

**T.C.**  
**STANBUL**  
**BÖLGE DARE MAHKEMESİ**  
**ÜÇÜNCÜ VERGİ DAVA DA RES**  
**ESAS NO :**   
**KARAR NO :**

**İSTİFBA VURUSUNDA**  
**BULUNAN (DAVALI) : ...**  
**VEKİL : ...**  
**KARŞI TARAF (DAVACI) : ...**

**İSTEMİN ÖZETİ** :Türk Ticaret Kanunu'nun geçici 7. maddesi uyarınca ticaret sicilinden silinen .... Kablo Elektrik İnşaat Taahhüt Sanayi ve Tic. Ltd. ti. hakkında sahte fatura düzenlemek suretiyle komisyon geliri elde ettiği yolunda düzenlenen 27.11.2015 tarih ve 2015-A-447/44 sayılı vergi tekniği raporu dikkate alınarak takdir komisyonunca belirlenen matrah esas alınmak suretiyle 5520 sayılı Kurumlar Vergisi Kanunu'nun 17/9 maddesi uyarınca kanuni temsilci sıfatıyla davacı adına 2012/1-3 dönemi vergi ziyai cezalı kurum geçici vergisi, 2012/1-3 dönemi vergi ziyai cezalı stopaj ve 2012/1, 2, 3, 4, 5 dönemleri için yapılan vergi ziyai cezalı katma değer vergisi tarhiyatlarının iptali istemiyle açılan davanın kabulüne karar veren İstanbul .... Vergi Mahkemesi'nin .... tarih ve E:..., K:.... sayılı kararının hukuka uygun olmadığı ileri sürülerek kaldırılması istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : Savunma verilmemiştir.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Hüküm veren İstanbul Üçüncü Vergi Dava Dairesince işin gereği görülmüştür:

Dava davacı adına kanuni temsilci sıfatıyla 2012/1-3 dönemi vergi ziyai cezalı kurum geçici vergisi, 2012/1-3 dönemi vergi ziyai cezalı stopaj ve 2012/1, 2, 3, 4, 5 dönemleri için yapılan vergi ziyai cezalı katma değer vergisi tarhiyatlarının iptali istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 45. ve 49. maddelerinde; "Görev ve yetki dışında bir işe bakılması olması, hukuka aykırı karar verilmesi ve usul hükümlerine uyulmaması" kararın kaldırılma nedenleri olarak belirlenmiştir.

213 sayılı Vergi Usul Kanunu'nun 30. maddesinin 1. fıkrasında re'sen vergi tarihi, vergi matrahının tamamen veya kısmen defter, kayıt belgelere veya kanuni ölçülere dayanılarak tespitine imkan bulunmayan hallerde takdir komisyonları tarafından takdir edilen veya vergi inceleme yapmaya yetkili olanlarca düzenlenmiş vergi inceleme raporlarında belirtilen matrah veya matrah kısmı üzerinden vergi tarh olunması ekinde tanımlanmıştır.

Aynı Yasa'nın 10. maddesinde ise; tüzel kişiliklerle küçüklerin ve kısıtlıların, vakıflar ve cemaatler gibi tüzel kişilikli olmayan tekküllerin mükellef veya vergi sorumlusu olmaları halinde bunlara düzenlenmiş ödevlerin, kanuni temsilcileri, tüzel kişilikli olmayan tekkülleri idare edenler ve varsa bunların temsilcileri tarafından yerine getirileceği, yukarıda yazılı olanların bu ödevleri yerine getirmemeleri yüzünden **mükelleflerin veya vergi sorumlularının varlığından tamamen veya kısmen alınamayan vergi ve bunlara ilişkin alacakların, kanuni ödevleri yerine getirmeyenlerin varlıklarından alınacağı belirtilmiştir**, son fıkrada ise tüzel kişiliklerin tasfiye haline girmesi veya tasfiye edilmiş olmalarının, kanuni temsilcilerin tasfiyeye giriş tarihinden önceki zamanlara ait sorumluluklarını kaldırmayacağı kurala bağlanmıştır.

5520 sayılı Kurumlar Vergisi Kanunu'nun, ikinci Kısmının "Tasfiye, Birleşme, Devir, Bölünme ve Hisse Devrimi" başlıklı Dördüncü Bölümünde yer alan "Tasfiye" başlıklı 17. maddesine, 5904 sayılı Kanun'un 6. maddesiyle, 03.07.2009 tarihinden geçerli olmak üzere eklenen 9. fıkrasında; tasfiye edilerek tüzel kişilikli ticaret sicilinden silinmiş olan mükelleflere tasfiye öncesi ve tasfiye dönemlerine ilişkin olarak salınacak her türlü vergi tarhiyatı ve kesilecek cezaların, müteselsilen sorumlu olmak üzere; tasfiye öncesi dönemler için kanuni temsilcilerden, tasfiye dönemi için ise tasfiye memurlarından herhangi biri adına yapılacak, limited şirket ortaklarının, tasfiye öncesi dönemlerle ilgili bu kapsamda doğacak amme alacaklarından şirkete koydukları sermaye hisseleri oranında sorumlu olacakları, bu fıkra uyarınca tasfiye memurlarının sorumluluğunun, tasfiye sonucu dağıtılan tutarla sınırlı olacağı hüküm altına alınmıştır.

Anılan düzenlemenin gerekçesinde; "tasfiye edilerek tüzel kişilikli ticaret sicilinden silinmiş olan mükelleflerin, tasfiye öncesi ve tasfiye dönemine ilişkin olarak kesilecek vergi cezaları dahil her türlü vergi tarhiyatının, tasfiye dönemi için tasfiye memurları adına, tasfiye öncesi dönemleri için kanuni temsilciler müteselsilen sorumlu olmak üzere bunlardan herhangi biri adına yapılacak öngörülmektedir." denilmektedir.

**T.C.**  
**STANBUL**  
**BÖLGE DARE MAHKEMESİ**  
**ÜÇÜNCÜ VERGİ DAVA DA RES**

**ESAS NO :**

**KARAR NO :**

Bu düzenlemeden önceki alaca ilişkin olarak, 5520 sayılı Kurumlar Vergisi Kanununun 17. maddesinin 9. fıkrasının, tasfiyesi tamamlanmak suretiyle tüzel kişilerin ortadan kalkması ve hukuk alanında varlığını sona erdiren mükellefler hakkında, tasfiye dönemine ve tasfiye öncesi dönemine ilişkin olarak yapılacak her türlü vergi tarhiyatı ve kesilecek cezalar için uygulanması öngörülmüştür; bu hükmün, sadece kurumlar vergisi tarhiyatları için uygulanması konusunda bir düzenlemeye yer verilmemiş, aksine madde metninde açıkça "her türlü vergi tarhiyatı ve kesilecek cezalar"dan bahsedilmek suretiyle, madde hükmünün, tüm vergi ve cezalar için uygulanması amaçlanmıştır. Ayrıca, Ticaret Kanununda öngörülen "ek tasfiyeye gerek kalmadan, tüzel kişilerin sona ermesi halinde vergi alacalarının tahsili için getirilen özel düzenlemelere başvurulabilecektir.

Bu itibarla, cezalı tarhiyatı Türk Ticaret Kanunundaki "Ek tasfiye" yoluna başvurulmadığı gerekçesiyle kaldırılan Mahkeme kararının kaldırılması gerektiği sonucuna varılmıştır.

in esasına gelince;

Türk Ticaret Kanunu'nda ticaret ortaklıklarının, tüzel kişiliklerini, ticaret siciline tescil anında kazanacakları ve paralel olarak, hükmi şahsiyetlerinin ticaret sicilinden silinmekle sona erdiği düzenleme altına alınmıştır.

03.07.2009 tarihinde yürürlüğe giren ve bu tarihten sonraki dönemlere ilişkin olarak uygulanması mümkün olan 5520 sayılı Kurumlar Vergisi Kanunu'nun 17. maddesine eklenen 9. fıkrasına dayanılarak kanuni temsilci/tasfiye memuru sıfatlarıyla cezalı tarhiyat yapılması mümkün ise de tüzel kişilikleri ticaret sicilinden silinmeleriyle sona eren şirketlerin, bu tarihten sonra, haklara sahip olması ve borçlu kılınması mümkün değildir. Bunun sonucu olarak, münfesihi şirket adına tarh ve ceza kesme işlemleri tesis edilemeyeceği gibi ticaret sicilinden silindikten sonra hukuk alanında var olmayan bir şirket hakkında vergi incelemesi yapılması da mümkün değildir. Bu nedenle, 5520 sayılı Kurumlar Vergisi Kanunu'nun 17. maddesine eklenen 9. fıkrası uyarınca şirketin tasfiye öncesi ve tasfiye dönemine ilişkin vergi borçları için kanuni temsilciler ve tasfiye memurları adına tarhiyat yapılabilmesi ve ceza kesilebilmesi için şirket hakkında yapılan vergi incelemesinin şirketin tasfiye sürecinin sona ermesinden önce tamamlanması gerekmektedir.

Dava konusu olayda ise, şirketin 19/10/2015 tarihi itibarıyla sicilden resen silinerek Türkiye Ticaret Sicili Gazetesinde yayımlandığı; tarh dosyası üzerinden yapılan inceleme üzerine, davacının kanuni temsilcisi olduğu şirket adına daha sonraki bir tarihte 27/11/2015 ve 2015-A-447/44 sayılı vergi inceleme raporunun düzenlendiği anlaşılmaktadır.

Yukarıda yapılan açıklamalar çerçevesinde; davacı adına kanuni temsilcisi olduğu şirket hakkında incelemenin, şirketin ticaret sicilinden silinmek suretiyle tüzel kişilerin son bulduktan sonra tamamlandığı görüldüğünden davacı adına 5520 sayılı Kurumlar Vergisi Kanunu'nun 17. maddesine eklenen 9. fıkrası uyarınca yapılan cezalı tarhiyatta hukuka aykırılık bulunmamakta olup davayı kabul eden Vergi Mahkemesi kararında sonucu itibarıyla hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, istinaf başvurusunun reddine, istinaf başvurusuna konu kararın belirtilen gerekçeyle onanmasına, .... kararın taraflara tebliği için dosyanın Mahkemesine gönderilmesine, .... tarihinde oybirliğiyle kesin olarak karar verildi.

Ba kan

Üye

Üye