

T.C.
BURSA
1. VERGİ MAHKEMESİ

ESAS NO : 2019

KARAR NO : 2020/

DAVACI :
VEKİLİ : AV. SADI KAYABAŞI
-UETS[16859-58983-77895]

DAVALI : BURSA VERGİ DAİRESİ BAŞKANLIĞI
VEKİLİ : AV.
İhsaniye Mh. Ek Hizmet B. Nilüfer Cumhuriyet M. No:6 Nilüfer/BURSA

DAVANIN ÖZETİ : Davacı şirket tarafından, 2018 takvim yılı hesaplarının incelenmesi sonucunda tanzim edilen 26.07.2019 tarih ve 2019-A-8988/10 sayılı vergi inceleme raporuna istinaden 213 Sayılı Vergi Usul Kanunu'nun 353/1'nci maddesi uyarınca, adına 2018/7 dönemine ilişkin olarak kesilen özel usulsüzlük cezasının; faturaların tamamının gerçek olduğu, malları satan firmanın banka hesaplarında problem olduğunu söylemesi üzerine bedellerin tamamının elden veya senet olarak ödendiği, inceleme raporunun somut tespitler içermeyip tamamen varsayımlara dayalı olduğu, KDV Uygulama Genel Tebliği hükümlerine göre, kullanılan faturaların gerçek olduğu, dava konusu cezanın Danıştayın yerleşik içtihatlarına da aykırı olduğu, kanaate ve varsayım dayalı olarak kesilen dava konusu cezanın hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacı şirketin vergi tekniği raporunun kendilerine tebliğ edilmediğinden savunma hakkının engellendiği iddiasının yerinde olmadığı, davacı şirketin hesaplarının incelenmesi neticesinde düzenlenen 26.07.2019 tarih ve 2019-A-8988/10 sayılı vergi inceleme raporunda; mükellefin, 2018 hesap döneminde hakkında sahte belge düzenlediğine dair vergi tekniği raporu bulunan İnşaat Yapı Malzemeleri Elektrik Oto. Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi adlı mükelleften almış olduğu vergi kanunları açısından muteber ve gerçek kabul edilmeyen sahte faturaları yasal kayıtlarına intikal ettirmek suretiyle bu faturalarda gösterilen katma değer vergisini haksız yere indirim konusu yapmış olduğunun tespit edildiği, mükelleflerin katma değer vergisi indiriminden yararlanılabilmesi için kendilerine yapılan teslim ve hizmetlerle ilgili fatura ve benzeri vesikaların gerçeği yansıtması gerektiği, 213 sayılı Vergi Usul Kanunu'nun 353/1'nci maddesinde; verilmesi ve alınması icabeden fatura, gider pusulası, müstahsil makbuzu ile serbest meslek makbuzlarının verilmemesi, alınmaması veya düzenlenen bu belgelerde gerçek meblağdan farklı meblağlara yer verilmesi halinde özel usulsüzlük cezası kesileceğinin hüküm altına alındığı, somut delillere dayanılarak davacı adına kesilen cezada hukuka aykırılık bulunmadığına dair çok sayıda emsal yargı kararı bulunduğu belirtilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Bursa 1. Vergi Mahkemesi Hakimliği'nce, dava dosyası incelenerek işin gereği düşünüldü.

Dava, davacı tarafından, 2018 takvim yılı hesaplarının incelenmesi sonucunda tanzim edilen 26.07.2019 tarih ve 2019-A-8988/10 sayılı vergi inceleme raporuna istinaden 213 Sayılı Vergi Usul Kanunu'nun 353/1'nci maddesi uyarınca, adına 2018/7 dönemine ilişkin olarak kesilen özel usulsüzlük cezasının iptali istemiyle açılmıştır.

213 sayılı Vergi Usul Kanunu'nun 353/1.maddesinde; verilen ve alınması icabeden fatura, gider pusulası, müstahsil makbuzu ile serbest meslek makbuzlarının verilmemesi, alınmaması veya düzenlenen bu belgelerde gerçek meblağlara farklı meblağlara yer verilmesi halinde; bu belgeleri düzenlemek ve almak zorundan olanların her birine, her bir belge için kanunda yazılı miktardan aşağı olmamak üzere bu

T.C.
BURSA
1. VERGİ MAHKEMESİ

ESAS NO : 2019.

KARAR NO : 2020.

belgelere yazılması gereken meblağın veya meblağ farkının %10 nispetinde özel usulsüzlük cezası kesileceği hükmüne bağlanmıştır.

Yukarıda anılan madde uyarınca özel usulsüzlük cezası kesilebilmesi için, öncelikle mal veya hizmet alımında madde metninde sayılan belgelerin verilmemesinden ve alınmadığının belirlenmesi ve belgeleri vermeyen ve almayanlar birlikte saptanarak, vergi suçunun Kanunda öngörülen tipiklikte ve tüm unsurlarıyla oluştuğuna ilişkin hukuken geçerli bir tespitin mevcut olması gerekmektedir.

Dava dosyasının incelenmesinden, davacının 2018 yılı hesaplarının incelenmesi neticesinde tanzim olunan 26.07.2019 tarih ve 2019-A-8988/10 sayılı vergi inceleme raporuna istinaden, davacının dava konusu dönemde bir kısım aliselerine ilişkin olarak, sahte belge düzenlediği tespit edilen .

anayi ve Ticaret Limited Şirketi'nden alınan faturaları kayıtlarına dahil ettiğinin tespit edildiğinden bahisle, 213 Sayılı Vergi Usul Kanunu'nun 353/1'nci maddesi uyarınca 23.656,11-TL tutarında özel usulsüzlük cezasının kesilip davacı şirkete tebliği üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Uyuşmazlık konusu olayda; yalnızca, davacı şirkete eleştiri konusu faturaları düzenleyen mükellef ile ilgili tespitlerden hareketle ilgili faturaların sahte olduğu iddia edilmiş, ancak söz konusu fatura muhteviyatı malların gerçekte kimlerden alındığına (gerçek satıcılara) ilişkin hukuken geçerli somut bir tespit ve değerlendirme yapılmaksızın faturalardaki tutarlar üzerinden yorum ve varsayıma dayalı olarak dava konusu ceza kesilmiştir.

Bu durumda, özel usulsüzlük cezası kesilmesini öngören ve cezanın kesilmesine dair koşulları düzenleyen maddede belirtilen unsurların uyuşmazlık konusu olayda bir arada gerçekleştiği ortaya konulamadığından, idari cezalar için de geçerli olan "ceza gerektiren fiilin tüm unsurları tamam olmadan failin cezalandırılmayacağı" yolundaki genel ceza hukuku ilkesinin varsayıma ya da kıyas yoluyla ceza tayinine olanak tanınmaması nedeniyle davacı adına kesilen dava konusu özel usulsüzlük cezasında hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; **davanın kabulüne**, dava konusu özel usulsüzlük cezasının kaldırılmasına, aşağıda ayrıntısı gösterilen 107,05-TL yargılama gideriyle kararın verildiği tarihte yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca davacı lehine takdir edilen 1.890,00-TL vekalet ücretinin davalı idare tarafından davacıya ödenmesine, yargılama giderleri avansından artan kısmın karar kesinleştikten sonra davacıya iadesine, işbu karara karşı kararın tebliğini takip eden günden başlamak üzere otuz (30) gün içerisinde İstanbul Bölge İdare Mahkemesi nezdinde istinaf yolu açık olmak üzere, 30/06/2020 tarihinde karar verildi.

HAKİM

YARGILAMA GİDERLERİ:

Başvurma Harcı	44,40-TL
Vekalet Harcı	6,40-TL
Dosya Gömleği	1,75-TL
Posta Ücreti	+ 54,50-TL
TOPLAM	107,05-TL