

VUK 353. MADDE, "VERGİ KAYBI DOĞURAN OLAYLARDAN YOLA ÇIKILARAK TAKVİM YILI İÇİNDE DE BELGE DÜZENİNE AYKIRI DAVRANILMIŞTIR" ŞEKLİNDE YORUMLANAMAZ

Danıştay Vergi Dava Daireleri Kurulu 07.05.2010 tarih 2009/271 E. 2010/218 K. sayılı kararıyla; Vergi Usul Kanunu 353. Madde'nin, takvim yılının kapanmasından sonra ve zamanaşımı süresi içinde vergi incelemesiyle belirlenen ve vergi kaybı doğuran olaylardan yola çıkılarak, yılı içinde belge düzenine de aykırı davranıldığı yaklaşımını oluşturacak şekilde yorumlanamayacağına hükmetti.

VUK m.353/1 uyarınca kesilen usulsüzlük cezasının iptali istemiyle açılan davada Vergi Mahkemesi; *"davacı tarafından, 2003 yılında aynı gruba dahil olan (T) A.Ş. ile yaptığı sözleşme ile otelin konaklama gelirlerinin % 5'ini (T) A.Ş.'ye fatura etmesinin kararlaştırıldığı, maliyet+kar şeklinde bir hesaplama yer verilmediği iddia edilmekteyse de, davacının gelirlerinin iki unsurdan oluştuğu, bunlardan ilkinin seyahat acentaları ile yapılacak rezervasyonlara aracılık karşılığı konaklamadan doğan cironun % 5'i, diğerinin ise işletici olarak yaptığı harcamaların % 5 fazlası olduğu, sözleşmeye göre çalıştırdığı işçiler için yaptığı harcamalar için % 5 fazlasıyla (T) A.Ş.'ye fatura düzenlediği, (T) A.Ş. tarafından davacının çalıştırdığı işçiler için davacıya yansıtılan elektrik, doğalgaz, yemek ve su gibi harcama payları için de davacı şirkete fatura düzenlendiği, taraflar arasında yapılan sözleşme gereği davacının bu harcamaları % 5 fazlasıyla hasılat kaydetmesine karşın (T) A.Ş.'ye fatura düzenlememesi nedeniyle özel usulsüzlük cezası kesildiği, (T) A.Ş. tarafından yansıtılan harcama tutarının % 5 fazlası için fatura düzenlemeyen davacı adına kesilen özel usulsüzlük cezasında hukuka aykırılık bulunmadığı"* gerekçesiyle davayı reddetmiştir.

Temyiz istemi üzerine davayı inceleyen Danıştay 4. Daire; *"davacı adına 2003 vergilendirme dönemi için yapılan kurumlar vergisi tarhiyatına karşı açılan davada matrahın azaltılmasına karar veren vergi mahkemesi kararının, Dairelerinin 24.04.2008 günlü ve E. 2007/1057, K. 2008/1562 sayılı kararıyla (T) A.Ş. tarafından yapılan harcamalara ve davacı şirketin çalıştırdığı işçi sayısına göre gider katılım payının nasıl hesaplandığı ve ne kadarının kayıtlarda yer alıp beyan edildiği hususlarında bilirkişi incelemesi yaptırılıp sonucuna göre karar verilmek üzere bozulduğu, davacı adına kesilmesi gereken özel usulsüzlük cezası, yapılacak bu incelemede belirlenecek olan tutar üzerinden hesaplanacağından, söz konusu bozma kararının sonucuna göre karar verilmesi gerektiği"* gerekçesiyle kararı bozmuştur. Bozma kararı üzerine mahkeme kararında ısrar etmiştir.

Direnme kararı üzerine dosyayı inceleyen Vergi Dava Daireleri Genel Kurulu şu gerekçeyle mahkemenin ısrar kararını bozmuştur: *"Yukarıda belirtilen ve yasa yapıcı tarafından fatura ve benzeri belgelerin alınıp verilmemesi suretiyle mükelleflerin belge düzenine aykırı davranışlarının vergi kaybı doğup doğmamasına bakılmaksızın ve vergi kaybı doğmasını önleyici biçimde yaptırıma bağlanmasının amaçlandığı anlaşılmaktadır. Dolayısıyla 353. madde, takvim yılının kapanmasından sonra ve zamanaşımı süresi içinde vergi incelemesiyle belirlenen ve vergi kaybı doğuran olaylardan yola çıkılarak, yılı içinde belge düzenine de aykırı davranıldığı yaklaşımıyla ceza kesilmesini öngören bir düzenleme içermemektedir."*

*2003 vergilendirme dönemine ilişkin işlemleri incelenen davacı adına, hesap döneminin kapanmasından sonra 28.07.2005 tarihinde düzenlenen vergi inceleme raporunda, verdiği hizmet için fatura düzenlemediği sonucuna ulaşılarak özel usulsüzlük cezası kesilmesi, maddenin öngörülüş amacına uygun düşmediğinden davanın reddine ilişkin ısrar kararında yargılama usulüne ve hukuka uygunluk görülmemiştir."*