

T.C.
DIYARBAKIR
VERGİ MAHKEMESİ

ESAS NO : 2009/800
KARAR NO : 2010/1053

DAVACI : HALİS AYÇİÇEK
Aliemiri 4.Sok.Şafak Apt. Kat.1 No:4
DIYARBAKIR

DAVALI : SÜLEYMAN NAZİF VERGİ DAİRESİ MÜDÜRLÜĞÜ
DIYARBAKIR

DAVANIN ÖZETİ : Davacı adına 2007 yılı için yapılan vergi ziyai cezalı gelir vergisi tarhiyatının kaldırılması istemiyle açılan davada, Ceza Muhakemesi Kanunu uyarınca avukatlara ödenen zorunlu yol gideri ve masraf tutarlarının gelir olmadığı, dolayısıyla gelir vergisine tabi tutulamayacağı ileri sürülmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Ceza Muhakemesi Kanunu gereğince görevlendirilen müdafii ve vekillere yapılacak ödemelere ilişkin tarife gereğince avukatlara ödenen meblağ ile zorunlu yol giderlerinin serbest meslek kazancına ilavesinin gerektiği, Diyarbakır Vergi Dairesi Başkanlığının yazısı üzerine takdir komisyonu kararına istinaden davacı adına yapılan cezalı tarhiyatın mevzuata uygun olduğu ve davanın reddi gerektiği savunulmuştur.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Diyarbakır Vergi Mahkemesi Hakimliği'nce, dava dosyası incelenerek işin gereği düşünüldü:

193 sayılı Gelir Vergisi Kanununun 1.maddesinde gerçek kişilerin gelirlerinin gelir vergisine tabi olduğu, gelirlerin bir gerçek kişinin bir takvim yılı içinde elde ettiği kazanç ve iratların safi tutarı olduğu biçimde tanımlanmış, 2.maddesinde serbest meslek kazançları gelir unsurları arasında sayılmış, 65.maddesinde "Her türlü serbest meslek faaliyetinden doğan kazançlar serbest meslek kazancıdır. Serbest meslek faaliyeti, sermayeden ziyade şahsi mesaiye, ilmi veya meslekî bilgiye veya ihtisasa dayanan ve ticari mahiyette olmayan işlerin işverene tabi olmaksızın şahsi sorumluluk altında kendi nam ve hesabına yapılmasıdır." şeklinde tarif edilmiştir.

Gelir Vergisi Kanununun 94.maddesinin birinci fıkrasında, kamu idare ve müesseseleri, sair kurumlar, ticaret şirketleri, iş ortakları, dernekler, vakıflar, dernek ve vakıfın iktisadi işletmeleri, kooperatifler, yatırım fonu yönetenler, gerçek gelirlerini beyan etmeye mecbur olan ticaret ve serbest meslek erbabı, zimi kazançlarını bilanço veya zirai işletme hesabı esasına göre tespit eden çiftçiler aşağıdaki bentlerde sayılan ödemeleri nakden veya hesaben yaptıkları sırada, istihkak sahiplerinin gelir vergilerine mahsuben tevkifat yapmaya mecburdurlar hükmü yer almıştır.

T.C.
DIYARBAKIR
VERGİ MAHKEMESİ

ESAS NO : 2009/800

KARAR NO : 2010/1053

Aynı kanunun "Vergi Tevkifatında Uyulacak Esaslar" başlıklı 96.maddesinin birinci fıkrasında "Vergi tevkifatı, 94.madde kapsamına giren nakten veya hesaben yapılan ödemelere uygulanır. Bu maddede geçen hesaben ödeme deyimi, vergi tevkifatına tabi kazanç ve iratları ödeyenleri istihkak sahiplerine karşı borçlu durumda gösteren her türlü kayıt ve işlemleri ifade eder" hükmüne yer verilmiştir.

213 sayılı VUK'nun 236.maddesinde "Serbest meslek erbabı, mesleki faaliyetlerine ilişkin her türlü tahsilatı için iki nüsha serbest meslek makbuzu tanzim etmek ve bir nüshasını müşteriye vermek, müşteri de bu makbuzu istemek ve almak mecburiyetindedir" hükmü yer almaktadır.

17 Aralık 2004 tarihli ve 25673 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan 5271 sayılı Ceza Muhakemesi Kanununun 150.maddesinde müdafilerin görevlendirilmesine ilişkin açıklamalar yapılmış olup, konu ile ilgili olarak 02/03/2007 tarihli ve 26450 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan "Ceza Muhakemesi Kanunu Gereğince Müdafî ve Vekillerin Görevlendirilmeleri İle Yapılacak Ödemelerin Usul ve Esaslarına İlişkin Yönetmelik" in "Tanımlar" başlıklı 4.maddesinin (d) bendinde, "Ücret: Ceza Muhakemesi Kanunu gereğince baro tarafından görevlendirilen müdafî veya vekile Tarife gereğince ödenecek meblağ ile 10/02/1954 tarihli ve 6245 sayılı Harcırah Kanunu hükümleri uyarınca mutat olan taşıta göre gerçek masraf üzerinden yapılan zorunlu yol giderlerini, acele ve zorunlu hallerde ise, bu Yönetmeliğin 1.maddesinde sayılan mercilerin kabulü üzerine mutat taşıt dışındaki araçlarla yapılan zorunlu yol giderlerini, ifade ettiği belirtilmiş, söz konusu Yönetmeliğin 8.maddesinde de;

Ceza Muhakemesi Kanunu gereğince baro tarafından görevlendirilen müdafî veya vekile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi'nden ayrı olarak hazırlanacak "Ceza Muhakemesi Kanunu Gereğince Görevlendirilen Müdafî ve Vekillere Yapılacak Ödemelere İlişkin Tarife" gereğince ödenecek meblağ Adalet Bakanlığı bütçesinde bu amaçla ayrılan ödenekten karşılanır. Müdafî veya vekile Tarife gereği yaptığı zorunlu yol giderleri ayrıca ödenir hükümleri öngörülmüştür.

Dosyanın incelenmesinden, Diyarbakır Vergi Dairesi Başkanlığınca davacının da aralarında bulunduğu bu kısım avukatlara, 2007 yılında Ceza Muhakemesi Kanunu uyarınca görevlendirilen müdafî veya vekillere yapılacak ödemelere ilişkin tarife gereğince tarifede belirtilen meblağ ile zorunlu yol giderleri adı altında ödeme yapıldığının saptandığı, bu ödemelerden Diyarbakır Vergi Dairesi Başkanlığının yazısına istinaden gelir vergisi tevkifatı yapılması gerektiğinden bahisle takdir komisyonunca belirlenen matrah farkı üzerinden 2007 yılı için vergi ziyat cezalı gelir vergisi tarhiyatı yapılması üzerine bu tarhiyatın kaldırılması istemiyle bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Uyuşmazlık konusu olayda Mahkememizce verilen ara kararları üzerine taraflarca sunulan belgelerden ilgili dönemde davacıya ödenen meblağın serbest meslek makbuzu aranmaksızın zorunlu giderler adı altında Ceza Muhakemeleri Kanunu uyarınca yapılan ödemeler olduğu anlaşılmıştır.

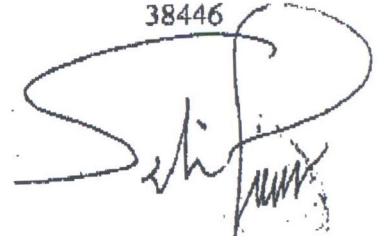
T.C.
DIYARBAKIR
VERGİ MAHKEMESİ

ESAS NO : 2009/800
KARAR NO : 2010/1053

Bu durumda, yukarıda aktarılan düzenlemelerin birlikte değerlendirilmesinden Ceza Muhakemesi Kanunu uyarınca görevlendirilen avukatlara Tarife gereğince ödenen meblağın serbest meslek kazancı niteliğinde bulunduğunun açık olduğu oysa görevi gereği yaptığı zorunlu yol giderlerinin ise serbest meslek kazancı niteliğinde olmadığı dolayısıyla gelir vergisine tabi olmadığı sonucuna ulaşılmış olup, davacı adına ilgili dönemde kendisine ödenen zorunlu yol giderleri miktarı gelir kabul edilmek suretiyle yapılan cezalı tarhiyatta hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; davanın kabulüne, dava konusu vergi ziyal cezalı gelir vergisi tarhiyatının kaldırılmasına, aşağıda dökümü yapılan 61,20 TL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücret avansının istemi halinde davacıya iadesine, kararın tebliğ tarihini izleyen 30 gün içinde Diyarbakır Bölge İdare Mahkemesine itiraz yolu açık olmak üzere, 30/11/2010 tarihinde karar verildi.

HAKİM
SALİM CİVAN
38446



ASLI GİBİDİR

<u>YARGILAMA GİDERLERİ</u>	
Başvurma Harcı :	15,60 TL
Dosya Ücreti :	0,60 TL
Posta Gideri :	45,00 TL
TOPLAM :	61,20 TL

T.C
DIYARBAKIR
BÖLGE İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2011/706

KARAR NO : 2011/742

İTİRAZ EDEN (DAVALI) : Süleyman Nazif Vergi Dairesi Müdürlüğü
DIYARBAKIR

KARŞI TARAF (DAVACI) : Mehmet Rauf ÇİÇEK
Lise Cad. 2 Sok Kalender 4 Apt. Kat.1 No:4 21100
Yenişehir/DIYARBAKIR

İSTEMİN ÖZETİ : Davacı adına 2007 yılı için yapılan vergi ziyası cezalı gelir vergisi tarhiyatının kaldırılması istemiyle açılan davayı; Ceza Muhakemesi Kanunu uyarınca görevlendirilen avukatlara Tarife gereğince ödenen meblağın serbest meslek kazancı niteliğinde bulunduğunun açık olduğu, oysa görevi gereği yaptığı zorunlu yol giderlerinin ise serbest meslek kazancı niteliğinde olmadığı, dolayısıyla gelir vergisine tabi olmadığı sonucuna ulaşılmış olup, davacı adına ilgili dönemde kendisine ödenen zorunlu yol giderleri miktarı gelir kabul edilmek suretiyle yapılan cezalı tarhiyatta hukuka uyarlık bulunmadığı gerekçesiyle kabul eden Diyarbakır Vergi Mahkemesi'nin 30/11/2010 gün ve E:2009/776, K:2010/1051 sayılı kararının; itiraz dilekçesinde öne sürülen nedenlerle bozulması istenilmiştir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Savunma verilmemiştir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Diyarbakır Bölge İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Diyarbakır Vergi Mahkemesi'nce verilen 30/11/2010 gün ve E:2009/776, K:2010/1051 sayılı karar usul ve hukuka uygun olup bozulmasını gerektiren bir neden bulunmadığından, itiraz isteminin reddi ile anılan kararın ONANMASINA, aşağıda dökümü gösterilen 18,00-TL yargılama giderlerinin itiraz edenin üzerinde bırakılmasına, artan posta ücretinin istem halinde itiraz edene iadesine, 17/05/2011 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
NEDRET ENGİN
33834

Üye
MEHMET ÇERİKAN
26756

Üye
KAMİL GÖKHAN YILMAZ
42959

İTİRAZ GİDERLERİ:

Posta Gideri :18,00-TL
Toplam :18,00-TL

