Davaların takibi

Bira ithalatında litredeki her bir alkol derecesi için maktu ÖTV alınması, ihtilafların durumu ile mahkemelerde savunma hk.

T.C.
GÜMRÜK VE T?CARET BAKANLI?I
Hukuk Mü?avirli?i

Say? : 11985113/663.05-15/
Konu : Davalar?n takibi

17.01.2014 / 00546
DA?ITIMLI

Rehberlik ve Tefti? Ba?kanl??? taraf?ndan Mü?avirli?imize hitaben yaz?lan 17/12/2013 tarihli ve 26240 say ?l? yaz? ekinde yer alan 11/12/2013 tarihli ve 173-B/17 say?l? Sonradan Kontrol Raporunun incelenmesi ve raporda belirtilen hususlar do?rultusunda yap?lan ara?t?rma neticesinde; 4760 say?l? Özel Tüketim Vergisi Kanununun 11 inci maddesinin (2) numaral? f?kras?nda, (III) say?l? listedeki mallar için asgari maktu vergi tutarlar?n?n, -(A) cetvelindeki mallardan 2203.00 G.T.?.P numaral? mallar için nas?l uygulanaca?? konusunda tereddüt oldu?u, bu konuda gümrük idareleri i?lemlerinin Mahkeme kararlar?yla ortadan kald?r? ld???, gümrük idarelerinin i?lemlerine dayanak te?kil eden Gelir ?daresi Ba?kanl???n?n uygulamaya yönelik görü?leri ile mahkeme kararlar?nda yer alan gerekçeler aras?nda çeli?kiler oldu?u görülmü?tür.

Örne?in ?stanbul 11. Vergi Mahkemesinin 27/05/2013 tarihli ve E:2012/2791, K:2013/1417 say?l? karar? nda, *"..An?lan Yasan?n 11 ve 12 nci maddelerindeki yetkilere istinaden y?llar itibariyle birçok Bakanlar Kurulu Karar? yay?mlanm?? ve vergileme ölçüleri yahut oranlar? eki kararlar ile de?i?tirilmi?tir. Bir k?s?m Bakanlar Kurulu Karar?yla ihtilaf konusu ürün için maktu vergileme, nispi vergi oran?yla k?yaslanarak "1 litredeki her bir alkol derecesi için maktu vergi tutar? (TL)" cinsinden belirlenmi?ken sonralar? maktu vergilemeye ili?kin bu uygulamadan vazgeçilerek vergilemenin yine belirlenen nispi vergi oran?yla kar??la?t ?r?lmak suretiyle yüksek olan ? üzerinden ancak bu kez, litre ba??na asgari maktu vergi tutar? (TL/Lt) esas al?narak yap?lmas?na karar verilmi?, litredeki alkol derecesinin dikkate al?nmas? yönteminden vazgeçilmi?, olay tarihinde de yürürlükte bulunan (25.02.2011 tarihli Resmi Gazetede yay?mlanarak yürürlü?e giren) 2011/1435 say?l? Bakanlar Kurulu Karar?yla nispi vergi oran? % 63, asgari maktu vergi tutar? 0,44 TL/Lt ? eklinde belirlenmi?tir. Görülece?i üzere i?bu ihtilafa uygulanmas? gereken Bakanlar Kurulu Karar?nda; maktu özel tüketim vergisinin hesaplanmas?nda litre ba??na vergi tutar? belirlenmi?, vergilemede ithal edilen ürünün alkol derecesinin de esas al?nmas? gerekti?ine dair bir belirleme yer almam??t?r..."* gerekçelerine yer verilirken,

Gelir ?daresi Ba?kanl???n?n, Mahkeme karar?nda bahsi geçen konu ile ayn? konuda Gümrükler Genel Müdürlü?üne yazm?? oldu?u 10/01/2013 tarihli ve 1466 say?l? yaz?s?nda ise özetle; *".....Bilindi?i gibi, 8/4/2006 tarih ve 26133 say?l? Resmi Gazetede yay?mlanan 5479 say?l? Kanunun 9 uncu maddesiyle de?i*

?tirilen 4760 say?l? Özel Tüketim Vergisi Kanununun 11 inci maddesinin (2) numaral? f?kras?nda, (III) say?l ? listedeki mallar için asgari maktu vergi tutarlar?n?n, -(A) cetvelindeki mallardan 2203.00 G.T.?.P numaral? mallar için bir litredeki her bi r alkol derecesi, -22.04, 22.05 (2205.10.90.00.12 hariç) ve 2206.00 G.T.?.P. numaral? mallar için her bir litre, - Di?er mallar için içerdi?i alkolün her bir litresi, itibariyle uygulanaca?? hükme ba?lanm??t?r. Alkollü içkilere uygulanacak maktu vergi tutarlar?n?n hangi ölçülere göre hesaplanaca ??n? belirleyen bu hüküm hala yürürlüktedir. 4760 say?l? Kanunun 11 inci maddesinin, 5479 say?l? Kanunla de?i?meden önceki halinde; (I) say?l? listedeki mallar için belirlenen maktu vergi tutarlar? ile (III) say?l? listedeki mallar için topluca veya ayr? ayr? maktu vergi tutarlar? tespit edilmesi halinde vergileme ölçülerinin alkol derecesi,kilogram, litre, metre, metreküp, kilokalori veya bunlar?n alt ve üst birimleri ile gerekti?inde büyüklükleri de dikkate al?narak kap, ambalaj veya adet olarak uygulanaca?? hüküm alt?na al? nm?? olmakla birlikte, alkollü içkilerin maktu vergi tutarlar?n?n hangi ölçüye göre hesaplanaca??na dair bir hüküm yer almamakta idi. Bu belirleme, ÖTV Kanununun, 5479 say?l? Kanunla de?i?meden önceki 12 nci maddesinin (1) numaral? f?kras?n?n (b) bendi ile Bakanlar Kuruluna tan?nan yetkiye dayan?larak yay? mlanan Bakanlar Kurulu Kararlar? ile yap?lmakta idi. Bu yetki maddesine dayan?larak yay?mlanan 2009 y?l ?ndan önceki Bakanlar Kurulu Kararlar?nda 2203.00 G.T.?.P. Numaral? malttan üretilen biralar?n maktu vergi tutarlar? 1 litredeki her bir alkol derecesi için belirlenmi?, alkol dere cesi itibariyle belirlenen maktu vergi tutarlar?na göre 1 litre için hesaplanan tutar?n, birim ambalaj hacmine isabet eden k?sm?n?n dikkate al? naca?? belirtilmi?tir. Söz konusu kararnamelerde, Bakanlar Kuruluna tan?nan yetki uyar?nca (III) say?l? listenin (A) Cetvelindeki mallar için yaln?z nispi vergi hesaplanaca?? ancak bu suretle hesaplanan verginin, belirlenen maktu vergi tutar?na göre hesaplanan vergiden az olamayaca?? da karar alt?na al?nm??t?r.

Yukar?da da de?inildi?i üzere, 5479 say?l? Kanunla de?i?tirilen 4760 say?l? Kanunun 11 inci maddesinde, hem 4760 say?l? Kanuna ekli (III) say?l? listenin (A) cetvelinde yer alan mallar?n asgari maktu vergi tutarlar ?n?n ne ?ekilde hesaplanaca?? hem de (III) say?l? listedeki mallar için asgari maktu vergi tutarlar?na göre hesaplanacak vergi tutar?ndan az olmamak üzere yaln?zca nispi vergi uygulanaca?? hüküm alt?na al?nm?? t?r. Böylece bu tarihten sonra yay?mlanan Bakanlar Kurulu Kararlar?nda ne asgari maktu vergi tutar?n?n ne ?ekilde vergilendirilece?i, ne de nispi vergiye göre hesaplanan verginin asgari maktu vergiden az olamayaca ??na dair bir hükme yer verilmesine gerek kalm??t?r.

ÖTV Kanununun 11 inci maddesi 5479 say?l? Kanunla yap?lan de?i?iklikle, Bakanlar Kuruluna bu maddede yer alan vergileme ölçütlerini de?i?tirme yetkisi tan?nm??t?r. Ancak, söz konusu yetkiye dayan?larak, Bakanlar Kurulunca alkollü içkilerde vergileme ölçüleri ?imdiye kadar hiç de?i?tirilmemi?tir. Mahkeme karar? nda söz edilen, Bakanlar Kurulunca 2005 y?l?ndan 2009 y?l?na kadar kanuna paralel uygulama yap?larak litre yan?nda alkol derecesinin de hesaplamaya dahil olmas? gerekti?i yönünde kararlar verilirken, 2009 y?l? nda bu uygulamadan vazgeçilerek, e?yan?n vergilendirilmesinde sadece litrenin dikkate al?nmas? gerekti?i yön ünde karar verilmesi söz konusu de?ildir.

Öncelikle, Özel Tüketim Vergisi mevzuat?nda 2203.00 G.T.?.P numaral? mal için "litrenin yan?nda alkol derecesi"nin hesaba kat?lmas? yönünde bir uygulama olmay?p, ÖTV Kanununun 11 inci maddesinde 5479 say?l? Kanunla yap?lan de?i?iklik uyar?nca, bira için maktu/asgari maktu vergi tutar?n?n,1 litredeki her bir alkol derecesi için hesaplanaca?? hususu, 2004-2006 y?llar? aras?nda Kanunun verdi?i yetkiye dayan? larak ç?kar?lan Kararnamelerde karara ba?lan?rken, 2006 y?l?ndan itibaren bu husus 5479 say?l? Kanunla yap?lan de?i?iklikle 4760 say?l? Kanunda hüküm alt?na al?nm??t?r.

5479 say?l? Kanunla ayr?ca ÖTV Kanununa ekli (III) say?l? listedeki mallar?n vergi oran? ve asgari maktu vergi tutarlar? da yeniden belirlenmi?tir. 5479 say?l? Kanunla yap?lan söz konusu de?i?iklikler sonras?

biralar?n asgari maktu vergi tutar?n? belirleyen ilk Kararname olan 2009/14882 say?l? Kararnamede asgari maktu vergi tutarlar?n?n ne ?ekilde hesaplanaca??na dair bir karar?n yer almamas?, Bakanlar Kurulunun vergileme ölçülerine ili?kin Kanunla yap?lan belirlemeyi de?i?tirdi?i anlam?na gelmemektedir. Söz konusu Kararname ile (III) say?l? listenin (A) Cetvelinde yer alan mallar?n sadece vergi oranlar? ve asgari maktu vergi tutarlar? yeniden belirlenmi?tir. Dolay?s?yla, yeniden belirlenen asgari maktu vergi tutarlar?n?n ne ? ekilde hesaplanaca?? ise Kanunda aç?k olarak belirtilmi? oldu?undan, söz konusu Kararname ve izleyen dönemlerde yay?mlanan Kararnamelerde bu hususta bir hükme yer verilmesine gerek olmad??? tabidir.

Öte yandan, Kanunun 11 inci maddesinde her ne kadar Bakanlar Kuruluna vergileme ölçüsünü de?i?iklik yapma yetkisi tan?nm?? olsa da, bu yetki Kanunda aç?k bir ?ekilde belirtilen "asgari maktu vergi tutar?n?n 2203.00 G.T.?.P numaral? mallar için bir litredeki her bir alkol derecesi" itibariyle uygulanaca?? hükmüne ayk?r? olamaz. Buna kar??n Kanuna ayk?r? bir yetki kullan?m? ile "asgari maktu vergi tutar?n?n Kanuna ekli (III) say?l? listenin (A) cetvelindeki mallar için sadece litreye göre hesaplanaca??" yönünde bir de?i?ikli? e gidildi?i varsay?lsa dahi buna ili?kin bir hükmün de ilgili Bakanlar Kurulu Kararlar?nda yer almas? kaç?n? lmaz olurdu. Böyle bir hüküm 2009 y?l?ndan sonra yay?mlanan hiçbir Bakanlar Kurulu Karar?nda yer almad ???na göre, an?lan yarg? karar?nda bahsi geçen, biralarda (ve di?er tüm alkollü içkilerde) asgari maktu vergi tutar?n?n sadece litreye göre hesaplanaca??na dair bir yoruma, söz konusu kararnamelerde listenin ba??nda "(TL/lt)" ifadesinin yer almas?ndan dolay? ula??lmas?n?n yasal dayana??n?n bulunmad??? d? ünülmektedir. Kald? ki 6111 say?l? Kanunla de?i?tirilen 4760 say?l? Kanuna ekli (III) say?l? listenin (A) Cetvelinde de "(TL/lt)" ibaresi yer almakta olup, bu belirlemenin an?lan Kanunun 11 inci maddesinin (2) numaral? f?kras?n?n hükmünün uygulanmas?n? etkilemeyece?i aç?kt?r....." ifadeleri yer alm??t?r.

Görüldü?ü gibi Mahkeme karar?ndaki gerekçeler ile Gelir ?daresi Ba?kanl???n?n ayn? konudaki uygulamaya yönelik görü?leri birbiriyle çeli?mektedir. Benzer konuda Bakanl???m?z aleyhine aç?lan birçok davan?n oldu?u, Gümrük idarelerinin i?lemlerine dayanak te?kil eden Gelir ?daresi Ba?kanl???n?n konuya ili?kin görü?ünün Mahkemeler taraf?ndan benimsenmemesi sebebiyle bu davalar?n büyük oranda aleyhimize sonuçland??? ancak derdest davalar?n da oldu?u, dava say?s?n?n çoklu?u sebebiyle davalar?n kaybedilmesi halinde mahkeme masraflar? ve gelir kayb? dikkate al?narak, devam etmekte olan davalara ili ?kin olarak a?a??daki hususlar do?rultusunda hareket edilmesinin uygun olaca?? dü?ünülmü?tür. Buna göre;

1- Yap?lacak savunmalarda yukar?da ayr?nt?s? yer alan Gelir ?daresi Ba?kanl???n?n, Gümrükler Genel Müdürlü?üne hitaben yazm?? oldu?u 10/01/2013 tarihli ve 1466 say?l? yaz?s?nda yer verilen hususlara da yer verilmesi, davac? taraf?ndan duru?ma talep edilmemi?se ilgili mevzuat gere?i duru?ma talep edilerek, yap?lacak duru?mada söz konusu yaz? üzerinde ayr?nt?l? olarak durulmas?, davalar?n kaybedilme olas?l ??? dü?ünüldü?ünde duru?ma yap?lmas? sebebiyle takdir edilecek vekalet ücretinin yüksekli?i göz önüne al ?narak benzer davalar sebebiyle sadece bir dosyadan duru?ma talep edilmesi,

2- ?tiraz, temyiz ve karar düzeltme dilekçelerinde Gelir ?daresi Ba?kanl???nca Gümrükler Genel Müdürlü? üne gönderilen 10/01/2013 tarihli ve 1466 say?l? yaz?s?nda yer verilen hususlara da yer verilmesini, temyiz dilekçesinde ayr?ca duru?ma talebinde de bulunulmas?, davalar?n kaybedilme olas?l??? dü?ünüldü?ünde duru?ma yap?lmas? sebebiyle takdir edilecek duru?ma vekalet ücretinin yüksekli?i göz önüne al?narak benzer davalar sebebiyle sadece bir dosyadan duru?ma talep edilmesi, Dan??tay taraf?ndan duru?ma davetiyesi tebli? edildi?inde duru?ma davetiyesinin dava dosyas? ile birlikte Mü?avirli?imize gönderilmesi,

3- Benzer konuda lehimize verilmi? ve kanun yollar?ndan geçerek kesinle?mi? kararlar var ise ivedi olarak Mü?avirli?imize gönderilmesi hususlar?nda

Bilgilerini ve gere?ini rica ederim.

Suavi ÖNAL
Bakan a.
I. Hukuk Mü?aviri

EKLER:
1- Karar örne?i,
2- Yaz? örne?i.

DA?ITIM:
Tüm Gümrük ve Ticaret Bölge Müdürlüklerine

T.C.
MAL?YE BAKANLI?I
GEL?R ?DARES? BA?KANLI?I

Say? : B.07.1.G?B.0.06.52-135(11)
Konu :

10.01.2013 / 01466
GÜMRÜK VE T?CARET BAKANLI?INA
(Gümrükler Genel Müdürlü?ü)

?lgi: 29.11.2012 tarih ve B.21.0.GGM.0.04.00-156.01.85/24167 say?l? yaz?n?z.

?lgide kay?tl? yaz?n?z ve eklerinin incelenmesinden, Körfez Petrokimya Gümrük Müdürlü?ünce yap?lan kontrollerde Pozitif G?da Tic. Ltd. ?ti. ve Vinas D??. Tic. Ltd. ?ti. 'ne ait 32 beyannamede, ithalinde maktu ÖTV tutarlar? 1 litredeki her bir alkol derecesi itibar?yla hesaplanmam?? biralar için cezal? ÖTV ve KDV tarhiyat? yap?ld???, ad? geçen firmalar taraf?ndan söz konusu tarhiyatlar?n terkini talebiyle Bölge Müdürlü?ünüze yap?lan ba?vurunun reddi üzerine konunun Kocaeli Vergi Mahkemesi nezdinde dava konusu edildi?i, ad? geçen Mahkemece Bakanl???n?z i?lemlerinin iptaline karar verildi?i, bu itibarla bahse kon u iptal kararlar?na kar?? itiraz veya temyiz yoluna gidilece?inden uyu?mazl?k konusu ile ilgili Bakanl???m?z görü?ünün bildirilmesinin istendi?i anla??lm??t?r.

Kocaeli Vergi Mahkemesince verilen söz konusu kararlarda, iptal gerekçesi olarak Kanunun 11 inci maddesine göre biran?n vergilendirilmesinde, litre yan?nda e?yan?n alkol derecesinin de hesaplamaya dahil edilmesi gerekti?inin aç?kça belirtildi?i ancak maddenin devam?nda bu unsurlar? de?i?tirme konusunda Bakanlar Kuruluna yetki verildi?i, Bakanlar Kurulunca 2005 y?l?ndan 2009 y?l?na kadar Kanuna uygun paralel uygulama yap?larak litre yan?nda alkol derecesinin de hesaplamaya dahil edilmesi gerekti?i yönünde kararlar verilirken, 2009 y?l?nda bu uygulamadan vazgeçilerek e?yan?n vergilendirilmesinde sadece litrenin dikkate al?nmas?n?n karara ba?land???, bu karar?n 6111 say?l? Kanunun 87 inci maddesiyle de kanuni hüviyete kavu?tu?u ve bu uygulaman?n Bakanlar Kurulu Karar? ile devam etti?inin görüldü?ü belirtilmektedir.

Bilindi?i gibi, 08.04.2006 tarih ve 26133 say?l? Resmi Gazetede yay?mlanan 5479 say?l? Kanunun 9 uncu maddesiyle de?i?tirilen 4760 say?l? Özel Tüketim Vergisi Kanununun 11 inci maddesinin (2) numaral? f? rkas?nda, (III) say?l? listedeki mallar için asgari maktu vergi tutarlar?n?n,

-(A) Cetvelindeki mallarda, 2203.00 G.T.?.P. numaral? mallar için bir litredeki her bir alkol derecisi ,

-22.04, 22.05. (2205.10.90.00.12 hariç) ve 2206.00 G.T.?.P. numaral? mallar için her bir litre,

-Di?er mallar için içerdi?i alkolün her bir litre

?tibar?yla uygulanaca?? hükme ba?lanm??t?r. Alkollü içkilere uygulanacak maktu vergi tutarlar?n?n hangi ölçülere göre hesaplanaca??n? belirleyen bu hüküm hala yürürlüktedir. 4760 say?l? Kanunun 11 inci maddesinin, 5479 say?l? Kanunla de?i?meden önceki halinde; (1) say?l? listedeki mallar için belirlenen maktu vergi tutarlar? ile (III) say?l? listedeki mallar için topinca veya ayr? ayr? maktu vergi tutarlar? tespit edilmesi halinde vergileme ölçülerinin alkol derecesi, kilogram, litre, metre, metreküp, kilokalori veya bunlar?n alt ve üst birimleri ile gerekti?inde büyüklükleri de dikkate al?narak kap, ambalaj veya adet olarak uygulanaca?? hüküm alt?na al?nm?? olmakla birlikte, alkollü içkilerin maktu vergi tutarlar?n?n hangi ölçüye göre hesaplanaca??na dair bir hüküm yer almamakta idi. Bu belirleme, ÖTV Kanununun 5479 say?l? Kanunla de?i?meden önceki 12 nci maddesinin (1) numaral? f?kras?n?n (b) bendi ile Bakanlar Kuruluna tan?nan yetkiye dayan?larak yay?mlanan Bakanlar Kurulu Kararlar? ile yap?lmakta idi. Bu yetki maddesine dayan?larak yay?mlanan 2009 y?l?ndan önceki Bakanlar Kurulu Kararlar?nda 2203.00 G.T.?.P. numaral? malttan üretilen biralar?n maktu vergi tutarlar? 1 litredeki her bir alkol derecesi için belirlenmi?, alkol derecesi itibariyle belirlenen maktu ver gi tutar?na göre 1 litre için hesaplanan tutar?n, birim ambalaj hacmine isabet eden k?sm?n?n dikkate al?naca?? belirtilmi?tir. Söz konusu Kararnamelerde, Bakanlar Kuruluna tan?nan yetki uyar?nca (III) say?l? listenin (A) Cetvelindeki mallar için yaln?z nispi vergi hesaplanaca??, ancak bu suretle hesaplanan verginin, belirlenen maktu vergi tutar?na göre hesaplanan vergiden az olmayaca?? da karar alt?na al?nm??t?r.

Yukar?da da de?inildi?i üzere, 5479 say?l? Kanunla de?i?tirilen 4760 say?l? Kanunun 11 inci maddesinde, hem 4760 say?l? Kanuna ekli (III) say?l? listenin (A) cetvelinde yer alan mallar?n asgari maktu vergi tutarlar?n?n ne ?ekilde hesaplanaca?? hem de (III) say?l? listedeki mallar için asgari maktu vergi tutarlar?na göre hesaplanacak vergi tutar?ndan az olmamak üzere yaln?zca nispi vergi uygulanaca?? hüküm alt?na al?nm??t?r. Böylece, bu tarihten sonra yay?mlanan Bakanlar Kurulu Kararlar?nda ne asgari maktu vergi tutar?n?n ne ?ekilde vergilendirilece?i, ne de nispi vergiye göre hesaplanan verginin asgari maktu vergiden az olamayaca??na dair bir hükme yer verilmesine gerek kalm??t?r.

ÖTV Kanununun 11 inci maddesinde 5479 say?l? Kanunla yap?lan de?i?iklikle, Bakanlar Kuruluna bu maddede yer alan vergileme ölçülerini de?i?tirme yetkisi tan?nm??t?r. Ancak, söz konusu yetkiye dayan?larak Bakanlar Kurulunca alkollü içkilerde vergileme ölçüleri ?imdiye kadar hiç de?i?tirilmemi?tir. Mahkeme karar?nda sözü edilen, Bakanlar Kurulunca 2005 y?l?na kadar 2009 y?l?na kadar kanuna paralel uygulama yap?larak, litre yan?nda alkol derecesinin de hesaplamaya dahil olmas? gerekti?i yönünde kararlar verilirken. 2009 y?l?nda bu uygulamadan vazgeçilerek e?yan?n vergilendirilmesinde sadece litrenin dikkate al?nmas? gerekti?i yönünde karar verilmesi söz konusu de?ildir.

Öncelikle, Özel Tüketim Vergisi mevzuat?nda 2203.00 G.T.?.P. numaral? mal için "Litrenin yan?nda alkol derecesi"nin hesaba kat?lmas? yönünde bir uygulama olmay?p, OTV Kanununun 11 inci maddesinde 5479 say?l? Kanunla yap?lan de?i?iklik uyar?nca, bira için maktu/asgari maktu vergi tutar?n?n 1 litredeki her bir alkol derecesi için hesaplanaca?? hususu, 2004-2006 y?llar? aras?nda Kanunun verdi?i yetkiye dayan?larak ç?kar?lan Kararnamelerde karara ba?lan?rken, 2006 y?l?ndan itibaren bu husus 5479 say?l? Kanunla yap?lan de?i?iklikle 4760 say?l? Kanunda hüküm alt?na al?nm??t?r.

5479 say?l? Kanunla ayr?ca ÖTV Kanununa ekli (III) say?l? listedeki mallar?n vergi oran? ve asgari maktu vergi tutarlar? da yeniden belirlenmi?tir. 5479 say?l? Kanunla yap?lan söz konusu de? idikler sonras? biralar ?n asgari maktu vergi tutar?n? belirleyen ilk Kararname olan 2009/14882 say?l? Kararnamede asgari maktu vergi tutarlar?n?n ne ?ekilde hesaplanaca??na dair bir karar?n yer almamas?, Bakanlar Kurulunun vergileme ölçülerine ili?kin Kanunla yap?lan belirlemeyi de?i?tirdi?i anlam?na gelmemektedir. Söz konusu Kararname ile (III) say?l? listenin (A) Cetvelinde yer alan mallar?n sadece vergi oranlar? ve asgari maktu vergi tutarlar? yeniden belirlenmi?tir. D olay?s?yla, yeniden belirlenen, asgari maktu vergi tutarlar?n?n ne ? ekilde hesaplanaca?? ise Kanunda aç?k olarak belirtilmi? oldu?undan, söz konusu Kararname ve izleyen dönemlerde yay?mlanan Kararnamelerde bu hususta bir hükme yer verilmesine gerek olmad??? tabiidir.

Öte yandan, Kanunun 11 inci maddesinde her ne kadar Bakanlar Kuruluna vergileme ölçüsünü de?i?iklik yapma yetkisi tan?nm?? olsa da, bu yetki Kanunda aç?k bir ?ekilde belirtilen "asgari maktu vergi tutar?n?n 2203.00 GT.?.P. numaral? mallar için bir litredeki her bir alkol derecesi" itibar?yla uygulanaca?? hükmüne ayk?r? olamaz. Buna kar??n Kanuna ayk?r? bir yetki kullan?m? ile "asgari maktu vergi tutar?n?n Kanuna ekli (III) say?l? listenin (A) cetvelindeki mallar için sadece litreye göre hesaplanaca??" yönünde bir de?i?ikli? e gidildi?i varsay?lsa dahi, buna ili?kin bir hükmün de ilgili Bakanlar Kurulu Kararlar?nda yer almas? kaç?n ? lmaz olurdu. Böyle bir hüküm 2009 y?l?ndan sonra yay?mlanan hiçbir Bakanlar Kurulu Karar?nda yer almad ???na göre, an?lan yarg? karar?nda bahsi geçen, biralarda (ve di?er tüm alkollü içkilerde) asgari maktu vergi tutar?n?n sadece litreye göre hesaplanaca??na dair bir yoruma, söz konusu Kararnamelerde listenin ba??nda "(TL/lt)" ifadesinin yer almas?ndan dolay? ula??lmas?n?n yasal dayana??n?n bulunmad??? dü? ünülmektedir. Kald? ki, 6111 say?l? Kanunla de?i?tirilen 4760 say?l? Kanuna ekli (III) say?l? listenin (A) Cetvelinde de (TL/lt) ibaresi yer almakta olup, bu belirlemenin an?lan Kanunun 11 inci maddesinin (2) numaral? f?kras?n?n hükmünün uygulanmas?n? etkilemeyece?i aç?kt?r.

Bu durumda, an?lan Mahkeme Karar?nda belirtilen 2009/14882, 2009/15725, 2011/1435, 2011/2304 say?l? Bakanlar Kurulu Kararlar?yla asgari maktu vergi tutar?n?n alkol dereceleri ile ili?kilendirilmesi, bu düzenlemeden vazgeçilerek litre üzerinden hesaplanmaya geçilmesi anlam?na gelmektedir. Zira, 5479 say?l ? Kanunla de?i?tirilen 4760 say?l? Kanunun 11 inci maddesinin (2) numaral? f?kras? hala yürürlükte olup, yine Mahkeme Karar?nda sözü edilen 6111 say?l? Kanunla da bu konuda herhangi bir de?i?iklik öngörülmemi?tir.

Bu ba?lamda, ad? geçen Mahkemenin Karar?nda belirtilen "Bakanlar Kurulunca 2005 y?l?ndan 2009 y?l?na kadar Kanuna uygun paralel uygulama yap?larak ilin yan?nda alkol derecesinin de hesaplamaya dahil edilmesi gerekti?i yönünde kararlar verilirken. 2009 y?l?nda bu uygulamadan vazgeçilerek e?yan?n vergilendirilmesinde sadece litrenin dikkate al?nmas?n?n karara ba?land???" yönündeki iptal gerekçesinin yasal bir dayana??n?n bulunmad??? dü?ünülmektedir.

Öte yandan, bahsi geçen konu hakk?nda ayn? gerekçe ile dava konusu edilmi? herhangi bir i?leme yönelik Ba?kanl???m?za ula?an bir yarg? karar? da bulunmamaktad?r.

Bilgi edinilmesini arz ederim.

Ba?kan Ad?na

Gelir ?daresi Daire Ba?kan?

T.C.
?STANBUL
11. VERG? MAHKEMES?

ESAS NO :2012/2791

KARAR NO :2013/1417

DAVACI : ……. DI? T?CARET LTD.?T?.

VEK?L? : AV…..

DAVALI : ERENKÖY GÜMRÜK MÜDÜRLÜ?Ü/?STANBUL

DAVANIN ÖZET? : Davac? ?irket taraf?ndan, ad?na i?lem gören **23.03.2011 tarih ve 44251 say?l?** serbest dola??ma giri? beyannamesi muhteviyat? bira cinsi ürüne ili?kin olarak ödenmesi gereken verginin eksik beyan edilerek ödendi?inden bahisle tahakkuk ettirilen fark özel tüketim vergisi ve katma de?er vergisine vaki itiraz?n reddine ili?kin **19.09.2012 tarih ve 5394 say?l?** i?lemin; yasal olmad???, verginin hesaplanmas ?na ili?kin Bakanlar Kurulu Karar?nda alkol derecesinin esas al?naca??na dair bir hüküm bulunmad???, idarece ihale konu ürün içeri?i alkol derecesinin yeterince ara?t?r?l?p bilimsel verilere uygun olarak dikkate al?nmad??? gibi derecenin hesaplanmas?nda ve dolay?s?yla vergi tutar?n?n belirlenmesinde de matematiksel hata yap?ld??? belirtilerek iptali ve ek tahakkukun kald?r?lmas? istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZET?: Davac? taraf?ndan ithal edilen ürüne ili?kin olarak Bölge Müdürlü?ünden al?nan yaz? sonras? an?lan e?yalara isabet eden verginin, litredeki alkol derecesi ve asgari maktu vergi tutar? dikkate al?narak hesaplan?p ödenmesi gerekirken eksik vergi tahsil edildi?inin belirlenmesi üzerine fark vergilerin tahsili için ek tahakkukun yap?ld???, yap?lan i?lemlerde yasalara ayk?r?l?k bulunmad??? ileri sürülerek haks?z aç?lan davan?n reddi gerekti?i savunulmaktad?r.

TÜRK M?LLET? ADINA

Karar veren ?stanbul 11.Vergi Muhakemesince duru?ma için önceden belirlenen günde davac? vekili Av-…… ve daval? idare vekili Av. ……'?n geldi?i görülerek taraflar?n kar??l?kl? iddia ve müdafaalar? dinlendikten ve dava dosyas? incelendikten sonra gere?i görü?üldü:

Dava; 2203.00 pozisyonunda yer alan malttan üretilen bira cinsi ürüne ili?kin ithalatta, vergileme ölçüsünün yanl?? uygulanmas? suretiyle eksik vergi tahsil edildi?inden bahisle tahakkuk ettirilen ek özel tüketim ve katma de?er vergilerine kar?? yap?lan itiraz?n reddine ili?kin i?lemin iptali, ek tahakkukun kald?r?lmas? istemiyle aç?lm??t?r.

4760 say?l? Özel Tüketim Vergisi Kanununun 11'inci maddesinin 2'nci f?kras?nda (III) say?l? listedeki mallar için asgari maktu vergi tutarlar?n?n; a) (A) cetvelindeki mallardan, 2203.00 G.T.?.P. numaral? mallar için bir litredeki her bir alkol derecesi, 22.04, 22.05 (2205.10.90.00.12 hariç) ve 2206.00 G.T.?.P. numaral? mallar için her bir litre, di?er mallar için içerdi?i alkolün her bir litresi itibar?yla uygulanaca??, 5'inci f?kras?nda da; (III) say?l? listedeki mallar için asgari maktu vergi tutarlar?na göre hesaplanacak vergi tutar?ndan az olmamak üzere yaln?zca nispi vergi uygulanaca?? düzenleme alt?na al?nm??t?r. An?lan maddenin son f?kras?nda ise Bakanlar Kurulunun bu maddede yer alan vergileme ölçülerini de?i?tirmeye yetkili oldu?u aç?kça belirtilmi?tir.

4760 say?l? Yasan?n 12'nci maddesinin 1 'inci f?kras?nda özel tüketim vergisinin bu Kanuna ekli listelerde yaz?l? mallar?n kar??lar?nda gösterilen tutar ve/veya oranlarda al?naca??, 2'nci f?kras?n?n b bendinde Bakanlar Kurulunun, topluca veya ayr? ayr? olmak üzere (III) say?l? listedeki mallar için belirlenen oranlar?

her bir mal itibar?yla s?f?ra kadar indirmeye, (A) cetvelindeki mallar için dört kat?na (B) cetvelindeki mallar için yar?s?na kadar art?rmaya, asgari maktu vergiyi her bir mal itibar?yla s?f?ra kadar indirmeye, (A) cetvelindeki mallar için iki kat?na (B) cetvelindeki mallar için bir kat?na kadar art?rmaya, bu s?n?rlar içinde mallar?n cinsleri, özellikleri, fiyat gruplar?, alkol dereceleri ve içerdi?i alkol miktar?na göre farkl? vergi oran? ve asgari maktu vergi tutar? belirlemeye yetkili oldu?u düzenlenmi?tir.

An?lan bu hükümlerin birlikte de?erlendirilmesinden: ihtilaf konusu e?yaya ili?kin olarak, Yasaya ekli listeye göre belirlenecek özel tüketim vergisinin asgari maktu vergi tutarlar?yla nispi vergi tutarlar?n?n k?yaslanarak yüksek olan?n?n uygulanaca??, vergileme ölçüsünde litredeki alkol derecesi ve asgari maktu vergi tutar?n?n birlikte dikkate al?nmas? gerekti?i, ancak bunun yan? s?ra bu vergileme ölçüsünü de?i?tirmeye veya mallar?n oran yahut tutar?n? belirlemeye ili?kin olarak Bakanlar Kuruluna yetki de verildi?i anla??lmaktad?r. An?lan Yasan?n 11 ve 12'nci maddelerindeki yetkilere istinaden y?llar itibariyle bir çok Bakanlar Kurulu Karar? yay?mlanm?? ve vergileme ölçüleri yahut oranlan eki Kararlar ile de?i?tirilmi?tir Bir k?s?m Bakanlar Kurulu Karar?yla ihtilaf konusu ürün için maktu vergileme, nispi vergi oran?yla k?yaslanarak "1 litredeki her bir alkol derecesi için maktu vergi tutar? (TL)" cinsinden belirlenmi?ken sonralar? maktu vergilemeye ili?kin bu uygulamadan vazgeçilerek vergilemenin yine belirlenen nispi vergi oran?yla kar??la?t?r?lmak suretiyle yüksek olan? üzerinden ancak bu kez, litre ba??na asgari maktu vergi tutar? (TL/Lt) esas al?narak yap?lmas ?na karar verilmi?, litredeki alkol derecesinin dikkate al?nmas? yönteminden vazgeçilmi?, olay tarihinde de yürürlükte bulunan (25.02.2011 tarihli Resmi Gazetede yay?mlanarak yürürlü?e giren) 2011/1435 say?l? Bakanlar Kurulu Karar?yla nispi vergi oran ? %63, asgari maktu vergi tutar? 0,44 TL/Lt ?eklinde belirlenmi?tir.

Görülece?i üzere i?bu ihtilafa uygulanmas? gereken Bakanlar Kurulu Karar?nda maktu özel tüketim vergisinin hesaplanmas?nda litre ba??na vergi tutar? belirlenmi?, vergilemede ithal edilen ürünün alkol derecesinin de esas al?nmas? gerekti?ine dair bir belirleme yer almam??t?r.

Dava dosyas?n?n incelenmesinden; davac? ?irket ad?na tescilli giri? beyannamesi ile 2203.00 pozisyonunda yer alan malttan üretilen bira cinsi e?yan?n ithalinde vergilemenin, litre ba??na asgari maktu vergi tutar? dikkate al?narak hesaplan?p tahsil edilerek ithalat?n tamamland???, ard?ndan vergileme ölçüsünde ürünün alkol derecesinin hesaplamaya dahil edilmedi?i ve bu haliyle eksik vergi ödenerek ithalinin tamamland???ndan bahisle yeniden yap?lan hesaplama sonras? farka isabet eden özel tüketim vergisi ve katma de?er vergisinin tahakkuk ettirildi?i yap?lan itiraz?n reddi üzerine de i?lemin iptali istemiyle bak?lan davan?n aç?ld??? anla??lm??t?r.

?htilaf konusu e?yaya ili?kin olarak davac? taraf?ndan ödenen ve nispi vergiden yüksek olan maktu verginin hesaplama yönteminin yanl?? uyguland???ndan ve bu sebeple de eksik vergi tahsil edildi?inden bahisle ek tahakkuk yap?lm??sa da 4760 say?l? Yasan?n 11'nci maddesine göre "litre X alkol derecesi X asgari maktu vergi tutar?" ?eklinde hesaplanmas? gereken verginin, yine ayn? Yasa ile verilen yetkiye istinaden Bakanlar Kurulu Karar?yla an?lan ?ekildeki vergileme ölçüsü terk edilerek, ürünün alkol derecesi hesaba kat?lmaks?z ?n vergilemenin, litre ba??na asgari maktu vergi tutar? dikkate al?nmas? suretiyle yap?lmas? gerekti?i düzenlenmi? bu lundu?undan. dayal? ?darece 1 litre ürün için öngörülen maktu vergi tutar? üzerine üründeki alkol derecesinin de uygulanmas? suretiyle ek olarak fazladan vergi tahakkuk ettirilmesinde ve vaki itiraz?n reddi i?leminde hukuki isabet görülmü?tür.

Aç?klanan nedenlerle davan?n kabulüne, dava konusu i?lemin iptaline, ek tahakkukun kald?r?lmas?na, a?a ??da dökümü yap?lan 78.45-TL yarg?lama giderleri ile Avukatl?k Asgari Ücret Tarifesi uyar?nca takdir edilen 990.00-TL avukatl?k ücretinin daval? idareden al?narak davac?ya verilmesine, pe?in al?nan posta

avans?ndan artan k?sm?n i?bu karar?n kesinle?mesinden sonra davac?ya iadesine, bu karar?n tebli?ini izleyen günden itibaren 30 gün içinde Dan??tay Ba?kanl??? nezdinde temyiz yolu aç?k olmak üzere 27.05.2013 tarihinde oybirli?iyle karar verildi.

YARGILAMA G?DERLER?

Ba?vurma Harc? :

Vekalet Harc? :

Posta Gideri :

TOPLAM :

Bu yazı GümrükApp'ten alınmıştır.