

Dairesi	Karar Yılı	Karar No	Esas Yılı	Esas No	Karar Tarihi
DÖRDÜNCÜ DAİRE	2001	3663	2000	1730	08/10/2001

### KARAR METNİ

1998 YILI KURUM KAZANCINDAN İNDİRİLEN YATIRIM İNDİRİMİNE İLİŞKİN OLARAK 20.05.1999 TARİHİNDE İHTİRAZİ KAYITLA VERİLEN MUHTASAR BEYANNAME ÜZERİNDEN GELİR VERGİSİ KANUNUNUN 94/6-B MADDESİ UYARINCA MENKUL SERMAYE İRADE KAPSAMINDA GELİR (STOPAJ) VERGİSİ VE FON PAYI TAHAKKUK ETTİRİLMESİNDE YASAYA AYKIRILIK BULUNMADIĞI HK.<

Temyiz Eden : ... Vergi Dairesi Başkanlığı

Karşı Taraf : ... Anonim Şirketi

İstemin Özeti : 1998 yılı kurum kazancından indirilen yatırım indirimine ilişkin 20.5.1999 tarihinde ihtirazi kayıtlarla verilen muhtasar beyanname üzerinden tahakkuk eden gelir (stopaj) vergisi ve fon payının kaldırılması istemiyle dava açılmıştır. ... Vergi Mahkemesinin ... günlü ve ... sayılı kararıyla; 193 sayılı Gelir Vergisi Kanunu'nun 75 inci maddesinin 3946 sayılı Kanunla değişen ve 1.1.1995 tarihinde yürürlüğe geçen 2 nci fıkrasının 4 üncü bendinde, Kurumlar Vergisi Kanunu uyarınca yıllık veya özel beyanname veren kurumların, indirim ve istisnalar (Kurumlar Vergisi Kanununun 8 inci maddesinin 1 ve 6 numaralı bentlerine göre kurumlar vergisinden müstesna tutulan kazançlar hariç) düşülmeden önceki kurum kazancından, hesaplanan kurumlar vergisi düşüldükten sonra kalan kısmın menkul sermaye iradı sayılacağı belirtilmiş, öte yandan aynı Kanunun 94 üncü maddesinin 6 ncı fıkrasının (b) bendinde ise, dağıtılsın veya dağıtılmasın 75 inci maddenin 2 nci fıkrasının 4 numaralı bendinde yazılı menkul sermaye iratlarından vergi tevkifatı yapılacağı açıklanmış, ancak anılan 75 nci maddede yatırım indirimi yer almadığından aynı Kanunun 94 üncü maddesi uyarınca yapılacak tevkifatın yatırım indirimini kapsamayacağı, ayrıca yatırım indiriminin vergiden müstesna bir kazanç veya irat olarak nitelendirilmeyeceği gerekçesiyle vergi ve fon payının kaldırılmasına karar verilmiştir. Davalı İdare, tahakkukun yasal olduğu ileri sürerek kararın bozulmasını istemektedir.

Savunmanın Özeti : Savunma verilmemiştir.

Tetkik Hakimi Mehmet Sönmez'in Düşüncesi : 193 sayılı Gelir Vergisi Kanunu'nun 75 inci maddesinin 2 nci fıkrasının 4 üncü bendi, 4369 sayılı Kanunun 39 uncu maddesiyle 1999 hesap dönemi kurum kazançlarından başlamak üzere 1.1.1999 tarihinden itibaren değiştirilmiş olup, sözkonusu değişikliğin uyuşmazlık dönemi kurum kazancının ait olduğu 1998 yılı için uygulama olanağı bulunmamaktadır. Bu nedenle anılan maddenin değişmeden önceki hükmü ile uyuşmazlık döneminde yürürlükte bulunan aynı Kanunun 94/6-b maddesi gereğince yatırım indirimi tevkifata tabi iken, ihtirazi kayıtlarla verilen muhtasar beyanname üzerinden tahakkuk eden vergi ve fon payını kaldırarak mahkeme kararının bozulması gerektiği düşünülmektedir. Danıştay Savcısı Nilgün Akpınar'ın Düşüncesi : 1998 takvim yılına ilişkin kurum kazancı ile ilgili olarak Mayıs 1999 dönemi için ihtirazi kayıtlarla verilen muhtasar beyanname üzerinden tahakkuk ettirilen gelir (stopaj) vergisi ile fon payına karşı açılan davayı kabul eden vergi Mahkemesi karar temyiz edilmektedir.

Gelir Vergisi Kanununun 75 inci maddesinin 2. fıkrasının 4. bendi, 4369 sayılı Kanunun 39 uncu maddesiyle 1999 hesap dönemi (dar mükellef) kurum kazançlarından başlamak üzere 1.1.1999 tarihinde değişmiş olup, uyuşmazlık konusu kurum kazancı ise 1998 yılına ilişkin olduğundan 4369 sayılı Kanun ile yapılan değişikliklerin bu dönem için uygulanma olanağı bulunmamaktadır.

Sözü edilen 75 inci maddenin 2. fıkrasının 4. bendinin 4369 sayılı Kanunla değişmeden önceki şeklinde, Kurumlar Vergisi Kanunu uyarınca yıllık veya özel beyanname veren kurumların indirim ve istisnalar (Kurumlar vergisi Kanununun 8 inci maddesinin 1 ve 6 numaralı

bentlerine göre kurumlar vergisinden müstesna tutulan kazançlar hariç) düşülmeden önceki kurum kazancından, hesaplanan kurumlar vergisi düşüldükten sonra kalan kısmın menkul sermaye iradı olduğu hükme bağlanmıştır.

Kurumlar Vergisi Kanununun 8 inci maddesinde kurumlar vergisinden istisna tutulan kazançlar açıklanmış, 1.bendinde, kurumların, tam mükellefiyete tabi bir kurumun sermayesine iştiraklerinden elde ettikleri kazançlar (yatırım fonları katılma belgeleri ile yatırım ortaklıklarının hisse senetlerinden elde edilen kar payları hariç) denilmiş, 6 ncı bentte de bu maddenin 4 numaralı bendinin a,b,d alt bentlerde belirtilen yatırım fonlarının katılma belgeleri ve yatırım ortaklıklarının hisse senetlerinden elde edilen kar payları şeklinde belirtilmiştir.

Öte yandan; Gelir Vergisi Kanununun 94 üncü maddesinin 6/b bendinin olay tarihinde yürürlükte bulunan şeklinde de, dağıtılsın veya dağıtılmasın 75 inci maddenin ikinci fıkrasının 4 numaralı bendinde yazılı menkul sermaye iratlarından (yatırım fonları ve ortaklıkları hariç) vergi tevkifatı yapılacağı öngörülmüştür.

Açıklanan bu durum karşısında 1998 takvim yılında yatırım indiriminden yararlanan yükümlü kurumun ihtirazi kayıtla verdiği muhtasar beyanname üzerinden yapılan tahakkukta Gelir Vergisi Kanununun 75 inci maddesinin 2. fıkrasının 4. bendine ve 94 üncü maddenin 6/b bendine aykırılık bulunmadığından Mahkemece tahakkukun iptalinde isabet görülmemiştir. Açıklanan nedenle temyiz isteminin kabulü ile Vergi Mahkemesi kararının bozulması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Dördüncü Dairesince gereği görüldü:

1998 yılı kurum kazancından indirilen yatırım indirimine ilişkin olarak ihtirazi kayıtla verilen muhtasar beyanname üzerinden tahakkuk eden gelir (stopaj) vergisi ile fon payını kaldıran mahkeme kararının bozulması istenilmiştir.

193 sayılı Gelir Vergisi Kanunu'nun, 75 inci maddesinin 2 nci fıkrasının 4 üncü bendinde, Kurumlar Vergisi Kanunu uyarınca yıllık veya özel beyanname veren kurumların, indirim ve istisnalar (Kurumlar Vergisi Kanununun 8 inci maddesinin 1 ve 6 numaralı bentlerine göre kurumlar vergisinden müstesna tutulan kazançlar hariç) düşülmeden önceki kurum kazancından, hesaplanan kurumlar vergisi düşüldükten sonra kalan kısmın menkul sermaye iradı olduğu belirtilmiş olup, bu hüküm 4369 sayılı Kanunun 39 uncu maddesiyle 1999 hesap dönemi kurum kazançlarına da uygulanmak üzere 1.1.1999 tarihinden itibaren değiştirilerek sadece dar mükellef kurumlara ilişkin bir düzenleme getirilmiştir. Uyuşmazlık konusu kurum kazancı ise 1998 yılına ilişkin olduğundan 4369 sayılı Kanunla yapılan değişikliğin olaya uygulanmasına olanak bulunmamaktadır.

5422 sayılı Kurumlar Vergisi Kanununun 8 inci maddesinin 1 numaralı bendinde, kurumların tam mükellefiyete tabi başka bir kurumun sermayesine iştiraklerinden elde ettikleri kazançların, (yatırım fonlarının katılma belgeleri ile yatırım ortaklıklarının hisse senetlerinden elde edilen kar payları hariç) 6 numaralı bendinde ise, bu maddenin 4 numaralı bendinin (a), (c) ve (d) alt bentlerinde belirtilen yatırım fonlarının katılma belgeleri ve yatırım ortaklıklarının hisse senetlerinden elde edilen kar paylarının kurumlar vergisinden müstesna olduğu açıklanmış, Gelir Vergisi Kanununun uyuşmazlık döneminde yürürlükte bulunan 94 üncü maddesinin 6 ncı fıkrasının b bendinde ise, dağıtılsın veya dağıtılmasın 75 inci maddenin ikinci fıkrasının 4 numaralı bendinde yazılı menkul sermaye iratlarından (yatırım fonları ve ortaklıkları hariç) tevkifat yapılacağı hükme bağlanmıştır.

Bu durumda, uyuşmazlık dönemi olan 1998 yılı itibarıyla yatırım indirimi Gelir Vergisi Kanununun 94 üncü maddesinin b bendi uyarınca menkul sermaye iradı olarak tevkifata tabi olduğundan aksi yönde verilen mahkeme kararında isabet görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle ... Vergi Mahkemesinin ... günlü ve ... sayılı kararının bozulmasına 8.10.2001 gününde oybirliğiyle karar verildi.

BŞ/ÖEK