

YEMEK HİZMETİ GİBİ PERSONELE DAYALI OLMAYAN HİZMETLERDE ASGARİ ÜCRET FİYAT FARKI VERİYOR MUSUNUZ?

Rıza KARAMAN

Kamu İhale Mevzuatı Uzmanı



1. GİRİŞ

Personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımlarında asgari ücretten kaynaklanan fiyat farklarının ödenmesi mevzuat gereği zorunludur.

Bilinenin aksine bazı personel çalıştırılmasına dayalı olmayan hizmet alımlarında da asgari ücretten kaynaklanan fiyat farklarının ödenmesi zorunlu olabilir.

Şöyle ki ihale dokümanında, çalıştırılacak personel sayısının belirtildiği ve işin devamında bu personelin haftalık çalışma saatinin tamamını İdarede geçirdiği hizmet alımı işlerinde, asgari ücretten kaynaklanan fiyat farklarının ödenmesi gerekir.

2. ASGARİ ÜCRET FİYAT FARKI DÜZENLEMESİ

Kamu İhale Genel Tebliğin 81'nci 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 ihale dokümanında belirtilmesi gerekmektedir” denilmiştir.

Hizmet Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farklarına İlişkin Esasların 6'ncı maddesinde;

“İhale dokümanında personel sayısının belirlendiği ve haftalık çalışma saatinin tamamının idarede kullanılmasının öngörüldüğü işçilikler için, 31/5/2006 tarihli ve 5510 sayılı Sosyal Sigortalar ve Genel Sağlık Sigortası Kanunu uyarınca çalıştırılan işçinin idari şartnameye göre ihale tarihi itibarıyla hesaplanan brüt maliyeti ile uygulama ayındaki brüt maliyeti arasındaki fark, 5 inci madde uygulanmaksızın ödenir veya kesilir” denilmiştir.

Mevzuat düzenlemesine göre personel çalıştırılmasına dayalı olup olmadığına bakılmadan, ihale dokümanında personel sayısının belirlendiği ve bu personelin haftalık mesaisinin tamamını İdarede geçirdiği hizmet işlerinde asgari ücretten kaynaklı fiyat farklarının verilmesi zorunludur.

3. YEMEK HİZMETİ, SÜRÜCÜLÜ ARAÇ KİRALAMA GİBİ BAZI HİZMET ALIMLARINA DİKKAT!

Mevzuat düzenlemesi aslında bu yönüyle çok açık olmakla birlikte, EKAP üzerinden ihale dokümanlarını incelediğimizde, bazı hizmet alımlarında (özellikle yemek hizmeti) personel sayısının belirtilmesi ve personelin mesaisinin tamamını İdarede geçireceğinin bilinmesine rağmen “fiyat farkı hesaplanmayacaktır” hükmüne yer verildiğini görüyoruz.

Hatalı Örnek - Yemek Hizmeti Alımı

İşin Adı	: İl Müdürlüğü Malzeme Dahil Mamul Yemek Pişirme ve Sonrası Hizmet Alımı
Personel Sayısına ve İdarenin Yerinde Çalışacağına İlişkin Düzenlemeler	:	Hizmetin yürütülebilmesi için Müdürlüğünde çalışması gerekli personel sayısı 14 kişidir ve nitelikleri aşağıda belirtilmiştir. 1 Kişi Mutfak Sorumlusu, 1 Kişi Aşçı 2 Kişi Aşçı Yardımcısı 4 Kişi Bulaşıkçı 6 Kişi Dağıtım Elemanı
Tip Sözleşme	:	14.2. Bu sözleşme kapsamında yapılacak işler için fiyat farkı hesaplanmayacaktır...

Yemek hizmeti alımında “Öğün” üzerinden teklif alınması, birim fiyat teklif cetvelinde “işçilik kalemlerine” yer verilmemesi ve hizmetin personel çalıştırılmasına dayalı olmaması gibi nedenle asgari ücretten kaynaklı fiyat farklarının da ödenmeyeceği anlamı çıkartılmaktadır.

Hâlbuki Fiyat Farkı Esaslarının 6’ncı maddesinde, ne birim fiyat cetvelindeki işçilik kalemlerine yer verilip verilmediğinden ne de hizmet işinin personel çalıştırılmasına dayalı olup olmadığından bahsedilmektedir.

İlgili maddede sadece Yüklenicinin sözleşme kapsamında çalıştıracağı işçi sayısının ihale dokümanında belirlendiği ve haftalık çalışma saatinin tamamının idarede kullanılacağı hizmet alımları için asgari ücretten kaynaklı fiyat farklarının hesaplanacağı belirtilmiştir.

Hatalı uygulama sadece Yemek Hizmeti alımları ile sınırlı olmayabilir. Örneğin “Sürücülü Araç Kiralama” hizmetlerinde sürücülerin (şoförlerin) durumu veya sağlık kurumlarının “Radyoloji, Görüntüleme” hizmet alımlarında çalışan teknisyenler/uzmanların durumu da yukarıdaki gibi olabilir. Bu açıdan İdarelerin söz konusu ihalelerini gözden geçirmesinde fayda vardır.

4. DEVAM EDEN İŞLERDE BU HATA DÜZELTİLEBİLİR Mİ? YA DA YÜKLENİCİ HAK TALEBİNDE BULUNABİLİR Mİ?

İhale dokümanı bu şekilde hatalı düzenlenen ve sözleşmesi devam eden işlerde, İdarelerin bunu sonradan fark edip düzeltmesi ve fiyat farkı ödeyebilmesi;

4735 sayılı Kanununun 4'ncü maddesinin “*Bu Kanunda belirtilen haller dışında sözleşme hükümlerinde değişiklik yapılamaz ve ek sözleşme düzenlenemez*” hükmü ve

Hizmet Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esasların 7'nci maddesinde “*Sözleşmelerde yer alan fiyat farkına ilişkin usul ve esaslarda sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik yapılamaz*” hükmü uyarınca mümkün görülmemektedir.


Yükleniciler açısından ele aldığımızda ise asgari ücret artışının işçilik maliyetinde önemli bir artışa neden olacağı ve bu artışın Yükleniciyi mali açıdan zora sokabileceği, hizmetin ifasını güçleştirileceği kabul edilebilir.

Yüklenici, her ne kadar sözleşme ve eklerini okuyup bu durumu baştan kabul etmiş ve ihale dokümanına yönelik herhangi bir şikayet veya itirazda bulunmamış olsa da, ihale sözleşmelerinin 6098 sayılı Borçlar Kanunu'nun emredici hükümlerine aykırı düzenlenemeyeceği ilkesinin de ihlal edilemeyeceği açıktır.

Bu açıdan Yüklenicilerin sözleşmede öngörülme fiyat farkıyla ilgili taleplerini dava yoluyla talep edebilecekleri değerlendirilmektedir.

Kamu E-Taşeron.net Kullanıyor!

Kamu Kurumları için Web Tabanlı
Hakediş, Fiyat Farkı, Taşeron İşçi Özlük ve
Toplu İş Sözleşmesi Uygulama Yazılımı



Detaylı Bilgi: (312) 484 31 18

Toplu İş Sözleşmesi Fiyat Farkı Ödemeleri E-Taşeron.net'de!



Yüksek Hakem Kurulu
Toplu İş Sözleşmesi
Uygulama Yazılımı

Detaylı Bilgi: (312) 484 31 18