5607 Sayılı Kaçakçılıkla Mücadele Kanununun Uygulanmasına İlişkin Açıklamalar - 13.12.2007

31.03.2007 tarihinde yürürlüğe giren 5607 sayılı Kaçakçılıkla Mücadele Kanununun uygulanmasına yönelik açıklık getirilen hususlar hk.

T.C.

BA?BAKANLIK

Gümrük Müste?arl??? Gümrükler Genel Müdürlü?ü

Say? : B.02.1.GÜM.0.06.00.08.233.1999/5607

Konu :

13.12.2007*35232

GÜMRÜK VE MUHAFAZA BA?MÜDÜRLÜ?ÜNE

31.03.2007 tarihinde yürürlü?e giren 5607 say?l? Kaçakç?l?kla Mücadele Kanununun uygulanmas?na yönelik Müste?arl???m?za intikal eden hususlara ili?kin olarak a?a??da yer verilen aç?klamalar?n yap?lmas? gerekli görülmü?tür.

Geçici ithalat, dahilde i?leme ve gümrük kontrolü alt?nda i?leme rejiminde, rejime ayk?r ?l?k saptand???nda, ayn?yet tespitinin nas?l yap?laca?? hususu:

5607 say?l? Kanun'un 3/9. maddesi, "(9) Geçici ithalat, dahilde i?leme ve gümrük kontrolü alt?nda i?leme rejimi çerçevesinde ülkeye getirilen e?yay?, gümrük i?lemlerini gerçekle?tirmeksizin serbest dola??ma sokan ki?iye, e?yan?n gümrüklenmi? de?erinin iki kat? idarî para cezas? verilir." hükmünü amirdir.

F?kra metninde de aç?kça belirtildi?i üzere, suçun unsurlar? aras?nda e?yan?n ayn?yetine uygun olup olmamas? bulunmamakta, bu nedenle, geçici ithalat, dahilde i?leme ve gümrük kontrolü alt?nda i?leme rejimleri çerçevesinde gelen e?yan?n tabi oldu?u gümrük rejimine ili?kin gümrük i?lemleri yap?lmadan yurda sokuldu?u tespit edildi?inde, 4458 say?l? Gümrük Kanunu'nun 238. maddesinin uygulanmas? ve tahsil edilen para cezas?n?n Gümrük Yönetmeli?i'nin 722. maddesine göre emanet hesaba al?nmas? ile 5607 say?l? Kanun'a muhalefetten

de suç duyurusunda bulunulmas? gerekmektedir.

5607 say?l? Kaçakç?l?kla Mücadele Kanunu'nun 6 nc? maddesinde belirtilen kaçakç?l?k fiilinin cezas?n?n kim taraf?ndan verilece?i hususu:

6. maddenin 1 ve 2. f?kralar?nda iki veya üç kat olarak belirlenen gümrük vergilerinin gümrük idarelerince al?naca?? aç?kça belirtildi?inden ve maddede idari para cezas?na ili?kin bir düzenleme olmad???ndan Kanun'un 17. maddesinin de?il, 6. maddesinin uygulanmas? ve gümrük vergilerinin ilgili gümrük idaresince iki veya üç kat olarak tahsil edilmesi gerekmekte, madde metninde idari para cezas?na ili?kin bir düzenleme olmad???ndan 1 ve 2. f?kralar gere?i tahsil edilecek gümrük vergileri 5326 say?l? Kanun kapsam?nda bulunmamaktad?r, bu nedenle de 5326 say?l? Kanun'un 17. maddesinin 6. f?kras? uyar?nca indirim uygulanmamas? gerekmektedir.

Tekerrür kay?tlar?n?n Müste?arl???m?zca tutulmas? hususu:

5607 say?l? Kaçakç?l?kla Mücadele Kanunu'nun 8. maddesinin 4. f?kras?nda belirtildi?i üzere kabahatler dolay?s?yla verilen idari para cezalar?n?n tekerrürüne esas al?nacak kay?tlar?n Müste?arl???m?z bünyesinde tutulmas?n? teminen Adalet Bakanl??? Bilgi ??lem Dairesi Ba?kanl???'nda 14.04.2007 tarihinde bir toplant? yap?lm??, bu toplant?da UYAP üzerinden al?nan kay?tlar?n Gümrük Müste?arl???nda depolan?p Cumhuriyet Savc?lar?n?n yine UYAP üzerinden tekerrüre esas kay?tlar? sorgulamas?n?n kamu kaynaklar?n?n kullan?m? aç?s?ndan israfa ve ayn? veriye daha zor yoldan eri?ilmesine neden olaca??, bu nedenle 5607 say?l? Kanun'un 8. maddesinin 4. f?kras?n?n de?i?tirilmesinin faydal? olaca??, maddenin de?i?tirilmesine kadar geçecek zaman içerisinde, Müste?arl???m?z bünyesinde ilgili kanun maddesine göre olu?turulmu? bir veri havuzu bulunmad???ndan, Adalet Bakanl??? taraf?ndan Cumhuriyet Ba?savc?l?klar?na gönderilecek bir yaz? ile, veri havuzu olu?turulana kadar UYAP üzerinden sorgulama yap?lmas?n?n sa?lanmas? konusunda görü? birli?ine var?lm?? olup, Adalet Bakanl??? ile veri de?i?imi konusunda yap?lacak protokolün haz?rl?klar? Müste?arl???m?z Hukuk Mü?avirli?i'nce sürdürülmektedir.

Gümrük ?darelerinin kat?l?m dilekçesinin içeri?inin belirlenmesi ve düzenlenmesi hususu:

"MADDE 18 - (1) Bu Kanunda tan?mlanan suçlar dolay?s?yla aç?lan davalarda mahkeme, iddianamenin bir örne?ini ilgili gümrük idaresine de gönderir. Ba?vurusu üzerine, ilgili gümrük

idaresi aç?lan davaya kat?lan olarak kabul edilir." hükmünü amirdir.

Maliye Bakanl???'n?n 27/09/2006 tarih ve 2006/141 say?l? Onay'? ile; Devlet davalar?n?n daha verimli ve etkin bir biçimde takibini sa?lamak, uygulamada birlik ve beraberli?i gerçekle?tirmek amac?yla, ilçelerdeki davalar?n takip ve savunmas?n?n, il defterdarl??? bünyesindeki Muhakemat Müdürlü?ü taraf?ndan görevlendirilen il hazine avukatlar? taraf?ndan yap?lmas?nda yarar bulundu?u, bu ?ekilde yurt düzeyindeki tüm davalar?n hazine avukatlar? taraf?ndan takibinin mümkün olaca??, bunun da eksik bilgiden kaynaklanan olumsuzluklar? asgariye indirerek, Devlet hakk?n?n daha sa?l?kl? bir ?ekilde korunmas?n? sa?layaca?? gerekçesiyle atamalar?n esas olarak il merkezlerine yap?lmas?n?n, ancak, hizmetin gere?i ve mazeret durumu gibi nedenlerle ilçelere de gerekti?inde nokta tayin yap?labilmesinin kararla?t?r?ld???, bu Onay ile, Muhakemat Müdürlüklerinde görevlendirilen il hazine avukatlar?n?n, görevlendirildikleri ilin tüm ilçelerindeki davalar?n takip ve savunmalar?n? yapacaklar?ndan, hazine avukat?n?n görevlendirilmedi?i ilçe bulunmayaca?? ve 4353 say?l? Kanun kapsam?ndaki tüm hukuk ve ceza davalar? ile icra takipleri hazine avukatlar? taraf?ndan yürütülece?i, bu nedenle kat?l?m dilekçeleri hazine avukatlar? taraf?ndan verilece?inden içeri?inin belirlenmesine ihtiyaç bulunmamaktad?r.

5607 say?l? Kanun'un 18. maddesi uyar?nca iddianamenin bir örne?i gümrük idaresine gönderildikten sonra, ilgili gümrük idaresinin gerekli bilgi ve belgeleri de ekleyerek iddianame örne?ini hazine avukat?na göndermesi, hazine avukat?n?n da kat?lma dilekçesi vermesinden sonra gümrük idaresinin davaya kat?lan olarak kabul edilmesi ve davan?n hazine avukatlar?nca yürütülmesi gerekmektedir.

Petrol Piyasas? Kanununa göre yap?lacak hukuki i?lemlere ili?kin olarak:

5607 say?l? Kanunun 18. maddesinde belirtildi?i üzere, gümrük idaresinin kat?lma talebinde bulunabilece?i davalar?n 5607 say?l? Kaçakç?l?kla Mücadele Kanununda tan?mlanan suçlar dolay?s?yla aç?lan kamu davalar? oldu?u hüküm alt?na al?nm??t?r. 5015 say?l? Kanun ise 5607 say?l? Kaçakç?l?kla Mücadele Kanunu'nda yer almayan kaçak petrol ile ilgili düzenlemeleri içermektedir.

5015 say?l? Petrol Piyasas? Kanunu'nda de?i?iklik yapan 5576 say?l? Kanun ve 27.05.2007 tarih ve 26534 say?l? Resmi Gazete'de yay?mlanarak yürürlü?e giren Kaçak Petrolün Tespit ve Tasfiyesine Dair Usul ve Esaslar Hakk?nda Yönetmelik ile "Kaçak Petrol" özel olarak

düzenlenmi?, suç tan?m?, cezai yapt?r?m?, müsaderesi, depolanmas?, tasfiyesi ve ikramiyeye ili?kin 5607 say?l? Kaçakç?l?kla Mücadele Kanunu kapsam? d???nda yeni düzenlemelere gidilmi?tir.

Belirtilen Yönetmeli?in 14 üncü maddesinde de 5015 say?l? Kanun'un Ek 5 inci maddesine göre aç?lm?? veya aç?lacak olan davalara Enerji Piyasas? Düzenleme Kurulu'nun müdahil olabilece?inin düzenlenmektedir.

5015 say?l? Petrol Piyasas? Kanunu'nun 25. maddesi ile 4628 say?l? Elektrik Piyasas? Kanunu'na eklenen 5/B maddesinin (h) bendine göre Enerji Piyasas? Düzenleme Kurulu'nun idari para cezas? verme ve lisanslar? iptal etme görevleri bulunmaktad?r.

Bu nedenlerle, 5015 say?l? Kanun'un Ek 5. maddesinde düzenlenen kaçak petrol suçlar?nda müdahil idare, 19 uncu maddesinde düzenlenen kabahat fiillerinde de idari para cezas? vermeye yetkili idare Enerji Piyasas? Düzenleme Kurulu olup, Gümrük Müste?arl???'n?n söz konusu davalara müdahil olmamas? gerekmektedir.

5607 say?l? Kanun yürürlü?e girmeden önce kesinle?mi? mahkeme kararlar?yla hükmolunan para cezalar?:

01.06.2005 tarihinde yürürlü?e giren 5275 say?l? Ceza ve Güvenlik Tedbirlerinin ?nfaz? Hakk?nda Kanun'un 106. maddesinde adli para cezalar?n?n infaz?na ili?kin hükümler yer almaktad?r.

5607 say?l? Kanun'un 17 nci maddesine göre; "Bu Kanun hükümlerine göre idarî para cezas?na karar vermeye Cumhuriyet savc?s?" yetkilidir.

5326 say?l? Kabahatler Kanunu'nun 17. maddesinin 3. f?kras?; "10/12/2003 tarihli ve 5018 say?l? Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanununa ekli (I), (II) ve (III) say?l? cetvellerde yer alan kamu idareleri taraf?ndan verilen idarî para cezalar?n?n ilgili kanunlar?nda 1/6/2005 tarihinden sonra belirlenen oran?n d???ndaki k?sm? ile Cumhuriyet ba?savc?l?klar? ve mahkemeler taraf?ndan verilen idarî para cezalar? Genel Bütçeye gelir kaydedilir."

Maddenin 4. f?kras? ise; "Genel Bütçeye gelir kaydedilmesi gereken idarî para cezalar?na ili?kin kesinle?en kararlar, 21/7/1953 tarihli ve 6183 say?l? Amme Alacaklar?n?n Tahsil Usulü Hakk?nda Kanun hükümlerine göre tahsil edilmek üzere Maliye Bakanl???nca belirlenecek tahsil dairelerine gönderilir." hükmünü amirdir.

Mülga 4926 say?l? Kanun'un gümrük idarelerine para cezalar?na ili?kin ilamlar? takip ve tahsil etme yetkisi veren 28. maddesine paralel özel bir düzenleme 5607 say?l? Kanun'da yer almam?? oldu?undan, 5607 say?l? Kanun'un yürürlü?e girdi?i ve 4926 say?l? Kanun'u yürürlükten kald?rd???ndan, 31.03.2007 tarihinden itibaren gümrük idarelerinin para cezalar?na ili?kin ilamlar? takip ve tahsil etme yetkisi kalmam?? olup, belirtilen tarihten itibaren adli ve idari para cezalar?n?n takip ve tahsiline ili?kin olarak yukar?da belirtilen genel hükümlere göre i?lem yap?lmas? gerekmektedir.

Etkin Pi?manl?k ve muhbir ikramiyesi müessesesi:

Mülga 4926 say?l? Kanun'un "Pi?manl?k" ba?l?kl? 10. maddesi "Bu Kanunda yaz?l? kaçakç?l?k suçlar?ndan herhangi birine kat?lm?? ki?i, haber al?nmadan evvel suçu, faillerini ve e?yan?n saklanm?? veya sat?lm?? oldu?u yerleri kaçakç?l??? önleme, izleme ve soru?turmakla yükümlü memurlara haber verirse fiiline kar??l?k gelen cezadan kurtulur ve muhbir ikramiyesini hak eder."

5607 say?l? Kanun'un 5. maddesinin birinci f?kras? ise "3 üncü maddede tan?mlanan suçlardan veya kabahatlerden birine i?tirak etmi? olan ki?i; resmî makamlar taraf?ndan haber al?nmadan önce, fiili, di?er failleri ve kaçak e?yan?n sakland??? yerleri merciine haber verirse, verilen bilginin, faillerin yakalanmas?n? veya kaçak e?yan?n ele geçirilmesini sa?lamas? halinde cezaland?r?lmaz." hükmünü amirdir.

?ki madde metni birbirine paralel düzenleme getirmekte olup 5607 say?l? Kanun da mülga 4926 say?l? Kanun gibi resmî makamlar taraf?ndan haber al?nmadan önce, fiili, di?er failleri ve kaçak e?yan?n sakland??? yerleri merciine haber veren ki?iye muhbir ikramiyesi verilmesini öngörmü?tür.

Soru?turma ve kovu?turma devam ederken kaçakç?l?k suçunun i?lenmesinde tekrar kullan?lan ta??tlar?n al?konulmas?:

5607 say?l? Kanun'un 10. maddesine göre verilen el koyma karar? çerçevesinde araç üzerine konulan ?erhin, 5607 say?l? Kanuna göre yap?lan bir i?lem oldu?u da belirtilerek, kara ta??tlar?nda ta??t ruhsat?na da i?lenmesi yoluyla takibinin yap?lmas? ve Kanunun 10/2. maddesinde belirtilen 30 günlük sürenin al?koyma karar?n?n Gümrük ?daresine tebli?inden itibaren ba?lamas? gerekmektedir.

Di?er taraftan, kamu davas? aç?ld??? tarihten itibaren bir y?ll?k süre içinde kovu?turman?n sonuçlanmamas? halinde tasfiye edilecek e?ya ibaresi kaçak e?ya ta??nmas?nda kullan?ld??? zann? ile el konulan ta??ma araçlar?n? kapsamamakta olup, al?konulmu? ta??tlar?n ancak 10. madde kapsam?nda tasfiye edilmesi gerekmektedir.

Zarara u?rayan, de?erinde esasl? ölçüde kay?p meydana gelme tehlikesi bulunan veya muhafazas? ciddi külfet olu?turan e?ya için belirlenen 3 ve 15 günlük süreler içerisinde ilgili hakim/mahkeme taraf?ndan tasfiyesine karar verilememesi halinde de e?yan?n tasfiyesine ili?kin hakim/mahkeme karar?n?n beklenilmesi gerekmektedir.

3. maddenin 14. bendinde yer alan %10 farkl?l??a ili?kin uygulama:

Bilindi?i üzere, 31.03.2007 tarihli ve 26479 say?l? Resmi Gazete'de yay?mlanarak yürürlü?e giren 5607 say?l? Kaçakç?l?kla Mücadele Kanunu'nun 3. maddesinin 14. bendi; "?hracat gerçekle?medi?i halde gerçekle?mi? gibi göstermek ya da gerçekle?tirilen ihracata konu mal?n cins, miktar, evsaf veya fiyat?n? de?i?ik göstererek ilgili kanun hükümlerine göre te?vik, sübvansiyon veya parasal iadelerden yararlanmak suretiyle haks?z ç?kar sa?layan ki?i, bir y?ldan be? y?la kadar hapis ve onbin güne kadar adlî para cezas? ile cezaland?r?l?r. Beyanname ve eki belgelerde gösterilen ile gerçekte ihraç edilen e?ya aras?nda yüzde onu a?mayan bir fark bulunmas? halinde, sadece 27/10/1999 tarihli ve 4458 say?l? Gümrük Kanunu hükümlerine göre i?lem yap?l?r",

3. maddesinin 18. bendi ise "Yukar?daki f?kralarda tan?mlanan suçlar ile onuncu f?krada tan?mlanan kabahat fiilleri, te?ebbüs a?amas?nda kalm?? olsa bile, tamamlanm?? gibi cezaland?r?l?r." Hükmünü amirdir.

Öte yandan, Türkiye Büyük Millet Meclisi Adalet Komisyonu'nun 5/12/2006 tarihli ve (1/1240), (2/403), (2/644) Esas, 114 Karar numaral? Adalet Komisyonu Raporu'nda "f?kra metnine eklenen bir cümleyle, beyanname ve eki belgelerde gösterilen ile gerçekte ihraç edilen e?ya aras?nda yüzde onu a?mayan bir fark bulunmas? halinde, sadece 27/10/1999 tarihli ve 4458 say?l? Gümrük Kanunu hükümlerine göre i?lem yap?laca?? hüküm alt?na al?nm??t?r. Dikkat edilmelidir ki, bu hüküm konulurken, beyanname ve eki belgelerde gösterilen ile gerçekte ihraç edilen e?ya aras?nda yüzde onu a?mayan fark?n ancak taksirli olarak gerçekle?tirilebilece?i varsay?m?na dayan?lm??t?r. ?ayet, beyanname ve eki belgelerde gösterilen ile gerçekte ihraç edilen e?ya aras?nda kasten bir mübayenet olu?turulmu?sa, oran? ne olursa olsun, bu f?krada

tan?mlanan suçun olu?aca??nda ku?ku bulunmamaktad?r" denilmektedir.

An?lan Kanun'un 3/14. maddesinde belirtilen ifadeden; beyanname ve eki belgelerde gösterilen ile gerçekte ihraç edilen e?ya aras?ndaki yüzde onu a?mayan fark?n, mal?n cins, miktar, evsaf veya fiyat?ndan meydana gelebilece?i anlam? ç?kar?labilece?i, ancak bir mal?n cins veya evsaf?nda yüzde farklardan söz edilemeyece?i dü?ünülmekle birlikte, e?yan?n toplam? üzerinden cins veya evsaf farkl?l???n?n belirlenmesinin mümkün oldu?u de? erlendirilmektedir.

Belirtilen hususlar dikkate al?narak, ihraç e?yas?n?n beyan?nda Kanunun 3/14. maddesine temas eder bir durumun varl???nda Cumhuriyet Savc?l???na suç duyurusunda bulunulmas? gerekmektedir.

Bilgi ve gere?ini rica ederim.

Müste?ar

Da??t?m: Tüm Gümrük ve Muhafaza Ba?müdürlükleri

Bu yazı GümrükApp'ten alınmıştır.