

Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığında çalıştırılmak üzere personele dayalı hizmet alım ihalesi yapılarak memurlar ve diğer kamu görevlilerince gerçekleştirilmesi gereken hizmetlerde yüklenici tarafından temin edilen personelin çalıştırılması.

Kamu İdaresi Türü	Yüksek Öğretim Kurumları <input type="text"/>
Yılı	2011
Dairesi	2
Karar No	35096
İlam No	47
Tutanak Tarihi	5.3.2013
Kararın Konusu	İhale Mevzuatı ile İlgili Kararlar

Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığında çalıştırılmak üzere personele dayalı hizmet alım ihalesi yapılarak memurlar ve diğer kamu görevlilerince gerçekleştirilmesi gereken

hizmetlerde yüklenici tarafından temin edilen personelin çalıştırılması.

Yapı İşleri ve Teknik Daire Başkanlığında çalıştırılmak üzere personele dayalı hizmet alım ihalesi yapılarak bazı hizmetlerde yüklenici Şti. tarafından temin edilen personelin çalıştırıldığı görülmüştür.

4734 sayılı Kamu İhale Kanununun "Tanımlar" başlıklı 4 üncü maddesinde "Hizmet" in, bakım ve onarım, taşıma, haberleşme, sigorta, araştırma ve geliştirme, muhasebe, piyasa araştırması ve anket, danışmanlık, tanıtım, basım ve yayım, temizlik, yemek hazırlama ve dağıtım, toplantı, organizasyon, sergileme, koruma ve güvenlik, meslekî eğitim, fotoğraf, film, fikrî ve güzel sanat, bilgisayar sistemlerine yönelik hizmetler ile yazılım hizmetlerini, taşınır ve taşınmaz mal ve hakların kiralanmasını ve benzeri diğer hizmetleri ifade edeceği hüküm altına alınmıştır.

Aynı Kanunun "İdarelerce uyulması gereken diğer kurallar" başlıklı 62 nci maddesinin (e) fıkrasında ise idarelerce kanun, tüzük ve yönetmeliklere göre istihdam edilen personelin yeterli nitelik veya sayıda olmaması halinde, bu Kanunda belirtilen hizmetler için ihaleye çıkılabileceği belirtilmiştir.

Söz konusu hükümler ve sorumluların savunmaları uyarınca, TL ödemenin yasal düzenlemelere uygunluğuna oyçokluğuyla,

Azınlık Görüşü:

Üye'ın karşı oy gerekçesi: Anayasanın 128. maddesi gereği kamu tüzel kişiliklerinin yürütmekle yükümlü olduğu kamu hizmetlerinin gerektirdiği asli ve sürekli görevler memurlar ve diğer kamu görevlileri eliyle gördürülür. Söz konusu ihale teknik şartnamesinde yer alan işler asli ve sürekli nitelikteki kamu görevleri olup 4734 sayılı Kanunda yer alan hizmet tanımı dahilindeki hizmetlerden değildir. Bu itibarla, uygulamanın düzeltilmesi için konunun Yükseköğretim Kurulu'na

yazılması gerekir.

Üye’ın karşı oy gerekçesi: 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun “Tanımlar” başlıklı 4 üncü maddesinde “Hizmet”in, bakım ve onarım, taşıma, haberleşme, sigorta, araştırma ve geliştirme, muhasebe, piyasa araştırması ve anket, danışmanlık, tanıtım, basım ve yayım, temizlik, yemek hazırlama ve dağıtım, toplantı, organizasyon, sergileme, koruma ve güvenlik, meslekî eğitim, fotoğraf, film, fikrî ve güzel sanat, bilgisayar sistemlerine yönelik hizmetler ile yazılım hizmetlerini, taşınır ve taşınmaz mal ve hakların kiralanmasını ve benzeri diğer hizmetleri ifade edeceği hüküm altına alınmıştır.

Aynı Kanunun “İdarelerce uyulması gereken diğer kurallar” başlıklı 62 nci maddesinin (e) fıkrasında ise idarelerce kanun, tüzük ve yönetmeliklere göre istihdam edilen personelin yeterli nitelik veya sayıda olmaması halinde, bu Kanunda belirtilen hizmetler için ihaleye çıkılabileceği belirtilmiştir.

Söz konusu hükümlerde mimarlık ve mühendislik hizmetlerinin hizmet alımı yoluyla karşılanabileceği belirtilmediğinden uygulamanın düzeltilmesi için konunun Yükseköğretim Kurulu’na yazılması gerekir.