde ise hakediş raporunun yüklenici veya vekili tarafından imzalandığı tarihten başlamak üzere en geç sözleşmesinde yazılı sürenin sonunda tahakkuka bağlanacağıının, eğer sözleşmede bu hususta bir kayıt yoksa otuz gün içinde tahakkuka bağlanarak bu tarihten başlamak üzere otuz gün içinde ödeneceğinin düzenlendiği ve Sözleşme Tasarısı'nın yukarıda aktarılan 12'nci maddesinin de bu doğrultuda düzenlendiği dikkate alındığında bahse konu düzenlemeler arasında herhangi bir çelişkinin bulunmadığı,

Buna ek olarak Teknik Şartname'nin yukarıda aktarılan maddesinde personel maaşlarının her ayın en geç beşinde yatırılacağıının düzenlendiği, söz konusu düzenlemenin amacının işçilerin ücretlerinin hesaplarına geciktirilmeksizin yatırılması olduğu, Teknik Şartname'nin anılan düzenlemesine uyulmaması halinin Sözleşme Tasarısı'nın 16.1.1'inci maddesindeki genel aykırılık durumuna ilişkin olduğu, Sözleşme Tasarısı'nın 16.1.2'nci maddesindeki düzenlemenin ise genel aykırılık hali dışındaki özel aykırılık hallerini tanımladığı, dolayısıyla itirazın şikâyeteye konu edilen düzenlemelerin doğrudan birbiriyle ilişkili olmadığı, bu çerçevede yukarıda aktarılan Hizmet İşleri Genel Şartnamesi, Sözleşme Tasarısı ve Teknik Şartname'deki düzenlemelerin idarece yükleniciye hakediş ödemesi yapılıp yapılmaması durumlarına göre farklı farklı durumlara ilişkin ve birbirlerini tamamlar nitelikte

olduğu ve 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu'nun 4'üncü maddesine aykırılık oluşturmadığı anlaşıldığından başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Toplantı No	: 2022/050
Gündem No	: 83
Karar Tarihi	: 03.11.2022
Karar No	: 2022/UH.II-1365