

Dairesi	Karar Yılı	Karar No	Esas Yılı	Esas No	Karar Tarihi
VERGİ DAVA DAİRELERİ	2000	93	1999	353	25/02/2000

KARAR METNİ

İNŞAAT MALZEMELERİ TİCARETİNİ ÖTEDEN BERİ ŞAHSİ İŞLETMESİNE DAHİL OLUĞU HALDE 1988 YILINDAN İTİBAREN KAR ORTAKLIĞI HALİNDE YÜRÜTEN YÜKÜMLÜNÜN 1991 YILI ALIŞ FATURALARININ ŞAHSİ İŞLETMESİNE AİT DEFTERLERDE KAYITLI OLMASININ KATMA DEĞER VERGİSİ İNDİRİMLERİNİN KABUL EDİLMEMEKLE CEZALI TARHİYAT UYGULAMASI İÇİN YETERLİ OLMADIĞI HK.<

Davacı adi ortaklığın 1991 yılına ilişkin işlemlerinin incelenmesi üzerine düzenlenen inceleme raporuna dayanılarak adına kaçakçılık cezalı katma değer vergisi salınmıştır.

Tarhiyata karşı açılan davayı inceleyen ... Vergi Mahkemesi, ... günlü ve ... sayılı kararıyla; tarhiyatın dayanağı inceleme raporuna göre yükümlünün 1991 yılında ... ile birlikte nakliyecilik ve inşaat malzemeleri ticaretini adi ortaklık şeklinde yürüttüğü ancak, ortaklık adına tasdik ettirilen işletme defterine sadece nakliyecilik faaliyetiyle ilgili işlemlerin kaydedildiği, 3065 sayılı Katma Değer Vergisi Kanununun 34 üncü maddesine göre yükümlü adi ortaklık adına tasdikli defterlere kayıtlı olmayan katma değer vergisi indirimlerinin kabul edilmemesinde yasaya aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davayı reddetmiştir.

Yükümlünün temyiz başvurusunu inceleyen Danıştay Onbirinci Dairesi, ... günlü ve ... sayılı kararıyla; yükümlünün ... ile birlikte nakliyecilik faaliyetinden dolayı adi ortaklık şeklinde faaliyet gösterdikleri, zirai alet ve zirai ilaç, inşaat malzemesi ve gübre ticaretini ise ortaklardan ...'ın şahsi işletmesinde yürüttüğü ve bu işlemlerin ilişkin işlemleri işletmesine ait yasal defterlere kaydettiği, adi ortaklık konusunun sadece nakliyecilik faaliyetiyle ilgili olduğu, nakliyecilik faaliyetiyle ilgili işlemlerin adi ortaklık adına kayıtlı işletme defterine, inşaat malzemeleri ile ilgili işlemlerin ise ... adına tasdikli yevmiye defteri ve diğer yasal defterlere kayıtlı olması ve her iki faaliyet konusuyla ilgili katma değer vergisi beyannamelerinin adi ortaklık ve şahıs işletmesi adına verilmesi karşısında ortada kayıt ve beyan dışı bırakılan bir işlem bulunmadığı, dolayısıyla inşaat malzemeleri ticareti ve nakliyecilik faaliyetine ilişkin mal ve hizmet alışlarına ilişkin faturalarda yer alan vergiler yasaya uygun olarak indirim konusu yapıldığından, 3065 sayılı Yasanın 29 uncu ve 34 üncü maddelerinde tanınan indirim hakkının ortadan kaldırılmasına yol açacak şekilde indirimlerin kabul edilmemesi suretiyle salınan cezalı katma değer vergisine karşı açılan davanın reddi yolundaki mahkeme kararında yasal isabet görülmediği gerekçesiyle kararı bozmuştur. Bozma kararına uymayan ... Vergi Mahkemesi, ... günlü ve ... sayılı kararıyla ilk kararında yer alan hukuksal nedenler ve gerekçe uyarınca direnmiştir.

Direnme kararını temyiz eden yükümlü, alışları nedeniyle yüklenilen katma değer vergisinin kayıt ve belgelerle tevsik edildiğini, indirimlerinin yasal olduğunu ileri sürerek kararın bozulmasını istemiştir.

İnceleme raporuyla ortaklık halinde yürütüldüğü saptanan inşaat malzemeleri ticaretine ilişkin katma değer vergisi indirimleri kabul edilmeyerek resen salınan kaçakçılık cezalı katma değer vergisine karşı açılan davayı reddeden vergi mahkemesi ısrar kararı temyiz edilmiştir.

3065 sayılı Katma Değer Vergisi Kanununun 29 uncu maddesi, vergi indirimini düzenlemiş, mükelleflerin yaptıkları vergiye tabi işlemler üzerinden hesaplanan katma değer vergisinden kendilerine yapılan teslim ve hizmetler dolayısıyla hesaplanarak düzenlenen fatura ve benzeri vesikalarda gösterilen katma değer vergisini indirebilmeleri öngörülmüştür.

Bu düzenlemeye göre indirim ve iade konusu yapılacak katma değer vergisinin mükelleflerin kendilerine yapılan teslim ve hizmetler için düzenlenen faturada yer alması gerekmektedir.

Olayda, adi ortaklık halinde nakliyecilik faaliyetinde bulunan yükümlülerin inşaat malzemeleri ticareti işini de sermayesi ...'a ait olduğu halde kar ortaklığı şeklinde yürüttükleri saptanarak, inşaat malzemesi alımlarının ortaklık nedeniyle tutulan işletme defterine de-

ğil, yükümlü ...'ın şahsi işletmesi için tutmuş olduğu yevmiye defteri ve diğer defterlerine kayıtlı olması nedeniyle tarhiyat yapılmıştır.

Dosyada bulunan inceleme raporu ve eklerinden ...'ın öteden beri şahsi işletmesinde yürüttüğü inşaat malzemeleri ticaretine 1988 yılından itibaren ...'ın emeğini koyarak ortak olduğu ve inşaat malzemesi ticaretine ilişkin işlemlerin de ...'ın şahsi işletmesiyle ilgili defterlerine kaydedilip katma değer vergisi beyannamelerinin ... tarafından verildiği anlaşılmıştır.

İnşaat malzemeleri ticareti ve nakliyecilik faaliyetine ilişkin mal ve hizmet alışlarına ilişkin faturalar Katma Değer vergisi Kanununda öngörülen kayıt nizamına uygun biçimde defterlere kaydedilmiş ve indirim konusu yapılmış olduğundan indirimlerin kabul edilmemesi suretiyle yapılan tarhiyat hukuka uygun bulunmamaktadır.

Bu nedenle temyiz isteminin kabulüne, ... Vergi Mahkemesinin ... günlü ve ... sayılı kararının bozulmasına karar verildi.

YÖ/ES