

Dairesi	Karar Yılı	Karar No	Esas Yılı	Esas No	Karar Tarihi
ÜÇÜNCÜ DAİRE	2003	71	2001	2257	15/01/2003

KARAR METNİ

1998 YILI KURUM KAZANCININ YATIRIM İNDİRİMİNE TEKABÜL EDEN KISMININ, GELİR VERGİSİ KANUNU'NUN 4108 SAYILI KANUNLA DEĞİŞİK 75'İNCİ MADDESİNİN İKİNCİ FIKRASININ (4) NUMARALI BENDİ VE 94'ÜNCÜ MADDESİNİN İKİNCİ FIKRASININ (6) NUMARALI BENDİNİN (6/ALT BENDİNE GÖRE MENKUL SERMAYE İRADİ OLARAK TEVKİFATA TABİ TUTULMASI GEREKTİĞİ HK.<

Temyiz Eden : ... Vergi Dairesi Müdürlüğü

Karşı Taraf : ...

İstemin Özeti : 1998 yılı kurum kazancından indirdiği yatırım indirimi tutarının tevkifata tabi tutulmaması gerektiği ihtirazi kaydıyla verilen Nisan/1999 dönemine ilişkin muhtasar beyannamesi üzerinden davacı adına fazladan tahakkuk ettirilen gelir (stopaj) vergisi ve fon payını; Gelir Vergisi Kanununun 94'üncü maddesinin 4369 sayılı Kanunun 48'inci maddesiyle değişik 6-b-ii bendinde; dağıtılsın dağıtılmasın kurumlar vergisine tabi kurumların, Kurumlar Vergisi Kanununun 8'inci maddesinin (1) numaralı bendi dışında kalan kurumlar vergisinden müstesna kazanç ve iratlarından stopaj yapılacağı öngörüldüğü, aynı maddenin 6-b-iii bendinde de; dağıtılsın dağıtılmasın Gelir Vergisi Kanununun 75'inci maddesinin ikinci fıkrasının (4) numaralı bendinde yazılı menkul sermaye iratlarından indirim ve istisnalar düşüldükten sonra kalan kısımdan tevkifat yapılacağı belirtildiği, uyuşmazlık konusu tevkifat 94'üncü maddenin 6-b-ii bendine göre yapıldığından ve bu bentte de Kurumlar Vergisi Kanununun 8'inci maddesinin (1) numaralı bendi dışında kalan kurumlar vergisinden müstesna kazanç ve iratlardan tevkifat yapılacağı öngörüldüğünden bu kapsamda bir istisna uygulaması olarak nitelendirilmesi mümkün bulunmayan yatırım indiriminin, tevkifata tabi tutulmasının yasal dayanağı bulunmadığı gerekçesiyle kaldıran ... Vergi Mahkemesinin ... gün ve ... sayılı kararının; davacı şirketin ihtirazi kayıtla verdiği 1998 yılına ait muhtasar beyannamesi üzerinden tahakkuk ettirilen vergi ve fon payında yasaya aykırılık bulunmadığı ileri sürülerek bozulması istemidir.

Savunmanın Özeti : Savunma verilmemiştir.

Tetkik Hakimi : Filiz Gürmeriç

Düşüncesi : Uyuşmazlık 1998 yılı kurum kazancından indirilen yatırım indirimi tutarının tevkifata tabi tutulup tutulamayacağına ilişkindir. Gelir Vergisi Kanununun 4108 sayılı Kanunla değişik 75'inci maddesinin ikinci fıkrasının (4) numaralı bendi ile menkul sermaye iradı matrahına dahil bulunan yatırım indiriminin aynı Kanunun 3946 sayılı Kanunla değişik 94'üncü maddesinin birinci fıkrasının (6) numaralı bendinin (b) alt bendine göre tevkifata tabi tutulmasında yasaya aykırılık bulunmadığından, yukarıda sözü edilen hükümlerde değişiklik yapan ve 1999 hesap dönemi kurum kazançlarından başlamak üzere 1.1.1999 tarihinde yürürlüğe gireceği 86'ncı maddesiyle açıkça ortaya konan 4369 sayılı Kanunun 39. ve 48'nci maddelerine dayanılarak tahakkuku kaldıran vergi mahkemesi kararının bozulması gerektiği düşünülmektedir.

Savcı : Sefer Yıldırım

Düşüncesi : Uyuşmazlık, 1998 takvim yılına ilişkin olarak kurum kazancından indirilen yatırım indirimi tutarının tevkifata tabi tutulmaması gerektiğinden bahisle ihtirazi kayıtlı verilen muhtasar beyanname üzerinden tahakkuk ettirilen gelir (stopaj) vergisi ile fon payına karşı açılan davayı kabul eden Mahkeme kararının temyizine ilişkin bulunmaktadır.

193 sayılı Gelir Vergisi Kanununun 4180 sayılı Kanunla değişik 75. maddesinin ikinci fıkrasının (4) numaralı bendi ile menkul sermaye iradı matrahına dahil bulunan yatırım indirimi, aynı Kanunun 3946 sayılı Kanunla değişik 94. maddesinin birinci fıkrasının (6)

numaralı bendinin (b) alt bendine göre tevkifata tabi bulunduğundan, sözü edilen hükümlerde değişiklik yapan 4369 sayılı Kanunun yürürlüğüne ilişkin 86. maddesinin (d) alt bendinde 1999 yılı kazançlarına uygulanacağı hususu açıkça belirtilmiş olması nedeniyle 1998 yılı kazancından indirilen yatırım indirimi üzerinden yapılacak tevkifata ilişkin uyuşmazlığın, Kanun değişikliğinden önceki yasal düzenlemelere göre çözümlenmesi gerekirken 4369 sayılı Kanunun 39 ve 48. maddelerine dayanılarak tahakkukun kaldırılması yolunda verilen Mahkeme kararında yasal isabet görülmemiştir. Açıklanan nedenlerle temyiz isteminin kabulü ile Mahkeme kararının bozulması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Üçüncü Dairesince işin gereği görüşülüp düşünüldü:

3946 sayılı Kanunla kurumlar vergisi oranı %46'dan %25'e düşürülmüş, bu orana göre hesaplanan verginin, indirim ve istisnalar düşülmeden önceki kurum kazancının %20'sinden az olamayacağı belirtilmiş, aynı Kanunun 16'ncı maddesiyle de Gelir Vergisi Kanununun 75'inci maddesinin ikinci fıkrasının (4) numaralı bendi de yeniden düzenlenerek Kurumlar Vergisi Kanunu uyarınca yıllık veya özel beyanname veren kurumların indirim ve istisnalar düşülmeden önceki kurum kazancından bu kanuna göre hesaplanan kurumlar vergisinin indirilmesinden sonra kalan kısım menkul sermaye iradı sayılmış, kurum kazancının menkul sermaye iradı sayılan kısmı ise Gelir Vergisi Kanununun 94'üncü maddesinin birinci fıkrasının (6) numaralı bendinin (b) alt bendine göre vergi tevkifatına tabi tutulmuştur.

2.6.1995 gün ve 22301 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 4108 sayılı Kanunun 31'inci maddesi ile Kurumlar Vergisi Kanununun 25'inci maddesinin ikinci fıkrası değiştirilerek yatırım indirimi %20 oranlı kurumlar vergisi kapsamında çıkarılmış yapılan bu değişikliğe paralel olarak da Gelir Vergisi Kanununun 75'inci maddesinin ikinci fıkrasının (4) numaralı bendinde yer alan "yatırım indirimi tutarı" ibaresi parantez içi hükümden çıkarılmıştır.

4108 sayılı Kanunla yapılan bu düzenlemeler, 1998 yılı kurum kazancının yatırım indirimine tekabül eden kısmını, gerek %25 gerekse %20 oranlı kurumlar vergisinden müstesna tutmakla birlikte bu tutar menkul sermaye iradı kapsamına dahil edildiğinden aynı Kanunun 94'üncü maddesinin ikinci fıkrasının (6) numaralı bendinin (b) alt bendine göre menkul sermaye iradı olarak tevkifata tabi tutulması gerekmektedir.

29.7.1998 gün ve 23417 sayılı mükerrer Resmi Gazete'de yayımlanan 4369 sayılı Kanunla getirilen değişiklik ile kurumlar vergisi oranı 1.1.1999 tarihinden geçerli olacak şekilde ve ilk olarak 1999 yılı kazançlarına uygulanmak üzere %30'a yükseltilmiş, Kanunun 39'uncu maddesiyle de, tam mükellefler açısından, kurum kazancının menkul sermaye iradı sayılan kısmı kaldırılmıştır.

Gelir Vergisi Kanununun 75'inci maddesinin ikinci fıkrasının (4) no'lu bendindeki söz konusu değişikliğin ve buna paralel olarak 94'üncü maddenin 6-b bendinde 48'inci maddesiyle yapılan değişikliğin 1999 yılı kazançlarına 1.1.1999 tarihinden itibaren uygulanacağı 4369 sayılı Kanunun yürürlüğe ilişkin 86'ncı maddesinin (d) alt bendinde açıkça belirtilmiş olması nedeniyle 1998 yılı kazançlarından indirilen yatırım indirimi üzerinden yapılacak tevkifata ilişkin uyuşmazlığın sözü edilen kanun değişikliğinden önceki yasal düzenlemelere göre çözümlenmesi gerekirken 4369 sayılı Kanunun 39. ve 48'inci maddelerine dayanılarak tahakkukun kaldırılmasına karar verilmesinde yasaya uygunluk görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle temyiz isteminin kabulü ile ... Vergi Mahkemesinin ... gün ve ... sayılı kararının bozulmasına, 15.1.2003 gününde oybirliğiyle karar verildi.

YÖ/ŞGK