

ANAYASA MAHKEMESİ KARARIYLA KALDIRILAN VERGİ USUL KANUNU M.114/2 HÜKMÜ ZAMANAŞIMI TESPİTİNDE UYGULANAMAZ, BU HÜKME DAYANARAK İDARİ İŞLEM TESİS EDİLEMEZ

Danıştay 3. Daire 22.03.2012 gün, 2011/228 E., 2012/4813 K. sayılı kararı ile; Anayasa Mahkemesi kararıyla kaldırılan Vergi Usul Kanunu'nun 114.maddesinin 2.fıkrasının zamanaşımı tespitinde uygulanamayacağına, bu hükme dayanarak tesis edilen idari işlemin iptalinin gerektiğine hükmetti.

Vergi Mahkemesi'nin "davacının kat karşılığı olarak inşa ettiği dairelerden kendi payına düşen 28 adet daireyi ilgili dönemde (...) TL'ye sattığı dikkate alındığında, taşınmazların ortalama satış fiyatının (...) TL olduğu, ancak söz konusu inşaat ile ilgili olarak üçüncü kişilerle olan bir anlaşmazlık nedeniyle (...) Asliye Hukuk Mahkemesinde açılan davada mahkemece yaptırılan bilirkişi incelemesi sonucu düzenlenen raporda, dairelerin 2004 yılı için ortalama satış fiyatının (...) TL olarak saptanması üzerine takdir komisyonunca söz konusu tutar dikkate alınmak suretiyle matrah farkı bulunmuş ise de, 213 sayılı Vergi Usul Kanunu'nun 3. maddesi gereğince, vergilendirmede vergiyi doğuran olay ve buna ilişkin muamelelerin gerçek mahiyeti esas olduğundan, alıcıların bilgi ve ifadelerine başvurulması gerekirken sadece bilirkişi raporunda yer alan verilere dayanılarak tarhiyat yapılamayacağı" gerekçesiyle cezalı vergilerin kaldırılması yönünde verdiği karar, davalı idare tarafından "takdir komisyonunca, davacının faaliyet konusu, türü ve süresi ile emsal mükellefler göz önünde bulundurularak karar verildiğini" ileri sürülerek kararın bozulması talebiyle temyiz edilmiştir. Temyiz istemini reddeden ve Vergi Mahkemesi kararını kabul eden Danıştay kararının gerekçesi şu şekilde;

"213 sayılı Vergi Usul Kanunu'nun takdir komisyonuna sevk tarihi ile takdir komisyonu kararının idareye tevdi tarihi arasında geçen süre için tarh zamanaşımının duracağına ilişkin 114. maddesinin 2. fıkrası, Anayasa Mahkemesi'nin, 08.01.2010 tarihinde Resmi Gazete'de yayımlanan 15.10.2009 gün ve E. 2006/124, K. 2009/146 sayılı kararıyla iptal edilmiş olup iptal hükmünün, kararın Resmi Gazete'de yayımlanmasından başlayarak altı ay sonra yürürlüğe girmesine karar verilmiştir.

Anayasa'nın 153. maddesinin altıncı fıkrasında, Anayasa Mahkemesi kararlarının Resmi Gazete'de hemen yayımlanacağı ve yasama, yürütme ve yargı organlarını, idare makamlarını, gerçek ve tüzel kişileri bağlayacağı hükme bağlanmıştır.

Aynı maddenin üçüncü fıkrasında, kanun, kanun hükmünde kararname ve Türkiye Büyük Millet Meclisi İç Tüzüğü'nün veya bunların hükümlerinin, iptal kararlarının Resmi Gazete'de yayımlandığı tarihte yürürlükten kalkacağı, gereken hallerde, Anayasa Mahkemesi'nin, iptal hükmünün yürürlüğe gireceği tarihi ayrıca kararlaştırabileceği öngörülmüşse de; Anayasa Mahkemesince bir kanun veya kanun hükmünde kararnamenin tümünün veya belirli hükümlerinin Anayasa'ya aykırı bularak iptal edildiği bilinmesine rağmen idari işlemlerin Anayasa'ya aykırılığı saptanmış olan kurallara göre tesis edilmesinin, Anayasa'nın üstünlüğü prensibine ve Hukuk Devleti ilkesine aykırı düşeceğini kabul etmek gerekir.

Bu bakımdan, Anayasa Mahkemesi'nin iptal kararıyla ortadan kaldırılan 213 sayılı Vergi Usul Kanunu'nun 114. maddesinin 2. fıkrasının, zamanaşımının tespitinde uygulanamayacağı dikkate alındığında, tarh zamanaşımının dolduğu 31.12.2009 tarihine kadar tebliğ edilmesi gereken cezalı vergilere ilişkin ihbarnamelerin 24.05.2010 tarihinde davacıya tebliğ edildiği anlaşıldığından, cezalı tarhiyatın zamanaşımına uğradığı gerekçesiyle kaldırılması gerekirken yazılı gerekçeyle kaldırılması yolunda verilen kararda sonucu itibarıyla hukuka aykırılık görülmemiştir."