

T.C.
SAĞLIK BAKANLIĞI
TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU
Mali Hizmetler Kurum Başkan Yardımcılığı

Sayı: 36385208- 949
Konu: Süresi Biten İhale Sözleşmelerinde
Toplu İş Sözleşmelerinin Hükmü



..... KAMU HASTANELERİ BİRLİĞİ
GENEL SEKRETERLİĞİNE

Bilindiği üzere, 11.09.2014 tarihli ve 29116 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanarak yürürlüğe giren 6552 sayılı “İş Kanunu İle Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnelerde Değişiklik Yapılması ile Bazı Alacakların Yeniden Yapılandırılmasına Dair Kanun’un” 13 üncü maddesi ile 4735 sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu’nun 8 inci maddesine;

“4/1/2002 tarihli ve 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 62 nci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca ihale edilen işlerde, 22/5/2003 tarihli ve 4857 sayılı İş Kanununun 2 nci maddesinde tanımlanan asıl işveren-alt işveren ilişkisi çerçevesinde alt işveren tarafından münhasıran bu Kanun kapsamına giren kamu kurum ve kuruluşlarına ait işyerlerinde çalıştırılan işçileri kapsayacak olan toplu iş sözleşmeleri; alt işverenin yetkilendirmesi kaydıyla merkezi yönetim kapsamındaki kamu idarelerinin üyesi bulunduğu kamu işveren sendikalarından birisi tarafından 18/10/2012 tarihli ve 6356 sayılı Sendikalar ve Toplu İş Sözleşmesi Kanunu hükümlerine göre yürütülür ve sonuçlandırılır. Toplu iş sözleşmesinin kamu işveren sendikası tarafından bu fıkraya göre sonuçlandırılması hâlinde, belirlenen ücret ve sosyal haklardan kaynaklanan bedel artışı kadar idarece fiyat farkı ödenir. Kamu işveren sendikası tarafından yürütülmeyen ve sonuçlandırılmayan toplu iş sözleşmeleri için fiyat farkı ödenemez, 4857 sayılı Kanunun 2 nci maddesinin yedinci fıkrası esas alınarak asıl işveren sıfatından dolayı ücret farkına hükmedilemez ve asıl işveren sıfatıyla sorumluluk yüklenemez...” şeklinde fıkra eklenmiştir.

Diğer taraftan Maliye Bakanlığı’nca 22.01.2015 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanarak yürürlüğe giren Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımlarında Toplu İş Sözleşmesinden Kaynaklanan Fiyat Farkının Ödenmesine Dair Yönetmeliğin Fiyat Farkının Hesabı Ve Ödenmesi başlıklı 5 inci maddesinde *“(1) Alt işveren işçilerinin ücret ve sosyal haklarında, toplu iş sözleşmesine bağlı olarak meydana gelecek artış sebebiyle her bir işçiye alt işveren tarafından yapılacak ilave ödeme neticesinde işçiliğe bağlı giderlerde oluşacak artışlar, kamu kurum ve kuruluşlarınca fiyat farkı olarak alt işverene ödenir.*

(2) Toplu iş sözleşmesinde fiyat farkı olarak ödeme yapılmasını gerektiren aynı nitelikteki sosyal hakların bulunması halinde bu hakların bedellerinin tespitinde 4/3/2009 tarihli ve 27159 mükerrer sayılı Resmî Gazete’de yayımlanan Hizmet Alımı İhaleleri Uygulama Yönetmeliği hükümleri dikkate alınır...” hükmü ve aynı yönetmeliğin 7 nci maddesinde *“6356 sayılı Kanun hükümlerine uygun olmak kaydıyla toplu iş sözleşmesinin süresi, ihale sözleşmesinin süresini geçemez.”* hükmü yer almaktadır.

Hizmet alımı kapsamında çalıştırılan işçilerin yetkili sendikaları ile Kurumumuzun üyesi bulunduğu kamu işveren sendikası arasında 6552 sayılı kanun kapsamında toplu iş sözleşmeleri gerçekleştirilmeye başlanmış olup, Kurumumuza bağlı Kamu Hastaneleri Birliklerinden uygulama konusunda tereddütler yaşandığı hususunda geri bildirimler alındığından, konu hakkında yaşanan tereddütlerin giderilmesi amacıyla ilgili kurumlardan görüşler alınarak 18.05.2016 tarihli ve 1202 sayılı Genel Yazı ekinde tüm genel sekreterliklere gönderilmişti.

Daha sonrasında ise Maliye Bakanlığı’nca 13/10/2016 tarih ve 29856 sayılı Resmi Gazetede Personel Çalışmasına Dayalı Hizmet Alımlarında Toplu İş Sözleşmesinden Kaynaklanan Fiyat Farkının Ödenmesine Dair Yönetmelik’te Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ve 08.02.2017 tarihli ve 29973 sayılı Resmi Gazetede Personel Çalıştırılmasına

T.C.
SAĞLIK BAKANLIĞI
TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU
Mali Hizmetler Kurum Başkan Yardımcılığı

Sayı: 36385208- 949

Konu: Süresi Biten İhale Sözleşmelerinde
Toplu İş Sözleşmelerinin Hükmü

Dayalı Hizmet Alımlarında Toplu İş Sözleşmesinden Kaynaklanan Fiyat Farkının Ödenmesine Dair Yönetmelik'te Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik yayımlanarak yürürlüğe girmiş ve anılan yönetmelik değişiklikleri ile ilgili olarak hangi doğrultuda işlem tesis edileceği, 14.02.2017 tarihli ve 398 sayılı Genel Yazı ile duyurulmuştur.

Ancak bu kez de; Kurumumuza bağlı bazı Kamu Hastaneleri Birliklerinden; işçilerin temsilcisi olan işçi sendikalarınca, kendileri ile TÜHİS (Türk Ağır Sanayi ve Hizmet Sektörü Kamu İşverenleri Sendikası) arasında toplu iş sözleşmesi bağtlandığı, anılan toplu iş sözleşmesinin süresinin veya ihale sözleşmesinin süresinin bitmesi halinde, 4857 sayılı İş Kanununun 6 ncı maddesi doğrultusunda işyeri devri yapıldığı kabul edilerek, 6356 sayılı Sendikalar ve Toplu İş Sözleşmeleri Kanunu'nun 36 ncı maddesi 2 nci bendi gereği, yeni toplu iş sözleşmesi imzalanıncaya kadar eski toplu iş sözleşmesinin hükmünün devam etmesi gerektiği hususunda Genel Sekreterliğe başvuruda bulunulduğu ve anılan sendikaların başvurularında bildirdiği hususların uygulanıp uygulanmayacağı yönünde tereddüt yaşandığı hususunda geri bildirimler alınmıştır.

Alınan geri bildirimler neticesinde;

1) 4734 sayılı Kanunun 62 nci maddesi birinci fıkrası e bendi kapsamında yapılan hizmet alımı ihale sözleşmesinin bitimi halinde, 4857 sayılı İş Kanunu'nun 6 ncı maddesi hükmü gereği işyeri devri yapıldığı sayılabilir mi? Anılan hizmet alımı kapsamında çalışan işçilerin ihale sözleşmesinin süresi ile sınırlı olarak yapılan Toplu İş Sözleşmesinden kaynaklı haklarının, yeni Toplu İş Sözleşmesi imzalanıncaya kadar devam etmesi ve bu haklardan kaynaklı ücret ve sosyal hak artışlarının "Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımlarında Toplu İş Sözleşmesinden Kaynaklanan Fiyat Farkının Ödenmesine Dair Yönetmelik" gereği işyeri devri kapsamında yeni ihaleyi alan yeni yüklenici firmaya ödenmesi mümkün müdür?

2) Bazı durumlarda, işçi sendikasının yetki alması tarihinde ihale sözleşme süresinin bitimine bir yıldan az süre kalması gerekçesi (toplular iş sözleşmesi en az bir en çok 3 yıl süreli olarak yapılabilir) ile toplu iş sözleşmesinin süresi ihale sözleşmesinin süresinden ileriye yürütülmektedir. Böyle bir durumda ihale sözleşmesinin süresi bittiği halde toplu iş sözleşmesinin süresi devam ediyor ise; yeni ihale sözleşmesi imzalanan yüklenici firmaya, tarafı olmadığı ancak süresi hala devam etmekte olan toplu iş sözleşmesine dair fiyat farkı ödenebilir mi?

3) İhale sözleşme süresi ile Toplu İş Sözleşmesi aynı tarihte sona erecek şekilde imzalanmasına rağmen, ihale sözleşmesinin süresinden önce herhangi bir sebeple feshedilmesi durumunda ihalenin feshedilmesi tarihinde Toplu İş Sözleşmesi hükmü de sona ermiş olur mu? (Örnek: İhale Sözleşme süresi 01.01.2015- 31.12.2017, anılan ihale kapsamında çalıştırılan işçilere ait toplu iş sözleşmesinin süresi ise 01.07.2015-31.12.2017 tarihidir. Normal işleyişte toplu iş sözleşmesinin ve ihale sözleşmesinin aynı anda bitmesi gerekirken, idare 01.06.2016 tarihinde ihale sözleşmesini feshetmiştir. Ancak toplu iş sözleşmesinin süresi 31.12.2017 tarihinde sona erecektir.) Şayet Toplu İş Sözleşmesi hükmü devam ediyor ise 01.06.2016 tarihinden sonraki dönem için yeni ihale sözleşmesi imzalanan yüklenici firmaya tarafı olmadığı eski toplu iş sözleşmesinden kaynaklı fiyat farkı ödemesi yapılabilir mi?

Hususlarında Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı'na görüş sorulmuş olup, alınan 22.02.2017 tarihli ve 11421 sayılı cevabi yazı ekte gönderilmektedir.

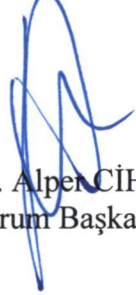
T.C.
SAĞLIK BAKANLIĞI
TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU
Mali Hizmetler Kurum Başkan Yardımcılığı

Sayı: 36385208- 949

Konu: Süresi Biten İhale Sözleşmelerinde
Toplu İş Sözleşmelerinin Hükmü

Konu ile ilgili olarak; yukarıda bahsi geçen Genel Yazılarımız ile birlikte Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet alımlarında Toplu İş Sözleşmesinden Kaynaklanan Fiyat Farkının Ödenmesine Dair Yönetmelik ve ekte gönderilen görüş yazısı doğrultusunda hareket edilmesi hususunda;

Bilgilerinizi ve gereğini rica ederim.


Prof. Dr. Alper CİHAN
Kurum Başkanı

Ek: Görüş Yazısı (4 sayfa)

Dağıtım:

Gereği:

89 Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterliğine

Bilgi:

B-1 Planı

T.C.
Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı
Çalışma Genel Müdürlüğü

Sayı :98425987-103.03[103.99]-E.11421
Konu :İhalesi sona eren işyerleri hk.

22.02.2017

TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMUNA
(Mali Hizmetler Kurum Başkan Yardımcılığı)

İlgi : 20/01/2017 tarihli ve 24322010-205 sayılı yazı.

Öz Büro-İş Sendikası tarafından, Kurumunuza bağlı Erzurum ili Kamu Hastaneleri Genel Sekreterliğinde yürüttükleri veri hazırlama hizmet alımı işyerinde 4735 sayılı "Kamu İhale Kanunu Sözleşmeleri Kanunu" nun 8'inci maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca alt işveren tarafından yetkilendirilen TÜHİS-Türk Ağır Sanayii ve Hizmet Sektörü Kamu İşverenleri Sendikası ile başlatılan toplu iş sözleşmesi görüşmelerinin uyuşmazlıkla sonuçlanması üzerine Yüksek Hakem Kurulu tarafından karara bağlanan toplu iş sözleşmesinin yürürlük süresinin sona ermesi üzerine, söz konusu toplu iş sözleşmesinin 4857 sayılı 6'ncı ve 6356 sayılı Kanununun 36'ncı maddeleri uyarınca yeni toplu iş sözleşmesi imzalanıncaya kadar uygulanmasının talep edilmesi üzerine, aşağıda belirtilen hususlarda tereddüte düşüldüğü belirtilerek Bakanlığımız görüşünün bildirilmesi istenen ilgi yazınız değerlendirilmiştir.

1-4734 sayılı "Kamu İhale Kanunu" nun 62'nci maddesinin birinci fıkrasının (c) bendi kapsamında yapılan hizmet alımı ihale sözleşmelerinin sona ermesi halinde, eski işveren ile yeni işveren arasında 4857 sayılı İş Kanunu'nun 6'ncı maddesi uyarınca işyeri devrinden söz edilip edilmeyeceği ve toplu iş sözleşmesinden kaynaklı ücret ve sosyal haklarda meydana gelen artışların yeni ihaleyi alan yüklenici firmaya ödenmesinin mümkün olup olmadığı;

Bilindiği üzere; 11/09/2014 tarih ve 29116 sayılı Mükerrer Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 6552 sayılı "İş Kanunu ile Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması ile Bazı Alacakların Yeniden Yapılandırılmasına Dair Kanun" 13 üncü maddesiyle 4735 sayılı "Kamu İhale Sözleşmeleri Kanunu" nun 8 inci maddesine eklenen üçüncü fıkra uyarınca, Maliye Bakanlığınca hazırlanan "Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımlarında Toplu İş Sözleşmesinden Kaynaklanan Fiyat Farkının Ödenmesine Dair Yönetmelik" 22/01/2015 tarihli ve 29244 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir.

Söz konusu Yönetmeliğin 4 üncü maddesinin ikinci fıkrasında; "Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı tarafından yapılacak yetki tespit işlemlerinde, 4734 sayılı Kanununun 62 nci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca ihale edilen işlerde iş alan alt işverenin; aynı ihale sözleşmesi kapsamında tek bir işyerinin bulunması halinde işyeri düzeyinde, birden fazla işyerinin

Not: 5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu çerçevesinde güvenli elektronik imzalı ash ile ayıdır.

Evrak Doğrulama Kodu : İTAVSTNRGKMFTKWXXTG Evrak Takip Adresi: <https://www.turkiye.gov.tr>
Emek Mahallesi, 17. Cadde No:13 Pk: 06520 Çankaya / ANKARA
+90 (312) 296 60 00

Bilgi için:Nazlı Nevin EKİNCİ
Şube Müdürü

TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMU - T.K.H.K.
GENEL EVRAK GELİR BİRİMİ
24.02.2017 14:33 - 69145142-000-7637



00040137953

Teknik

bulunması halinde ise işletme düzeyinde yetki tespiti verilir. Aynı ihale sözleşmesi kapsamında birden fazla işkolunda işyerinin bulunması halinde, her bir işkolundaki işyeri/işyerleri ayrı ayrı değerlendirilir..." yedinci fıkrasında da "6356 sayılı Kanun hükümlerine uygun olmak kaydıyla toplu iş sözleşmesinin süresi, ihale sözleşmesinin süresini geçemez." şeklinde düzenleme yapılmıştır.

Yukarıda belirtilen düzenleme uyarınca da, Bakanlığımızca, sendikalar tarafından 4735 sayılı "Kamu İhale Kanunu Sözleşmeleri Kanunu'nun 8 inci maddesinin üçüncü fıkrası kapsamında olan işyerleri için yapılan yetki tespit başvuruları, ihale sözleşmesi düzeyinde ve her bir ihale sözleşmesinin ayrı bir işyeri/işletme olduğu dikkate alınarak değerlendirme yapılmaktadır.

Diğer taraftan, 6356 sayılı Sendikalar ve Toplu İş Sözleşmesi Kanunu'nun 36'nci maddesinin ikinci fıkrasında; "Sona eren toplu iş sözleşmesinin iş sözleşmesine ilişkin hükümleri yenisi yürürlüğe girinceye kadar iş sözleşmesi hükmü olarak devam eder." 37 nci maddesinin birinci fıkrasında da; "Toplu iş sözleşmesine taraf olan sendikanın tüzel kişiliğinin sona ermesi, faaliyetinin durdurulması, işçi sendikasının yetkiyi kaybetmesi ve toplu iş sözleşmesinin uygulandığı işyerlerinde işverenin veya işyerinin girdiği işkolunun değişmesi toplu iş sözleşmesini sona erdirmez." denilmektedir.

4857 sayılı İş Kanunu'nun "İşyerinin veya bir bölümünün devri" başlıklı 6'nci maddesinin birinci fıkrasında; işyeri devrinin tanımı yapılmamakla birlikte, işyeri veya işyerinin bir bölümü hukuki bir işleme dayalı olarak başka birine devredildiğinde, devir tarihinde işyerinde veya bir bölümünde mevcut olan iş sözleşmelerinin sona ermeyeceği ve devir tarihi itibarıyla işyerinde veya bir bölümünde mevcut olan iş sözleşmelerinin bütün hak ve borçları ile birlikte devralana geçeceği hükmüne yer verilerek işyerinin devri söz konusu olduğunda işçilerin haklarının korunabilmesinin amaçlanmış olduğu, ancak işyeri devrinden söz edilebilmesi için de devir işleminin hukuki bir işleme dayanmasının esas alındığı görülmektedir.

Yine 6098 sayılı Türk Borçlar Kanunu'nun 202 nci maddesinde de; bir malvarlığını veya bir işletmeyi aktif ve pasifleri ile birlikte devralanın, bunu alacaklılara bildirdiği veya ticari işletmeler için Ticaret Sicili Gazetesinde, diğerleri için Türkiye genelinde dağıtımı yapılan gazetelerden birinde yayımlanacak ilanla duyurduğu tarihten başlayarak, onlara karşı malvarlığındaki veya işletmedeki borçlardan sorumlu olacağı şeklinde düzenleme yapılmıştır.

Söz konusu Kanun maddeleri birlikte değerlendirildiğinde de; işyeri devrinin toplu iş sözleşmesini sona erdirmeyeceği, ancak bir işyerinin devrinden söz edilebilmesi için de, işletmenin hukuki bir işleme dayalı olarak tüm aktif ve pasifleri ile birlikte başka bir işverene devredilmesinin gerektiği anlaşılmaktadır.

Not: 5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu çerçevesinde güvenli elektronik imzalı ash ile ayındır.

Evrak Doğrulama Kodu : UTAVSTNKGKMFTKWXXTG Evrak Takip Adresi: <https://www.turkiye.gov.tr>
Emek Mahallesi, 17. Cadde No:13 Pk: 06520 Çankaya / ANKARA
+90 (312) 296 60 00

Bilgi için:Nazlı Nevin EKİNCİ
Şube Müdürü

Not: 5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu çerçevesinde güvenli elektronik imza ile aydınlatılmıştır.

Yukarıda da belirtildiği gibi ihale süresinin sona ermesiyle birlikte işyerinin kapanmış olduğu kabul edilmiştir. Bu nedenle, ihale sözleşmesinin herhangi bir nedenle süresinden önce feshedilmesi

olmasına rağmen, ihale sözleşmesinin herhangi bir nedenle feshedilmesi durumunda toplu iş sözleşmesinin hükümlerinin de sona erip ermediği;

3-İhale sözleşmesinin sona erdiği tarih ile toplu iş sözleşmesinin sona erdiği tarih aynı işverene fiyat farkı ödenmemesinin gerektiği düşünülmektedir.

Süresinin sona ermesine rağmen, toplu iş sözleşmesinin süresi sona ermemiş olsa da yeni alt sözleşmesinin süresi ihale sözleşmesi ile sınırlanmaktadır. Eski alt işverenin ihale sözleşmesinin Kapanan Fiyat Farkının Ödenmesine Dair Yönetmelik" in yedinci fıkrasında; toplu iş AncaK, Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımında Toplu İş Sözleşmesinden

tarihe kadar götürülebilir.

Yıldan az süre kaldığı bazı durumlarda toplu iş sözleşmesinin süresi ihale sözleşmesinden ileri bir aldığından, işçi sendikasının yetki belgesi aldığı tarihte ihale sözleşmesinin sona ermesine bir fıkrasında; "Toplu iş sözleşmesi en az bir ve en çok üç yıl olarak yapılabılır." hükmü yer

6356 sayılı Sendikalar ve Toplu İş Sözleşmesi Kanununun 35'inci maddesinin ikinci

daire fiyat farkı ödenip ödenmeyeceği;

İmzalanmış yükleniciye tarafı olmadığı, ancak süresi hala devam etmekte olan toplu iş sözleşmesine sözleşmesinden ileri bir tarihte kadar götürülebilir. Böylece bir durumda yeni ihale sözleşmesi

ermesine bir yıldan az süre kalmış olmasına rağmen, toplu iş sözleşmesinin süresinin ihale

2- Bazı durumlarda işçi sendikasının yetki belgesi aldığı tarihte ihale sözleşmesinin sona

düşünülmektedir. meydana gelen artışların yeni ihaleyi alan yüklenici firmaya ödenmesinin mümkün olmadığı devrinden söz edilemeyeceği ve toplu iş sözleşmesinden kaynaklı ücret ve sosyal haklarda devir söz konusu olmadığından, 4857 sayılı İş Kanununun 6'ncı maddesi uyarınca işyeri

olduğu kabul edilmiştir. Eski alt işverenin ihale sözleşmesinin sona ermesi halinde işyerinin kapanmış kapsamında yapılan hizmet alımı ihale sözleşmelerinin sona ermesi halinde işyerinin kapanmış

Bu çerçevede, 4734 sayılı Kanunun 62'nci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi

işveren ile devam ettirilmemektedir.

prosedür eski alt işveren ile arasında herhangi bir hükümler bulunmayan ihaleyi yeni alan

edilmekte, her yeni ihale yeni bir işyeri olarak değerlendirilmekte ve toplu iş sözleşmesi ile ilgili işverenlerin ihale sözleşmelerinin sona ermesiyle birlikte, işyerinin kapanmış olduğu kabul

Kanun'un 62'nci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca ihale edilen işlerde iş alan alt

Bu nedenle, Bakanlığımızca da, bir kamu kurum ve kuruluşunda 4734 sayılı Kamu İhale

durumunda, toplu iş sözleşmesinin yürürlük süresinin de sona erdiğinin kabul edilmesinin gerektiği düşünülmektedir.

Bilgilerinizi rica ederim.

Nurcan ÖNDER

Bakan a.

Genel Müdür



Not: 5070 sayılı Elektronik İmza Kanunu çerçevesinde güvenli elektronik imzalı aslı ile aynıdır.

Evrak Doğrulama Kodu : IJTA VSTNKGKMF TKWXXTG Evrak Takip Adresi: <https://www.turkiye.gov.tr>
Emek Mahallesi, 17. Cadde No:13 Pk: 06520 Çankaya / ANKARA
+90 (312) 296 60 00

Bilgi için: Nazlı Nevin EKİNCİ
Şube Müdürü