

personel çalıştırmasına dayalı hizmet alım ihalesine ilişkin hakediş ödemelerinde, teknik şartnameye göre mimar ya da mühendis olması gerekirken Eğitim Fakültesi Bilgisayar đretmenliđi bölümü mezunu personele yapılan ödemelerin; söz konusu ihaleye ilişkin işin sorunsuz olarak yerine getirilmesi ve Bilgisayar đretmenliđi Bölümü mezunu ... 'in bilfiil çalışmış olması nedeniyle, ilgili kişiye yapılan ödemenin yasal mevzuata uygun olduğu, ilgili kişiden hizmet alındığı

anlaşıldığından, kendisine yapılan ödemeler konusunda ilişilecek husus bulunmadığına ilişkin hüküm

Kamu İdaresi Türü	Belediyeler ve Bağlı İdareler <input type="checkbox"/>
Yılı	2015
Dairesi	7
Karar No	161
İlam No	99
Tutanak Tarihi	29.12.2016
Kararın Konusu	Harcırah Mevzuatı ile İlgili Kararlar

İhale kapsamında şartname hükümlerine aykırı personel çalıştırılması:

Personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alım ihalesinde teknik şartname hükümleri çerçevesinde mühendis unvanının gerektirdiği öğrenim şartlarını taşımayan personele ödeme yapılması suretiyle kamu zararına sebebiyet verilmesi ile ilgili olarak yapılan incelemede;

... Su ve Kanalizasyon İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından 16.12.2014 tarihinde ihalesi, 31.12.2014 tarihinde sözleşmesi yapılan 81 Kişilik Personel Hizmet Alımı İhalesine ilişkin teknik şartnamede, hizmeti yürütecek personelin görev tanımları çerçevesinde "Avukat-mimar-mühendis" grubu için İnşaat, Makine, Elektrik, Elektronik, Çevre, Harita,

Bilgisayar, Jeoloji, Jeofizik, Genel Mimar, Kimyager, Biyolog vb. unvanlar belirtilerek söz konusu alanda istihdam edileceklere brüt asgari ücretin %200 fazlası ücret ödeneceği belirtilmiştir.

Ancak "Avukat-Mimar-Mühendis" grubunda değerlendirilerek brüt asgari ücretin %200 fazlası ücret ödenen ...'in ... Üniversitesi Eğitim Fakültesi "Bilgisayar ve Öğretim Teknolojileri Öğretmenliği mezunu olduğu görülmüştür.

Teknik Şartnamenin "Hizmeti Yürütecek Personelin Görev Tanımları" başlıklı 5/b maddesi;"Mimar-Mühendis (İnşaat, Makine, Elektrik, Elektronik, Çevre, Harita, Bilgisayar, Jeoloji, Jeofizik, Kimyager, Biyologvb): Projelerin yürütülmesi veya bakım onarımın gerektirdiği Mühendislik hizmetlerinin kontrolü ve denetiminin yapılmasında idareye yardımcı olurlar." şeklinde düzenlenmiştir.

Anılan düzenleme gereğince bazı bilinen meslek gruplarının isimlerine yer verilmiş ve geri kalan meslek grupları için "v.b." ibaresi kullanılmıştır. 4734 Sayılı Kamu İhale Mevzuatında çalıştırılacak personelin meslek gruplarının tamamının teknik niteliklerinin şartnamede belirtileceğine dair bir hüküm bulunmamaktadır. Ayrıca idareler teknik şartnamede yazılı olmayan personeli de iş artışı kapsamında istihdam edebilecekleri gibi, Hizmet İşleri Genel Şartnamesinin 37'nci maddesine göre fiyatı belli olmayan işlerde yeni birim fiyat tespiti yapabilirler.

Bu itibarla; yukarıda yer verilen mevzuat hükümleri ve açıklamalar doğrultusunda; söz konusu ihaleye ilişkin işin sorunsuz olarak yerine getirilmesi ve Bilgisayar Öğretmenliği bölümü mezunu ...'in bilfiil çalışmış olması nedeniyle, ilgili kişiye yapılan ödemenin yasal mevzuata uygun olduğu, ilgili kişiden hizmet alındığı anlaşıldığından, kendisine yapılan ödemeler konusunda ilişilecek husus bulunmadığına,

6085 sayılı Sayıştay Kanunu'nun 55'inci maddesi uyarınca

ilamın tebliğinden itibaren altmış gün içinde temyiz başvurusu ve 56'ncı maddesi uyarınca ilamın tebliğinden itibaren 5 yıl içinde yargılamanın iadesi başvurusu yolları açık olmak üzere,

(Üye ...ve Üye ...'in "Teknik Şartnamenin yukarıda yer verilen "Hizmeti Yürütecek Personelin Görev Tanımları" başlıklı 5/b maddesinde unvanların "v.b" ibaresi doğrultusunda çeşitlenebilmesi durumu, alt unvanlar bazında geçerlidir. Görev tanımının üst çatısında "mimar-mühendis" olma şartı aranmaktadır.

Yükseköğretim Kurulu Başkanlığı 13/05/2014 tarihli kararında "Eğitim Fakültesi Bilgisayar ve Öğretim Teknolojileri Öğretimi" mezunlarını "teknik eğitim yapan program" olarak kararlaştırmıştır. Ancak mühendis unvanı için ilgili teknik eğitim fakültelerince düzenlenecek en fazla iki yarıyıl süreli tamamlama programlarını başarıyla bitirme şartı öngörmüştür. İlgili personel olan Abdullah Yetkin'in böyle bir tamamlama programını bitirme durumu olmadığından bu dönemde mühendis unvanı alması söz konusu olamaz.

Sorumlular savunmalarında bu hizmet alım ihalesinde işçilerin işe alımında idarenin kendi takdirini kullandığını ve söz konusu personelden gerekli verim alındığını belirtmişlerdir. Ancak kişiden alınan verimden bahisle hareket edip başlangıçta belirtilen öğrenim durumu kriterlerinin göz önünde bulundurulmaması 4734 Sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 5. maddesinin ilk fıkrasında sayılan saydamlık, rekabet ve eşit muamele ilkelerinin gözardı edilmesi sonucunu doğuracak ve yükleniciye haksız kazanç sağlayacaktır. Belirtilen nedenlerle Bilgisayar Öğretmenliği mezunu ve Teknik Şartnamede belirtilen mühendis olma şartını taşımayan ...'e yapılan ödemeler neticesinde sebep olunan toplam ...TL tutarındaki kamu zararının sorumlularına ödettirilmesi gerekir." şeklindeki ayrışık görüşüne karşı)

oy çokluğuylakarar verildi.