

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

Sayı : 36385208- 949 - 59
Konu : Personel Çalıştırılmasına Dayalı
Olmayan İhalelerde Kıdem Tazminatı



..... KAMU HASTANELERİ BİRLİĞİNE
(Genel Sekreterlik)

Bilindiği üzere Kurumumuz, Kurumumuza bağlı Kamu Hastaneleri Birlikleri ve bağlı sağlık tesislerinde 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu hükümleri çerçevesinde Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımları kapsamında yükleniciler vasıtasıyla çeşitli sayı ve nitelikte işçiler çalıştırılmaktadır.

11.09.2014 tarih ve 29116 (Mükerrer) sayılı Resmi Gazete ile 6552 sayılı “İş Kanunu İle Bazı Kanun Ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılması İle Bazı Alacakların Yeniden Yapılandırılmasına Dair Kanun” yayımlanmıştır.

Söz konusu Kanun değişikliğiyle 4857 sayılı Kanunun 112 nci maddesine eklenen fıkralarda özetle; 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 62 nci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi kapsamında alt işverenler tarafından çalıştırılan işçilerden, iş sözleşmeleri 1475 sayılı İş Kanununun 14 üncü maddesine göre kıdem tazminatı ödenmesini gerektirecek şekilde sona ermiş olanların kıdem tazminatlarının; ilgili kamu kurum veya kuruluşları tarafından, işçinin banka hesabına yatırılmak suretiyle ödeneceği hüküm altına alınmıştır.

1475 sayılı iş kanununun 14 üncü maddesinde “1. İşveren tarafından bu Kanunun 17 nci maddesinin II numaralı bendinde gösterilen sebepler dışında,

2. İşçi tarafından bu Kanunun 16 nci maddesi uyarınca,

3. Muvazzaf askerlik hizmeti dolayısıyla,

4. Bağlı buldukları kanunla kurulu kurum veya sandıklardan yaşlılık, emeklilik veya malullük aylığı yahut toptan ödeme almak amacıyla;

5. (Ek: 25/8/1999 - 4447/45 md.) 506 Sayılı Kanunun 60 ıncı maddesinin birinci fıkrasının (A) bendinin (a) ve (b) alt bentlerinde öngörülen yaşlar dışında kalan diğer şartları veya aynı Kanunun Geçici 81 inci maddesine göre yaşlılık aylığı bağlanması için öngörülen sigortalılık süresini ve prim ödeme gün sayısını tamamlayarak kendi istekleri ile işten ayrılmaları nedeniyle, feshedilmesi veya kadının evlendiği tarihten itibaren bir yıl içerisinde kendi arzusu ile sona erdirmesi veya işçinin ölümü sebebiyle son bulması hallerinde işçinin işe başladığı tarihten itibaren hizmet akdinin devamı süresince her geçen tam yıl için işverence işçiye 30 günlük ücreti tutarında kıdem tazminatı ödenir. Bir yıldan artan süreler için de aynı oran üzerinden ödeme yapılır.” hükmü yer almaktadır.

Diğer taraftan, 08.02.2015 tarihli ve 29261 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan; “Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımları Kapsamında İstihdam Edilen İşçilerin Kıdem Tazminatlarının Ödenmesi Hakkında Yönetmelik “Aynı Kamu Kurum veya Kuruluşunda Çalışanlar” başlıklı 5 inci maddesinin (1) nci fıkrasında; “**Alt işverenlerinin değişikliğine bakılmaksızın aralıksız olarak aynı kamu kurum veya kuruluşuna ait işyerlerinde çalışan işçilerin kıdem tazminatına esas hizmet süreleri, bu işyerlerinde 4734 sayılı Kanunun 62 nci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca yapılan ihaleler kapsamında geçen toplam çalışma süreleri esas alınarak tespit olunur.**” hükmü yer almaktadır.

Aynı yönetmeliğin Geçiş Hükümü başlıklı Geçici 1 inci maddesinde “ Bu Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarihten önce personel çalıştırılmasına dayalı hizmet alımı kapsamında

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

Sayı : 36385208- 949-~~99~~
Konu : Personel Çalıştırılmasına Dayalı
Olmayan İhalelerde Kıdem Tazminatı

istihdam edilen ve iş sözleşmesi devam eden işçilerin kıdem tazminatlarının hesabında kamu kurum veya kuruluşlarında ilk işe başladıkları tarih esas alınır.” hükmü yer almaktadır.


Yukarıda bahsi geçen mevzuat hükümleri doğrultusunda Personel Çalıştırılmasına Dayalı Olan ihaleler kapsamında çalışmakta iken kıdem tazminatı hak edecek şekilde işten ayrılan işçilerin kıdem tazminatları çalışmakta oldukları kurum tarafından ödenmektedir.

Zaman içinde, Kurumumuza bağlı Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterlikleri ve bağlı sağlık tesislerinden; 4734 sayılı Kamu İhale Kanununun 62 nci maddesi birinci fıkrası (e) bendi **kapsamında olan** hizmet alımında (temizlik hizmet alımı vs.) çalışmakta iken, idareden kaynaklanan sebeplerle veyahut işçinin isteği üzerine, aynı idarede 4734 sayılı kanunun 62 nci maddesi birinci fıkrası (e) bendi **kapsamında olmayan** (malzemeli yemek hizmeti, taşıma hizmeti vs.) hizmet alım ihalesi kapsamına geçen işçilerden, iş sözleşmeleri 1475 sayılı İş Kanunu gereği kıdem tazminatı alacak şekilde sona erenlere, Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımları Kapsamında İstihdam Edilen İşçilerin Kıdem Tazminatlarının Ödenmesi Hakkında Yönetmelik hükümleri doğrultusunda kıdem tazminatı ödenip ödenmeyeceği, şayet ödenecek ise kıdem tazminatına hangi sürelerin dâhil edileceğine dair tereddüt hâsıl olduğu hususunda geri bildirimler alınmıştır.

Konuya ilişkin tereddütlerin giderilmesi ve uygulamada birliğin sağlanması amacıyla Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığından görüş sorulmuş olup, alınan 27.12.2016 tarihli ve 27509 sayılı cevabi yazı ekte gönderilmektedir.

Konu ile ilgili olarak 4857 sayılı İş Kanunu, 1475 sayılı İş Kanunu'nun 14 üncü maddesi ve Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımları Kapsamında İstihdam Edilen İşçilerin Kıdem Tazminatlarının Ödenmesi Hakkında Yönetmelik ile birlikte ekte gönderilen görüş yazısı doğrultusunda işlem tesis edilmesi hususunda;

Bilgilerinizi ve gereğini rica ederim.


Prof. Dr. Alper CİHAN
Kurum Başkanı

Ek: Görüş Yazısı(1 sayfa)

DAĞITIM

Gereği:
1- 89 Kamu Hastaneleri Birliği
Genel Sekreterliđi

Bilgi:
B-1 Dağıtım Planı

T.C.
ÇALIŞMA VE SOSYAL GÜVENLİK BAKANLIĞI
Çalışma Genel Müdürlüğü

Sayı :58186755-010-E.27509

27/12/2016

Konu :Kıdem tazminatı

TÜRKİYE KAMU HASTANELERİ KURUMUNA
Nasuh Akar Mah. Ziyabey Cad. 1407 Sok. No.4
Balgat/Çankaya/ANKARA

İlgi : 13.12.2016 tarihli ve 36385208-949-2720 sayılı yazınız.

Kurumunuz ve Kurumunuza bağlı Kamu Hastaneleri birlikleri ve bağlı sağlık tesislerinde 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu hükümleri çerçevesinde Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımları kapsamında yükleniciler vasıtasıyla çeşitli sayı ve nitelikte işçiler çalıştığı, daha önce Bakanlığınız Hukuk Müşavirliğince Bakanlığımızdan alınan 12/05/2016 tarihli, 8726 sayılı görüş yazımızda;

"...III- ...Bir başka ifade ile; alt işveren tarafından çalıştırılan işçilerin kıdem tazminatlarının süresinin hesabında, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 62. maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi kapsamında yapılmayan ihale sürelerinin dikkate alınamayacağı anlaşılmaktadır..."

V- 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 62. maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca yapılan ihaleler kapsamında, alt işverenler tarafından çalıştırılan ve 1475 sayılı İş Kanununun 14 üncü maddesine göre iş sözleşmesi kıdem tazminatı ödenmesini gerektirecek şekilde sona ermiş olan işçilerin kıdem tazminatlarının ödenmesinde, 4857 sayılı İş Kanunu'nun 112. maddesi hükümleri uygulanacak olup, bu durumdaki işçilerin kıdem tazminatları ilgili kamu kurum ve kuruluşlarınca ödenecek, 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 62. maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi uyarınca yapılan ihaleler kapsamında olmayan personel için ise böyle bir ödemenin kamu kurum ve kuruluşlarınca yapılması mümkün olamayacaktır "denildiği,

Kurumunuza bağlı Kamu Hastaneleri Birliği Genel Sekreterlikleri ve bağlı sağlık tesislerinden alınan geri bildirimlerde; 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 62. maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi kapsamında olan hizmet alımında (temizlik hizmet alımı vs.) çalışmakta iken, idareden kaynaklanan sebeplerle veyahut işçinin isteği üzerine, aynı idarede 4734 sayılı Kamu İhale Kanunu'nun 62. maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi kapsamında olmayan (malzemeli yemek hizmeti, taşıma hizmeti vs.) hizmet alım ihalesi kapsamına geçen işçilerden, iş sözleşmeleri 1475 sayılı İş Kanunu gereği kıdem tazminatı alacak şekilde sona erenlere, Kamu İhale Kanununa Göre İhale Edilen Personel Çalıştırılmasına Dayalı Hizmet Alımları Kapsamında İstihdam Edilen İşçilerin Kıdem Tazminatlarının Ödenmesi Hakkında Yönetmelik hükümleri doğrultusunda kıdem tazminatı ödenip ödenmeyeceği, şayet ödenecek ise kıdem tazminatına hangi sürelerin dahil edileceği konusundaki ilgi yazınız incelenmiştir.

Bakanlığınız Hukuk Müşavirliği'ne gönderilen 12.05.2015 tarihli, 8726 sayılı yazımızda da belirtildiği gibi; 4857 sayılı İş Kanunu'nun 6552 sayılı Kanunla değişik 112. maddesinde kamu kurum ve kuruluşlarınca ödenecek kıdem tazminatının, 4734 sayılı Kanunun 62. maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi kapsamında alt işverenler tarafından çalıştırılan işçilerle sınırlı olduğu açık bir şekilde hükme bağlanmıştır.

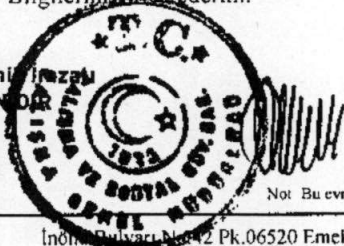
Bu nedenle, 4734 sayılı Kanunun 62. maddesinin birinci fıkrasının (e) bendi kapsamı dışında yapılan ihaleler kapsamında alt işverenler tarafından çalıştırılan işçilerin kıdem tazminatlarının ilgili alt işverenlerce, çalışma sürelerinin toplamı üzerinden ödenmesi gerekmektedir.

Ancak, 5521 sayılı İş Mahkemeleri Kanununa göre, işçilerle işverenler arasında hizmet akdinden, toplu iş sözleşmesinden veya İş Kanununa dayanan her türlü hak iddialarından doğan hukuk uyumsuzluklarının kesin olarak çözüme bağlanması görev ve yetkisi iş mahkemelerine ait bulunmaktadır.

Bilgilerinizi rica ederim.

Güvenli Elektronik İmza
ASLI İLE AYNIYDUR

28-12-2016



Nurcan ÖNDER
Bakan a.
Genel Müdür

Not: Bu evrak 5070 Sayılı Kanun gereğince E-İMZA ile imzalanmıştır

İnönü Bulvarı No:42 Pk.06520 Emek / Ankara
Telefon No: (312)296 62 77 Faks No: (312)212 07 81
e-Posta: ...@csgeb.gov.tr İnternet Adresi: www.csgeb.gov.tr

Bilgi için: Neşat OLAĞAN
Şef G.
Telefon No: 903122966277

Tedark