



Sayı : 97342770-934.99-E.1758100

08.08.2016

Konu : Personel Çalıştırılması

DAĞITIM YERLERİNE

Orman Mühendisleri Odası Başkanlığınca bazı Bölge Müdürlüklerimizde 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu, 4735 sayılı Kamu İhaleleri Sözleşme Kanunu ile Kamu İhale Tebliğinin 69. Maddesine aykırı biçimde Orman Mühendisi alımı ihalesi yapıldığı yönünde Kamu İhale Kurumuna başvuruda bulunulmuştur. Kamu İhale Kurumu konunun idareimizi ilgilendirdiğinden bahisle yapılan başvuru belgelerini Genel Müdürlüğümüze gönderilmiştir.

Birimlerimizce yanlış uygulama yapılmaması ve uygulama birliği sağlanması açısından konu incelenmiş ve aşağıdaki açıklamaların yapılmasına lüzum hasıl olmuştur.

Bilindiği üzere; 6552 sayılı kanunla değişik 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 62 inci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendinde " İdarelerin bu kanunda tanımlanan hizmetlerden personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımlarında aşağıda belirtilen hususlara uyması zorunludur:

1) İdarelerce kanun, tüzük ve yönetmeliklere göre istihdam edilen personelin yeterli nitelik veya sayıda olmaması hâlinde personel çalıştırılmasına dayalı yardımcı işlere ilişkin hizmetler için ihaleye çıkılabilir. Bu kapsamda ihaleye çıkılabilecek yardımcı işlere ilişkin hizmet türlerini; idarelerin teşkilat, görev ve yetkilerine ilişkin mevzuatı, yerleşik yargı içtihatları ile 22/5/2003 tarihli ve 4857 sayılı İş Kanununun 2 nci maddesinin yedinci fıkrası dikkate alınmak suretiyle idareler itibarıyla ayrı ayrı veya birlikte belirlemeye işçi, işveren ve kamu görevlileri konfederasyonları, Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı, Hazine Müsteşarlığı ve Devlet Personel Başkanlığının görüşü ve Maliye Bakanlığının teklifi üzerine Bakanlar Kurulu yetkilidir. 3/7/2005 tarihli ve 5393 sayılı Belediye Kanununun 67 nci maddesi ile diğer kanunların hizmet alımına ilişkin özel hükümleri saklıdır.

2) İdarelerin teşkilat, görev ve yetkilerine ilişkin mevzuatı ile 4857 sayılı Kanunun 2 nci maddesinin yedinci fıkrası esas alınmak suretiyle, idareye ait bir işyerinde yürütülen asıl işin bir bölümünde idarenin ve işin gereği ile teknolojik nedenlerle uzmanlık gerektiren işlerde hizmet alımı ihalesine çıkılabilir.

3) Danışmanlık hizmet alım ihalelerinde istihdam edilen personelin yeterli nitelik veya sayıda olmaması şartı aranmaz." Hükümü yer almaktadır.

Kanunun 62. maddesinin e bendinin 1. Paragrafında idarelerin personel çalıştırmaya dayalı hizmet alımı yapmalarını izine bağlamakta ayrıca bu işlerin personel çalıştırılmasına dayalı yardımcı işler olması gerektiğini belirtmektedir.

Aynı kanunun e bendinin 2. paragrafında ise idareye ait bir işyerinde yürütülen asıl işin bir bölümünde idarenin ve işin gereği ile teknolojik nedenlerle uzmanlık gerektiren işlerde hizmet alımı yapılmasını serbest bırakmaktadır.

Kanunda açıklandığı üzere personel çalıştırmaya dayalı hizmet alımı yapılması izine tabi olduğu ve yardımcı işlerden olması gerektiği göz önünde bulundurulduğunda bu yolla ihale yapılması

Not: 5070 sayılı elektronik imza kanunu gere i bu belge elektronik imza ile imzalanmı tır.



T.C.
ORMAN GENEL MÜDÜRLÜ Ü
Strateji Geli tirme Dairesi Ba kanlı 1



mümkün bulunmamaktadır. Ancak 4734 sayılı kanunun 48. Maddesinde sayılan işlerin danışmanlık hizmet alımı yoluyla yapılmasının önünde bir engel bulunmamaktadır.

Kamu İhale Mevzuatında Danışmanlık Hizmet Alımlarının ne şekilde yapılacağı Danışmanlık Hizmet Alımı Yönetmeliği ile belirlenmiştir.

Anılan yönetmeliğin 6. Maddesi ile Danışmanlık Hizmetlerinin kapsamı;

Kanunun 48 inci maddesinde belirtilen mimarlık ve mühendislik, etüt ve proje, harita ve kadastro, her ölçekte imar planı, imar uygulama, ÇED raporu hazırlanması, plan, yazılım geliştirme, tasarım, teknik şartname hazırlanması, denetim ve kontrolörlük gibi teknik, mali, hukuki veya benzeri alanlardaki hizmetler, danışmanlık hizmet sunucularından alınır. Şeklinde tanımlanmıştır.

Aynı yönetmeliğin 7. Maddesinde ise İş Tanımının belirlenmesi tarif edilmiştir.

MADDE 7 – (1) İdare, danışmanlık hizmeti almak üzere ihaleye çıkacağı işin tanımını hazırlar. İş tanımında verilen hizmetlerin kapsamı, işin bütçesine uygun şekilde belirlenir. İş tanımı, hizmetin amacını, kapsamını, ulaşılmak istenen sonuçları ve ilgili çalışmalar ile temel bilgiler de dahil olmak üzere hizmetin geçmişine ilişkin çalışmaları açıkça ve anlaşılır bir biçimde ifade eder.

(2) İhale kapsamında, bilgi transferi ve eğitim gibi hizmetlerin alınması da söz konusu ise, eğitim alacak personel sayısı da dahil olmak üzere bu konuya iş tanımı içinde açıkça yer verilir.

(3) İş tanımında; hizmetin yürütülmesi için daha önce tamamlanmış hizmetlerin ve araştırmaların listesi verilir ve bunların sonucunda danışmandan rapor, veri, harita, araştırma, tasarım, teknik şartname hazırlanması gibi hangi hizmetlerin beklendiği belirtilir. Ancak, danışmanların özgün metodolojilerini önerebilmeleri amacıyla, iş tanımının çok ayrıntılı ve sınırlayıcı olmamasına dikkat edilmelidir. İş tanımında idarenin ve danışmanın sorumlulukları açık ve net bir şekilde belirtilmeli; ayrıca idarenin sağlayacağı kolaylıklar, hizmetler, tesisler, ekipman ve personelin de açıklaması yapılmalıdır.

(4) İş tanımında aşağıda belirtilen bilgilerden gerekli olanlara yer verilir:

- Projenin amaç ve hedefleri.
- İşin kapsamı.
- Destek bilgiler (iş ile ilgili mevcut çalışmaların listesi, veriler vb.).
- Bilgi transferi koşulları.
- Eğitim gereksinimi.
- İstenilen hizmet ve araştırmaların listesi.
- Uyulacak mevzuat.
- Beklenen çıktılar (rapor, harita, tasarım, vb.).
- Hizmet süresi ve/veya takvimi.
- Coğrafi gereksinimler, lojistik, işletmeye alma süresi vb.
- İdare ve danışmanın birbirlerine karşı sorumlulukları.
- Danışmana sağlanacak kolaylıklar.
- Danışmanlık hizmetinin (varsa) aşamaları.

Not: 5070 sayılı elektronik imza kanunu gere i bu belge elektronik imza ile imzalanmı tır.



k) Danışmanlık hizmetine konu olan işin idarece düşünülen devamı olup olmadığı.

İş tanımı hazırlanırken;

İdare, danışmanlık hizmeti almak üzere ihaleye çıkacağı işin tanımını hazırlar. İş tanımında verilen hizmetlerin kapsamı, işin bütçesine uygun şekilde belirlenir. İş tanımı, hizmetin amacını, kapsamını, ulaşılmak istenen sonuçları ve ilgili çalışmalar ile temel bilgiler de dahil olmak üzere hizmetin geçmişine ilişkin çalışmaları açıkça ve anlaşılır bir biçimde ifade eder.

İş tanımında; hizmetin yürütülmesi için daha önce tamamlanmış hizmetlerin ve araştırmaların listesi verilir ve bunların sonucunda danışmandan rapor, veri, harita, araştırma, tasarım, teknik şartname hazırlanması gibi hangi hizmetlerin beklendiği belirtilir. Ancak, danışmanların özgün metodolojilerini önerebilmeleri amacıyla, iş tanımının çok ayrıntılı ve sınırlayıcı olmamasına dikkat edilmelidir. İş tanımında idarenin ve danışmanın sorumlulukları açık ve net bir şekilde belirtilmeli; ayrıca idarenin sağlayacağı kolaylıklar, hizmetler, tesisler, ekipman ve personelin de açıklaması yapılmalıdır. (Yön. m. 7)

Kamu İhale Genel Tebliği'nin **Hizmet Alımı İhalelerine İlişkin Özel Hususlar** bölümünde Hizmet alımı ihalelerinde iş tanımı başlıklı 69.1 inci maddesinde ise "Bazı ihalelerin şartnamelerinde, iş tanımı yapılmadan sadece personelin sayısı ve niteliklerinin belirtilmesi ile yetinildiği görülmektedir. Hizmetin tanımı yapılmadan ve teknik şartnamede ihale konusu işin ayrıntılarına yer verilmeden sadece çalıştırılacak personelin sayısı ve niteliği belirtilmek suretiyle ihaleye çıkılmasının hizmet alımı değil idarenin dolaylı olarak personel istihdam etmesi anlamına geldiği, bu durumun ise 4734 sayılı Kanunun tanımlara ilişkin 4 üncü maddesi ile temel ilkeleri düzenleyen 5 inci maddesine ve 4735 sayılı Kanunun, hizmet alımına ilişkin sözleşmelerde iş tanımı yapılmasını zorunlu kılan 7 nci maddesine aykırılık teşkil edeceği hususuna dikkat edilmelidir." açıklaması yer almaktadır.

Kamu İhale Genel Tebliği'nin **Danışmanlık Hizmet Alımı İhalelerine İlişkin Özel Hususlar** bölümünün 86. Maddesinde;

Madde 86-Danışmanlık hizmet alımlarında anahtar teknik personel ve teknik personel

86.5. İhale konusu danışmanlık hizmetinin yürütülmesi aşamasında istihdam edilecek teknik personele ilişkin olarak istenilen özellikler ve sayıları idari şartnamenin diğer hususlar bölümünde belirtilecektir.

Öte yandan; Kamu İhale Genel Tebliğinin "Personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımlarında teklif fiyata dahil olacak giderler" başlıklı 78 inci maddesinde;

'78.1.(Değişik: 07/06/2014-29023 R.G./ 39. md.) Personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımları; ihale konusu işte çalıştırılacak personel sayısının ihale dokümanında belirlendiği, bu personelin

Not: 5070 sayılı elektronik imza kanunu gere i bu belge elektronik imza ile imzalanmış tır.



T.C.
ORMAN GENEL MÜDÜRLÜ Ü
Strateji Geli tirme Dairesi Ba kanlı 1



çalışma saatlerinin tamamının idare için kullanıldığı ve yaklaşık maliyetinin en az % 70'lik kısmının asgari işçilik maliyeti ile varsa aynı yemek ve yol giderleri dahil işçilik giderinden oluştuğu hizmetlerdir.

78.5.(Değişik: 9/2/2011 -27841 RG/ 2. md.; Değişik: 07/06/2014-29023R.G./ 40. md.) Personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı ihalelerinin birim fiyat teklif alınmak suretiyle gerçekleştirilmesi ve ihale üzerinde bırakılan istekli ile birim fiyat sözleşme imzalanması zorunludur. "açıklaması yer almaktadır.

Bu hükme göre, bir işin personel çalıştırılmasına dayalı iş olabilmesi için;

- 1-İşte ağırlıklı olarak personel çalıştırılması,
- 2-Çalıştırılacak personel sayısının belirlenmesi,
- 3-Haftalık çalışma saatlerinin tamamının idare için kullanılması gerekmektedir.

Bu açıklamalar çerçevesinde; Birimlerimizce 4734 sayılı kamu İhale Kanunu 62/e Maddesi hükümleri, İhale Uygulama Yönetmelikleri ve Kamu İhale Genel Tebliği hükümleri dikkate alınarak uygulamanın bu yönde yapılması gerekmektedir.

Gereğini bilgilerinize rica ederim.

 e-imzalıdır

Halil COŞKUN
Genel Müdür a.
Genel Müdür Yardımcısı

Dağıtım:

- ORMAN YANGINLARIYLA MÜCADELE DAİRESİ BAŞKANLIĞINA
- AĞAÇLANDIRMA DAİRESİ BAŞKANLIĞINA
- SİLVİKÜLTÜR DAİRESİ BAŞKANLIĞINA
- İDARİ VE MALİ İŞLER DAİRESİ BAŞKANLIĞINA
- ORMAN ZARARLILARIYLA MÜCADELE DAİRESİ BAŞKANLIĞINA
- İŞLETME VE PAZARLAMA DAİRESİ BAŞKANLIĞINA
- TOPRAK MUHAFAZA VE HAVZA ISLAHI DAİRESİ BAŞKANLIĞINA
- ORMAN VE KÖY İLİŞKİLERİ DAİRESİ BAŞKANLIĞINA

Not: 5070 sayılı elektronik imza kanunu gere i bu belge elektronik imza ile imzalanmı tır.



T.C.
ORMAN GENEL MÜDÜRLÜĞÜ
Strateji Geliştirme Dairesi Başkanlığı



- ODUN DIŞI ÜRÜN VE HİZMETLER
DAİRESİ BAŞKANLIĞINA
- FİDANLIK VE TOHUM İŞLERİ DAİRESİ
BAŞKANLIĞINA
- 28 ORMAN BÖLGE MÜDÜRLÜĞÜNE
- 12 ORMANCILIK ARAŞTIRMA
ENSTİTÜSÜ MÜDÜRLÜĞÜNE

Not: 5070 sayılı elektronik imza kanunu gereği bu belge elektronik imza ile imzalanmıştır.