

**özel eğitim kurumu ve yüklenici firmanın tespit edilememesi sebebiyle ihale edilemeyeceğinin anlaşılmasından dolayı, 5302 sayılı İl Özel İdaresi Kanunu'nun 30 maddesi (g) bendine göre vali tarafından sözleşme yapılarak kullanıldığını**

**Temyiz Kurulu Kararı**

Saymanlık Adı : İstanbul İl Özel İdaresi Saymanlığı Yılı : 2007 Dairesi : 7 İlam No : 906 Dosya No : 33439 Tutanak No : 34122 Tutanak Tarihi : 27.12.2011 TEMYİZ KURULU KARARI Duruşma talebinde bulunan dilekçiler Nedret APAYDIN ve Ali ERDEM ile Sayıştay Savcısının sözlü açıklamalarının dinlenmesinden ve dosyada mevcut belgelerin okunup incelenmesinden sonra gereği görüldü; 1-) 906 sayılı İlam'ın 11. maddesi ile, İstanbul İl Özel İdaresi, İstanbul İl Millî Eğitim Müdürlüğü ve İstanbul Ticaret Odası işbirliği kapsamında mesleki ve teknik öğretim okullarında meslek kursları ile geliştirme ve uyum kursları açılmasına ilişkin olarak imzalanan 05.06.2007 tarihli protokole istinaden Yürütme Kurulu Üyelerine toplantı ücreti adı altında ödemede bulunulması nedeniyle 61.496,46.-TL'ye tazmin hükmü verilmiştir. Dilekçiler göndermiş oldukları dilekçede özetle, 5302 sayılı yasanın 6. maddesine istinaden il genel meclisinin kararı ile mesleki ve teknik eğitim kurslarında kullanılmak üzere, 2007 yılından itibaren bütçe imkanları çerçevesinde ödenek ayrıldığını ve il halkının mahalli müşterek nitelikteki ihtiyaçlarını karşılamak ve sosyal sorumluluk gereği, genelde dünyanın ve ülkemizin, özde ilimizin en önemli sorunu olan işsizlik sorununa çözüm üretmek, sanayiye ve iş dünyasına ara elaman yetiştirmek üzere meslek kursları verilmesinin planlandığını; İl Genel Meclisi kararı ile ilin mahalli müşterek nitelikteki ihtiyaçını karşılamak üzere meslek kurslarına ayrılan söz konusu ödeneğin, açılacak meslek kursları ve bu kurslar içerisindeki branşlar konusunda eğitim verebilecek donanım ve yeterlilikte özel kurs, özel eğitim kurumu ve yüklenici firmanın tespit edilememesi sebebiyle ihale edilemeyeceğinin anlaşılmasından dolayı, 5302 sayılı İl Özel İdaresi Kanunu'nun 30 maddesi (g) bendine göre vali tarafından sözleşme yapılarak kullanıldığını; bütçeyle ödenek tahsis edilen bu projenin faaliyet raporu olarak meclise sunulmuş ve meclisin onayından da geçmiş olduğunu; ayrıca 5018 sayılı Kanunun 41 maddesine istinaden söz konusu faaliyet raporunun birer örneğinin İçişleri Bakanlığı'na, Maliye Bakanlığı'na ve Sayıştay'a gönderilmiş olduğunu; 5302 sayılı Kanun'un İl Özel İdaresinin giderlerini düzenleyen 43. maddesinin (b) bendindeki "İl özel idaresinin personeline ve seçilmiş organlarının üyelerine ödenen maaş, ücret, ödenek, huzur hakkı, yolluklar, hizmete ilişkin eğitim harcamaları ile diğer giderler" tanımlamasından yürütme kuruluna gider olarak nitelendirilebilecek böyle bir ödemenin yapılabileceğinin anlaşıldığını; Ayrıca 631 sayılı ve 04/07/2001 tarihli, Memurlar Ve Diğer Kamu Görevlilerinin Mali Ve Sosyal Haklarında Düzenlemeler İle Bazı Kanun Ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun Hükmünde Kararnamesi ve özellikle 12. Maddesindeki "Memurlar ve diğer kamu görevlilerinden asli kadro ve görevleri dışında, kurum ve kuruluşların yönetim kurulu, denetim kurulu, tasfiye kurulu, danışma kurulu üyelikleri ve komisyon, heyet, komite ile benzeri organlarda görev alanlara, bu görevlerinden sadece biri için ücret ödenebilir." hükmünden, idare tarafından böyle bir Yürütme Kurulu kurulabileceği ve yöneticilerinin de bu kurula ücret mukabili görevlendirilebileceğinin anlaşıldığını; Yine 5302 sayılı İl Özel İdaresi kanununun 70 Maddesinde, "657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nda bu Kanun hükümlerine aykırılık bulunması durumunda bu Kanun hükümleri uygulanır" denilerek 657 sayılı Devlet Memurları Kanunu'nun özel idare iş, işlem ve proje giderleri için yapılacak ödemelerle ilgili kısıtlayıcı hükmününün 5302 sayılı kanun kapsamındaki bir projede uygulanmayacağını ifade ettiğini; Projenin il halkı için işsizlik ve istihdam konularında sağladığı önemli katkı ve destekler sonucu projenin başlangıcından bu güne kadar her yıl bütçe imkanları doğrultusunda ödenek ayrıldığını; ayrıca bu projenin ilin işsizlik ve istihdam problemini ve iş dünyasının nitelikli eleman ihtiyacını bulduğu olumlu katkının alenen görülmesi sebebiyle ücret ve temrinlik malzemelerin ödemelerinde kullanılmak üzere projenin ortağı olan İstanbul Ticaret Odası tarafından toplam 1.000.000 TL katkı sağlandığını; sosyal amaçlı bu projenin yukarıda ifade edilen sebepler nedeniyle ihale edilmeyerek yüklenici firmaya ödenecek kar payı ile daha fazla kursiyer yetiştirilmesinin sağlandığını; ayrıca Yürütme Kuruluna yapılan ödemenin proje ortağı İstanbul Ticaret Odası'nın bu amaca yönelik olarak gönderdiği ödenekten yapıldığını; Söz konusu projenin çerçeve protokolü hazırlanırken ekte sunulan ve denetimlerden geçen daha önce yapılmış benzer protokollerin referans alındığını; Proje çerçevesinde yapılan kursların sanayi ve hizmet sektörüne yönelik olup tamamen sahasında uzman, üniversite mezunu, mesleki ve teknik okullarda branş öğretmenleri tarafından verilen profesyonel mesleki ve teknik eğitim kursları olduğunu ve İstanbul'un ara eleman ve nitelikli eleman ihtiyacını gideren bir işlev gördüğünü ve muadili olmaması dolayısıyla bu kursların bu sebeple sona erdirilmesi halinde kendi alanında ciddi bir boşluk meydana getireceğini; Mezun olan kursiyerlerin işe yerleşmeleri ile ilgili yapılan çalışmanın üçüncü araştırma sonuçlarına göre toplam 11837 kursiyer ile görüşmüş olup, bu kişilerin 2760'ının hiç işi yokken iş bulduğunu, 1714'ünün mevcut işinden ayrılarak daha iyi bir iş bulduğunu, 4471'inin mevcut iş yerinde daha iyi bir maaş veya statü elde ettiğini, 2343'ünün henüz iş bulamadığını, 549'unun ise üniversite öğrencisi, asker veya kendisine ulaşılama sebepleriyle herhangi bir mesleki değişiklik yaşamadığının tespit edildiğini; Protokolün öngördüğü Yürütme Kurulunda görevlendirilen üyelerin her ay normal olarak en az 2 toplantı yaptıklarını ve toplantıların amacının protokolün uygulanması, ek protokollerin düzenlenmesi, kurs açılacak okul ve kurs konularının belirlenmesi, hazırlanacak alt protokollerin uygulanmasında ortaya çıkabilecek sorunların çözümü ve koordinasyonunun sağlanması olduğunu; Toplantıların her birinin mesai saati dışında ve kurs yapılan değişik okullarda yapıldığını; ayrıca üyelerin kursların yapıldığı mesai saati sonrası akşamları ve hafta sonları kurs açılmış okullara giderek kursların işleyişini yerinde görerek denetim yaptıklarını; Anayasa'nın 18. maddesinin amir hükmü gereğince mesai saati sonrası yapılan bu çalışmalara maddi ödeme yapılmasının uygun olduğunu mütala edildiğini; Ayrıca, 01.08.2010 tarih ve 6009 sayılı Gelir Vergisi Kanunu İle Bazı Kanun Ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun'un Geçici 8. Maddesinde "Konusu suç teşkil etmemek ve kesinleşmiş bir yargı kararına müstenit olmamak kaydıyla, bu Kanunun yayımı tarihine kadar, memur temsilcileri ile toplu iş sözleşmesi akdederek veya başka bir tasarrufla bulunarak belediye, büyükşehir belediyesi ve il özel idaresinde çalışan kamu personeline her ne ad altında olursa olsun ek ödemede bulunmaları nedeniyle kamu görevlileri haklarında idarî veya mali yargılama ve takibat yapılamaz, başlatılanlar işlemden kaldırılır." hükmünden hareketle ilam hükmünün kaldırılması gerektiğini belirtmişlerdir. Savcılık, Daire kararının onanması yönünde görüş bildirmiştir. Rapor dosyası ve ekli belgelerin incelenmesi neticesinde; İstanbul İl Özel İdaresi, İstanbul İl Millî Eğitim Müdürlüğü ve İstanbul Ticaret Odası arasındaki işbirliği kapsamında mesleki ve teknik öğretim okullarında meslek kursları ile geliştirme ve uyum kursları açılmasına ilişkin 05.06.2007 tarihli bir Protokol imzalandığı; Protokolün 6. maddesine Yürütme Kurulu'nun; İstanbul İl Özel İdaresi Genel Sekreter Yardımcısı, Eğitim Kültür ve Sosyal Hizmetler Daire Başkanı, İnsan Kaynakları ve Eğitim Daire Başkanı, Satınalma Daire Başkanı, Çevre Tarım ve Orman Hizmetleri Daire Başkanı, Kültür ve Sosyal İşler Müdürü, İstanbul Ticaret Odası Genel Sekreter Yardımcısı, İstanbul Ticaret Odası adına bir temsilci, İstanbul İl Millî Eğitim Müdürlüğü mesleki ve teknik eğitimden sorumlu Müdür Yardımcısı / Şube Müdürü ile Halk Eğitim Başkanı ve görevlendirilecek üç okul müdüründen oluşacağına düzenlendiği ve bu Protokolün "Yükümlülük" başlık ve "Yürütme Kurulu" alt başlıklı 7/E maddesindeki; "İl Özel İdaresi tarafından Başkan ve kurul üyelerine ayda birden fazla olmamak üzere her toplantı günü için (3000) gösterge rakamının memur aylık katsayısının 6 katı ile çarpımı sonucu bulunacak tutar üzerinden toplantı ücreti ödenir." hükmüne istinaden Yürütme Kurulu üyelerine toplantı ücreti adı altında ödemede bulunulduğu görülmüştür. İl Genel Meclisi kararı ile ilin mahalli müşterek nitelikteki ihtiyaçlarını karşılamak üzere meslek kurslarına ayrılan ve İstanbul Ticaret Odası tarafından tahsis edildiği görülen söz konusu ödeneğin, açılacak meslek kursları ve bu kurslar içerisindeki branşlar konusunda eğitim verebilecek donanım ve yeterlilikte özel kurs, özel eğitim kurumu veya yüklenici firmanın tespit edilememesi sebebiyle ihale edilemeyeceğinin anlaşılmasından dolayı; ayrıca söz konusu Yürütme Kurulu tarafından yerine getirilen faaliyetlerin hizmet alımı suretiyle gerçekleştirilmesi durumunda daha yüksek bir maliyete katlanılacağı görüldüğünden 906 sayılı İlam'ın 11. maddesi ile verilen tazmin hükmünün KALDIRILMASINA, 2-) Dilekçiler, 906 sayılı İlam'ın 12. maddesi ile verilen 82.340,14.-TL'lik tazmin hükmü ile ilgili olarak tahsilat bildirmekte ise de, hükümden sonra yapılan bu tahsilat ilam hükmününün infazı mahiyetinde olup ilam hükmüne karşı da herhangi bir itirazda bulunulmadığından Kurulumuzca YAPILACAK İŞLEM OLMADIĞINA, 3-) Dilekçiler, 906 sayılı İlam'ın 13. maddesi ile verilen 18.071,77.-TL'lik tazmin hükmü ile ilgili olarak tahsilat bildirmekte ise de, hükümden sonra yapılan bu tahsilat ilam hükmününün infazı mahiyetinde olup ilam hükmüne karşı da herhangi bir itirazda bulunulmadığından Kurulumuzca YAPILACAK İŞLEM OLMADIĞINA, Karar verildiği 27.12.2011 tarih ve 34122 sayılı tutanakta yazılı olmakla işbu ilam tanzim kılındı.