

Dairesi	Karar Yılı	Karar No	Esas Yılı	Esas No	Karar Tarihi
VERGİ DAVA DAİRELERİ	2000	82	1999	338	25/02/2000

KARAR METNİ

1- KAYMAKAMLIK TESPİTLERİNE DAYANILARAK HESAPLANAN KUM MİKTARI ÜZERİN-

DEN SAPTANAN MATRAH FARKINDA HUKUKA AYKIRILIK GÖRÜLMEDİĞİ,

2- YASA GEREĞİ VERİLMESİ VE ALINMASI GEREKEN BELGELERİN VERİLMEDİĞİ VE

ALINMADIĞI YOLUNDA SOMUT TESPİT YAPILMAKSIZIN KESİLEN ÖZEL USULSÜZLÜK

CEZASINDA HUKUKA UYGUNLUK BULUNMADIĞI HK.<

Kum ticareti ve nakliyecilik yapan davacının 1992 yılına ilişkin işlemlerinin incelenmesi sonucunda bir kısım hasılatını kayıt ve beyan dışı bıraktığı görüşüyle adına kaçakçılık cezalı gelir vergisi salınmış, özel usulsüzlük cezası kesilmiştir.

Davayı inceleyen ... Vergi Mahkemesi, ... günlü ve ... sayılı kararıyla; yükümlünün kiraladığı kum ocaklarından çıkardığı kum ile kendisine ve kardeşine ait arazilerden izin almadan elde ettiği kumu sattığı, ... tarihinden itibaren ... ve ... sınırları içinde bulunan arazilerden elde ettiği kum ve çakılı inşaat sektörüne satışa sunduğunun bilirkişi raporuyla da tespit edildiği, matrah farkına esas alınan birim satış fiyatının, ticaret odasından, belediyeden ve iki ayrı mükelleften emsal olarak alınan fiyatın ortalaması olduğu, davacının bir kısım hasılatı için fatura tanzim etmediği tespit edildiğinden kesilen özel usulsüzlük cezasında yasaya aykırılık bulunmadığı, matrah farkı randıman hesaplaması sonucu tespit edildiğinden vergi kaybı nedeniyle kaçakçılık değil, kusur cezası uygulanması gerektiği belirtilerek, vergi aslı ve özel usulsüzlük cezası yönünden davanın reddine, kaçakçılık cezasının kusura dönüştürülmesine karar vermiştir.

Karara karşı yaptığı temyiz istemi reddedilen vergi dairesi müdürlüğünün karar düzeltme istemini kabul eden Danıştay Üçüncü Dairesi, ... günlü ve ... sayılı kararıyla; çıkarıldığı saptanan kum miktarına ... Belediye Başkanlığı ve ... Ticaret Odasından alınan satış fiyatlarının ortalaması uygulanmak suretiyle matrah farkı tespit edildiği, davacının kum taşıdığı kamyonların ...-... m³ kapasitede olduğu yolundaki iddiasının matrah farkının hesaplanmasında etkisi olmadığı gibi dosyaya sunulan trafik tescil belgelerinin incelenmesinden de söz konusu kamyonların iddia edilenden çok daha düşük tonajda olduğunun anlaşıldığı, öte yandan, matrahın hesaplanmasında ortalamaya esas alınan birim fiyatların irdelenmesinde, Belediye Başkanlığı ve Ticaret Odasının bildirdiği birim fiyatların çok farklı olduğunun görüldüğü, bu durumda ödenmesi gereken verginin gerçeğe en yakın şekilde tespitini sağlamak ve hesaplama esas alınan birim fiyatlar arasındaki farklılığı gidermek amacıyla, bu hususların yeniden araştırılması gerektiğinden eksik incelemeye dayalı olarak verilen mahkeme kararında yasal isabet görülmediği gerekçesiyle, davacı temyiz istemini bu yönden kabul ederek kararı bozmuştur.

Bozma kararına uymayan ... Vergi Mahkemesi, ... günlü ve ... sayılı kararıyla; matrahın hesaplanmasında esas alınan birim fiyatla-