

Personel Hizmet Alım işinde eksik çalışılan günler için yevmiye ve fiyat farkı ödenmesi ve ceza kesintisi yapılmaması hk

Kamu İdaresi Türü Belediyeler ve Bağlı İdarelerkararı

Yılı 2015

Dairesi 7

Karar No 149

İlam No 74

Tutanak Tarihi 8.12.2016

Kararın Konusu Çeşitli Konuları İlgilendiren Kararlar

Personel Hizmet Alım işinde eksik çalışılan günler için yevmiye ve fiyat farkı ödenmesi ve ceza kesintisi yapılmaması:

5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanununun 71'inci maddesinde "Kamu zararı; kamu görevlilerinin kasıt, kusur veya ihmallerinden kaynaklanan mevzuata aykırı karar, işlem veya eylemleri sonucunda kamu kaynağında artışa engel veya eksilmeye neden olunmasıdır. Kamu zararının belirlenmesinde; a) İş, mal veya hizmet karşılığı olarak belirlenen tutardan fazla ödeme yapılması, b) Mal alınmadan, iş veya hizmet

yaptırılmadan ödeme yapılması, ... esas alınır.” denilmektedir.

Söz konusu işte eksik çalışmaların bulunduğu, kaç gün eksik çalışma olduğuna ilişkin savunma tarafından yapılan hesabın da raporun denetçisi tarafından kabul edildiği, söz konusu eksik çalışmalara ilişkin olarak oluşan ... TL'lik kamu zararınının 01.06.2016 tarih ve ... sayılı Muhasebe İşlem Fişi ile tahsil edildiği anlaşılmıştır.

Ceza kesintisine ilişkin olarak ise; 4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşme Kanununun “Sözleşme kapsamında yaptırılacak ilave işler, iş eksilişi ve işin tasfiyesi” başlıklı 24 ‘üncü maddesinde

“Mal ve hizmet alımlarıyla yapım sözleşmelerinde, öngörülemeyen durumlar nedeniyle bir iş artışının zorunlu olması halinde, artışa konu olan iş;

1. a) Sözleşmeye esas proje içinde kalması,

1. b) İdareyi külfete sokmaksızın asıl işten ayrılmasının teknik veya ekonomik olarak mümkün olmaması,

Şartlarıyla, anahtar teslimi götürü bedel ihale edilen yapım işlerinde sözleşme bedelinin % 10'una, birim fiyat teklif almak suretiyle ihale edilen mal ve hizmet alımlarıyla yapım işleri sözleşmelerinde ise % 20 'sine kadar oran dahilinde, süre hariç sözleşme ve ihale dokümanındaki hükümler çerçevesinde aynı yükleniciye yaptırılabilir.

Birim fiyat sözleşme ile yürütülen yapım işlerinde, Bakanlar Kurulu bu oranı sözleşme bazında % 40 'a kadar artırmaya yetkilidir.

İşin bu şartlar dâhilinde tamamlanamayacağına anlaşılması durumunda ise artış yapılmaksızın hesabı genel hükümlere göre tasfiye edilir. Ancak bu durumda, işin tamamının ihale dokümanı ve sözleşme hükümlerine uygun olarak yerine getirilmesi zorunludur.

Sözleşme bedelinin % 80'inden daha düşük bedelle tamamlanacağı anlaşılan işlerde, yüklenici işi bitirmek zorundadır. Bu durumda yükleniciye, yapmış olduğu gerçek giderleri ve yüklenici kârına karşılık olarak, sözleşme bedelinin % 80'i ile sözleşme fiyatlarıyla yaptığı işin tutarı arasındaki bedel farkının % 5'i geçici kabul tarihindeki fiyatlar üzerinden ödenir." denilmektedir.

Konu edilen eksik çalışmaların, işten çıkarılan personelin yerine yeni talebin yapılmadığı durumda yüklenici tarafından yeni giriş yapılmamasından kaynaklı olduğu ve söz konusu işteki eksik çalıştırmaların yukarıdaki hükme göre iş eksilişi kapsamında olduğu değerlendirildiğinden her hangi ceza kesintisi yapılmasına mahal bulunmamaktadır.

Bu itibarla; personelin eksik çalıştırıldığı günler için ödenen günlük yevmiyeleri ve bu yevmiyeler için ödenen fiyat farklarından kaynaklanan ve yeniden hesaplanmış olan ... TL'nin 01.06.2016 tarih ve ..sayılı Muhasebe İşlem Fişi ile tahsil edildiği anlaşıldığından bu tutar için ilişilecek husus

kalmadığına, söz konusu işte eksik işçi çalıştırılması nedeniyle ceza kesintisi yapılmasına mahal bulunmadığından ... TL si ceza olmak üzere geri kalan toplam ... TL için ilişilecek husus bulunmadığına, (Üye ..'in "Söz konusu işe ait teknik şartnamenin 9'uncu maddesinde "Yüklenici tarafından günlük eksik çalıştırılan her işçi için ... TL cezai işlem uygulanacak..." denilmektedir. Kesilmeyen ceza için raporun sonuç kısmında düzeltilerek yeniden hesaplanan ... TL kamu zararının sorumlulara ödettirilmesine hükmolunması uygun olur" şeklindeki ayrışık görüşüne karşı) oy çokluğuyla,