

# **yemek hazırlama ihalesi ve servis işi dışında kalan personelin idarede tam zamanlı olarak çalışacağı anlamına gelmeyeceği hk**

24.12.2017 tarihli ve 30280 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan 696 sayılı Olağanüstü Hal Kapsamında Bazı Düzenlemeler Yapılması Hakkında Kanun Hükmünde Kararname’nin 83’üncü maddesi ile değiştirilen 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu’nun “İdarelerce uyulması gereken diğer kurallar” başlıklı 62’nci maddesinde “Bu Kanun kapsamındaki idarelerce mal veya hizmet alımları ile yapım işleri için ihaleye çıkılmadan önce aşağıda belirtilen hususlara uyulması zorunludur: ...

e)  
1 ) ...belediyeler...; ...mahalli idare ve şirket bütçelerinden veya döner sermaye bütçelerinden, ...personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı veya niteliği itibarıyla bu sonucu doğuracak şekilde alım yapamaz ve buna imkân sağlayan diğer mevzuat hükümleri uygulanmaz.

2) Bu bendin uygulanmasında personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı; bu Kanun ve diğer mevzuattaki hükümler uyarınca ihale konusu işte çalıştırılacak personel sayısının ihale dokümanında belirlendiği, bu personelin çalışma saatlerinin tamamının idare için kullanıldığı, yaklaşık maliyetinin en az %70’lik kısmının asgari işçilik maliyeti ile varsa aynı yemek ve yol giderleri dahil işçilik giderinden oluştuğu ve niteliği gereği süreklilik arz eden işlere ilişkin hizmet alımlarını

ifade eder. Mahalli idare veya şirketlerinin bütçelerinden yapılan, yıl boyunca devam eden, niteliği gereği süreklilik arz eden ve haftalık çalışma saatlerinin tamamının idare için kullanıldığı park ve bahçe bakım ve onarımı ile çöp toplama, cadde, sokak, meydan ve benzerlerinin temizlik işlerine ilişkin alımlar personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı olarak kabul edilir. Hizmet alım sözleşmesi kapsamında niteliği birbirinden farklı hizmet türlerinin bulunması halinde personel çalıştırılmasına dayalı olup olmama yönünden yapılacak değerlendirme her hizmet türü için ayrı ayrı yapılır. Danışmanlık hizmetleri, hastane bilgi yönetim sistemi hizmetleri ve çağrı merkezi hizmetlerine ilişkin alımlar personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı olarak kabul edilmez.

3) Kurum, hizmet alımının personel çalıştırılmasına dayalı olup olmadığı ya da niteliği itibarıyla bu sonucu doğurup doğurmadığı hususunda (2) numaralı alt bentte sayılan kriterleri ayrı ayrı ya da birlikte dikkate almak suretiyle usul ve esaslar belirlemeye yetkilidir. ...” hükmü,

4734 Sayılı Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Hizmet Alımlarında Uygulanacak Fiyat Farkına İlişkin Esaslar'ın “Uygulama esasları” başlıklı 7'nci maddesinde “(1) Bu Esaslara tabi hizmet alımı ihalelerinde fiyat farkı uygulanabilmesi için, söz konusu işlerin ihalelerine ilişkin idari şartname ve sözleşmelerde, bu Esaslara göre fiyat farkı hesaplanacağına belirtilmiş olması gerekir. Sözleşmelerde yer alan fiyat farkına ilişkin usul ve esaslarda sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik yapılamaz.

(2) Fiyat farkı uygulanan işlerde, zorunlu nedenler dışında, hakedişlerin uygulama ayını takip eden ay içerisinde ve uygulama ayına ait endeksler/fiyatlar belli olduktan sonra düzenlenmesi esastır. Uygulama ayına ait endeksler/fiyatlar belli olmadan hakedişin düzenlendiği hallerde, fiyat farkı

hesabı hakedişle birlikte yapılmaz, uygulama ayına ait endeksler belli olduktan sonra ayrıca hesaplanır.

(3) İhale dokümanında personel sayısının belirlendiği ve haftalık çalışma saatinin tamamının idarede kullanıldığı hizmet alımlarında fiyat farkı hesaplanacağına ilişkin düzenlemeye yer verilmesi zorunludur.

(4) Bu Esasların uygulanması sonucu ilave olarak ödenecek ya da kesilecek tutarlar fiyat farkı olup, yüklenici ile idare arasında imzalanan sözleşme bedelini değiştirmez.

...

(6) Bu Esaslara göre hesaplanan fiyat farkları, fiyat farkı ödenmesine konu olabilecek tüm fiyat artışlarını kapsar. Ancak, yüklenicinin kullandığı usuller, makine, ekipman, malzeme ve işçiliğin cins ve miktarı, Türk parasının yabancı paralar karşısında değer kaybetmesi veya kazanması, yurtdışından temin edilen malzemenin menşei ülkede fiyatının değişmesi veya bu Esaslarda düzenlenmeyen benzeri diğer nedenlerle fiyat farkı hesaplanamaz.

...

(12) İdari şartname ile sözleşmelere, sadece 6'ncı maddeye göre fiyat farkı hesaplanacağına dair hüküm konulabilir..." hükmü,

Kamu İhale Genel Tebliği'nin "Hizmet alımlarında fiyat farkı" başlıklı 81'inci maddesinde "81.1. (Değişik: 28/11/2013- 28835 R.G./ 3. md.) 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 hesaplanacağıının ihale dokümanında belirtilmesi

gerekmektedir.” açıklaması

İdari Şartname'nin “İhale konusu işe ilişkin bilgiler” başlıklı 2'nci maddesinde “2.1. İhale konusu hizmetin;

a) Adı: Yemek Hazırlama ve Servis Hizmeti

b) Miktarı ve türü:

Öğrenim Dönemi: 152 gün x 1500 öğün= 228.000,00 adet yemek

Öğrenim Dönemi Dışı: 100 gün x 500 öğün= 50.000,00 adet yemek

Ayrıntılı bilgi idari şartnamenin ekinde yer almaktadır.

c) Yapılacağı yer: İzmir Yüksek Teknoloji Enstitüsü Kafeterya Binası” düzenlemesi,

Anılan Şartname'nin “Teklif fiyata dahil olan giderler” başlıklı 25'inci maddesinde “25.1. İstekliler sözleşmenin uygulanması sırasında ilgili mevzuat gereğince yapılacak ulaşım, sigorta, vergi, resim ve harç giderlerinin tamamını teklif edilecek fiyata dahil edeceklerdir.

25.2. 25.1. maddesinde yer alan gider kalemlerinde artış olması ya da benzeri yeni gider kalemlerinin oluşması hallerinde, teklif edilen fiyatın bu tür artış ya da farkları karşılayacak payı içerdiği kabul edilir. Yüklenici, bu artış ve farkları ileri sürerek herhangi bir hak talebinde bulunamaz.

25.3. Teklif fiyata dahil olan diğer giderler aşağıda belirtilmiştir:

25.3.1. Her türlü yiyecek ve içecek malzemesi

Temizlikte kullanılacak malzemeler

Elektrik, su ve doğalgaz giderleri

Demirbaş malzemelerin bakım ve onarım giderleri

Servis malzemesi giderleri

Sözleşme imzalandıktan sonra ilgili belediyelerden "Gayri Sıhhi Müesseselerde (GSM) İşyeri Açma ve Çalıştırma Ruhsatı" alınması ile ilgili giderler.

25.4. Sözleşme konusu işin bedelinin ödenmesi aşamasında doğacak Katma Değer Vergisi (KDV), ilgili mevzuatı çerçevesinde İdare tarafından yükleniciye ayrıca ödenir.

25.5. Kısa vadeli sigorta prim oranları belirtilecektir.

% 2" düzenlemesi,

Aynı Şartname'nin "Fiyat farkı" başlıklı 46'ncı maddesinde "46.1. İhale konusu iş için sözleşmenin uygulanması sırasında fiyat farkı hesaplanmayacaktır. Ancak, mücbir sebepler veya idareden kaynaklanan nedenlerle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek suretiyle uzatılması halinde, yürürlükte bulunan fiyat farkına ilişkin esaslar dikkate alınarak fiyat farkı hesaplanacaktır." düzenlemesi bulunmaktadır.

İhale konusu işe ait birim fiyat teklif cetveli standart formu aşağıda yer verilen şekilde düzenlenmiştir.

A				B	
"Sıra No	İş Kaleminin Adı ve Kısa Açıklaması <sup>6</sup>	Birimi	Miktarı	Teklif Edilen <sup>4</sup> Birim Fiyat	Tutarı

1	Yemek Hazırlama ve Servis Hizmeti	adet	278.000		
TOPLAM TUTAR (K.D.V Hariç)"					

Teknik Şartname'nin "Personel Hizmetleri" başlıklı 8'inci maddesinde "...Aşağıda belirtilen personele ilişkin belgeler sözleşmenin imzalanmasının ardından işe başlamadan önce yüklenici tarafından idareye sunulur.

-İŞLETME MÜDÜRÜ (1) (İşletme Müdürünün en az 3 yıllık proje deneyiminin bulunması, en az 2 yıllık üniversite mezunu olması ve mezuniyetini belgelemesi gerekmektedir.)

-GIDA MÜHENDİSİ (1) (Personelin üniversite mezunu olması ve mezuniyetini belgelemesi gerekmektedir.)

-AŞÇIBAŞI (1) (Personelin Ustalık belgesine sahip olması ve belgelendirmesi gerekmektedir)

-AŞÇI YARDIMCISI (3)

YARDIMCI PERSONEL DAĞILIMI

-GARSON (10)

-BULAŞIKÇI (2)

-TEMİZLİK GÖREVLİSİ (3)

-AMBAR GÖREVLİSİ (1)

TOPLAM PERSONEL SAYISI 22 KİŞİ

İhale konusu olan yemek hazırlama ve servis işi ile ilgili olarak personelin haftalık mesailerinin tamamını idareye ait işyerinde geçirmesi öngörülmemektedir..." düzenlemesi,

Sözleşme Tasarısı'nın "Fiyat farkı ödenmesi ve hesaplanması

şartları" başlıklı 14'üncü maddesinde "14.1. Yüklenici, gerek sözleşme süresi, gerekse uzatılan süre içinde, sözleşmenin tamamen ifasına kadar, vergi, resim, harç ve benzeri mali yükümlülüklerde artışa gidilmesi veya yeni mali yükümlülüklerin ihdası gibi nedenlerle fiyat farkı verilmesi talebinde bulunamaz.

14.2. Bu sözleşme kapsamında yapılacak işler için fiyat farkı hesaplanmayacaktır. Ancak, mücbir sebepler veya idareden kaynaklanan nedenlerle işin bitim tarihinin süre uzatımı verilmek suretiyle uzatılması halinde, yürürlükte bulunan fiyat farkına ilişkin esaslar dikkate alınarak fiyat farkı hesaplanacaktır.

14.3. Sözleşmede yer alan fiyat farkına ilişkin esas ve usullerde sözleşme imzalandıktan sonra değişiklik yapılamaz." düzenlemesi yer almaktadır.

Yukarıda aktarılan mevzuat çerçevesinde ihale dokümanında, personel sayısının belirlendiği ve haftalık çalışma saatinin tamamının idarede kullanıldığı hizmet alımlarında fiyat farkı hesaplanacağına ilişkin düzenlemeye yer verilmesinin zorunlu olduğu hüküm altına alınmıştır.

İtirazen şikâyete konu ihalenin yemek hazırlama ve servis hizmeti olduğu, personel çalıştırılmasına dayalı bir ihale olmadığı, birim fiyat teklif cetveli standart formunda ise personele dair ayrı bir satır açılmadığı, Teknik Şartname'nin yukarıda yer verilen düzenlemesinde ise ihale konusu olan yemek hazırlama ve servis işi ile ilgili olarak personelin haftalık mesailerinin tamamını idareye ait işyerinde geçirmesinin öngörülmediği düzenlenmiştir. Söz konusu düzenlemelerin başvuru sahibinin iddiasında yer verdiği yemek

hazırlama ve servis işi dışında kalan personelin idarede tam zamanlı olarak çalışacağı anlamına gelmediği, kaldı ki idarece şikayete cevap yazısında da sadece öğle yemeği verileceği mutfak personelinin haftalık çalışma saatinin tamamını idare mutfağında geçirmesi ile ilgili herhangi bir şartın bulunmadığının belirtildiği, gıda mühendisi, bulaşıkçı ve ambar görevlisinin diğer personelden ayrı olarak mesaisinin tamamını idarede geçireceğine dair ayrı bir düzenlemenin bulunmadığı, söz konusu ihale dokümanında personel ücretlerine ilişkin bir düzenlemenin de bulunmadığı göz önüne alındığında, ihale konusu işin anılan Tebliğ'in 81'inci maddesi açıklamaları kapsamında değerlendirilemeyeceği anlaşılmış olup, başvuru sahibinin iddiasının yerinde olmadığı sonucuna varılmıştır.

Toplantı No : 2020/001

Gündem No : 46

Karar Tarihi : 08.01.2020

Karar No : 2020/UH.I-40