

T.C.
BURSA
2.VERGİ MAHKEMESİ

Esas No :2007/1690

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : Günseli Topsakal

VEKİLİ : Av. Mustafa Güler

Strazburg Cad 28/28 Sıhhiye-Ankara

KARŞI TARAF(DAVALI) : Bursa Vergi Dairesi Başkanlığı-Bursa

İSTEMİN ÖZETİ

:Dişhekimisi olan davacı tarafından, elektronik ortamda beyanname verebilmek için gerekli olan kullanıcı kodu, parola ve şifrenin verilmesi amacıyla Setbaşı Vergi Dairesi Müdürlüğüne yaptığı başvurunun reddine ilişkin 22.11.2007 tarih ve 27958 sayılı işlemin; hukuka aykırı olduğu iddiasıyla iptali ve yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ

: Usul yönünden dava konusu edilen işlemin vergi davalarına konu olabilecek nitelikte bir işlem olmadığı ve davanın Setbaşı Vergi dairesi Müdürlüğü husumetiyle görülmesi gerektiği, esas hakkında ise 213 sayılı Vergi Usul Kanununun mükerrer 257.maddesi uyarınca, elektronik ortamda beyanname verilmesi ve bunun için gerekli olan kullanıcı kodu, şifre ve parolanın verilmesine ilişkin Maliye Bakanlığının yetkili olduğu, bu konu hakkında yetkili olmayan vergi dairesi müdürlüğüne yapılan başvurunun reddine ilişkin işlemin hukuka uygun olduğu ileri sürülerek yürütmenin durdurulması isteminin ve davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Bursa İkinci Vergi Mahkemesi'nce dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Davalı idarenin usule yönelik itirazları yerinde görülmeyerek işin esasına geçildi:

Dava, elektronik ortamda beyanname verebilmek için gerekli olan kullanıcı kodu, şifre ve parolanın verilmesi istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin 22.11.2007 tarih ve 27958 sayılı davalı idare işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

Türkiye Cumhuriyet Anayasasının "Vergi Ödevi" başlıklı 73.maddesinin 3.fikrasında, Vergi, resim, harç ve benzeri mali yükümlülükler kanunla koyulacağı, değiştirileceği ve kaldırılacağı hüküm altına alınmış ve hukuk devleti olmanın gereklerinden biri olan "Vergide Kanunilik" ilkesi benimsenmiştir.

213 sayılı Vergi Usul Kanununun mükerrer 257.maddesinin 1.fikrasının 4.bendi uyarınca, bu Kanunun 149 uncu maddesine göre devamlı bilgi vermek zorunda olanlardan istenilen bilgiler ile vergi beyannameleri ve bildirimlerin, şifre, elektronik imza veya diğer güvenlik araçları konulmak suretiyle internet de dahil olmak üzere her türlü elektronik bilgi iletişim araç ve ortamında verilmesi, beyanname ve bildirimlerin yetki verilmiş gerçek veya tüzel kişiler aracı kılınarak gönderilmesi hususlarında izin vermeye veya zorunluluk getirmeye, beyanname, bildirim ve bilgilerin aktarımında uyulacak format ve standartlar ile uygulamaya ilişkin usul ve esasları tespit etmeye, bu zorunlu beyanname, bildirim veya bilgi çeşitleri, mükellef grupları ve faaliyet konuları itibarıyla ayrı ayrı uygulamaya, kanuni süresinden sonra kendiliğinden veya pişmanlık talepli olarak verilen beyannameler üzerine düzenlenen tahakkuk fişi ve/veya ihbarnameleri mükellefe, vergi sorumlusuna veya bunların elektronik ortamda beyanname gönderme yetkisi verdiği gerçek veya tüzel kişiye elektronik ortamda tebliğ etmeye ve buna ilişkin usul ve esasları belirlemeye Maliye Bakanlığının yetkili kılınmıştır.

Aynı Kanun mükerrer 227.maddesine göre Maliye Bakanlığının; Vergi beyannamelerinin 3568 sayılı Kanuna göre yetki almış serbest muhasebeci, serbest muhasebeci mali müşavir veya yeminli mali müşavirler tarafından da imzalanması mecburiyetini getirmeye, bu mecburiyeti

beyanname çeşitleri, mükellef grupları ve faaliyet konuları itibariyle ayrı ayrı uygulamaya; vergi kanunlarında yer alan muafiyet istisna, yeniden değerlendirme, zarar mahsubu ve benzeri hükümlerden yararlanılmasını Maliye Bakanlığınca belirlenen şartlara uygun olarak yeminli mali müşavirlerce düzenlenmiş tasdik raporu itiraz edilmesi şartlarına bağlamaya, bu uygulamalara ilişkin usul ve esasları belirlemeye yetkilidir. Bu çerçevede Maliye Bakanlığı tarafından çeşitli tebliğler yayımlanarak konunun düzenlenmesi yoluna gidilmiştir.

Maliye Bakanlığı tarafından çıkarılan ve 18.10.2007 tarih ve 26674 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 376 sıra numaralı Vergi Usul Kanunu Genel Tebliği ile elektronik ortamda beyanname verilmesi uygulamasının yaygınlaştırılması amacıyla *serbest meslek faaliyeti sebebiyle gerçek usulde vergilendirilen mükelleflerin gelir vergisi, geçici vergi, muhtasar ve KDV beyannamelerini elektronik ortamda göndermelerine* karar verilmiştir.

193 sayılı Gelir Vergisi Kanununun 65 inci maddesinde, her türlü serbest meslek faaliyetinden doğan kazançların serbest meslek kazancı olduğu belirtilmiş, serbest faaliyeti de; sermayeden ziyade şahsi mesaiye, ilmi veya mesleki bilgiye veya ihtisasa dayanan ve ticari mahiyette olmayan işlerin işverene tabi olmaksızın şahsi sorumluluk altında kendi nam ve hesabına yapılması olarak tanımlanmıştır.

Yukarıda yer alan yasa ve tebliğ düzenlemelerinin birlikte değerlendirilmesinden, 213 sayılı yasanın mükerrer 257 inci maddesi ile Maliye Bakanlığı'na verilen yetkiye istinaden çıkarılan 376 sıra numaralı tebliğ ile serbest meslek faaliyetiyle uğraşan gerçek usulde vergilendirilen mükelleflerin gelir vergisi, geçici vergi, muhtasar ve KDV beyannamelerini elektronik ortamda verebileceği açıklır.

Dosyanın incelenmesinden, dişhekimisi olan davacı tarafından elektronik ortamda beyanname verebilmek için gerekli olan kullanıcı kodu, parola ve şifrenin verilmesi amacıyla 20.11.2007 tarihinde Setbaşı Vergi Dairesi Müdürlüğüne yaptığı başvurunun reddine ilişkin 22.11.2007 tarih ve 27958 sayılı işlemin iptali istemiyle açılan davada, 213 sayılı Vergi Usul Kanununun mükerrer 257 inci mükerrer 227 inci maddesi ile Maliye Bakanlığına verilen yetkiye istinaden çıkarılan 376 sıra numaralı Vergi Usul Kanunu Genel Tebliği ile serbest meslek faaliyeti sebebiyle gerçek usulde vergilendirilen mükelleflerin gelir vergisi, geçici vergi, muhtasar ve KDV beyannamelerini elektronik ortamda göndermelerine karar verildiği, anılan düzenleme ile hangi serbest meslek erbabının bu düzenleme dışında bırakıldığına yer verilmediği anlaşılmaktadır.

213 sayılı yasanın mükerrer 257.maddesi ile verilen yetkinin kapsamının maddede sayılmış olan konularla sınırlı olduğu, açıkça yetki verilmemiş bir konuda İdarenin düzenleme yetkisi bulunduğundan söz edilemeyeceği, ayrıca yasada düzenlenmiş olan bir konuda idari düzenleyici işlemlerle yasadaki düzenlemeye ters düşen farklı bir uygulama getirilemeyeceği bunun verginin kanuniliği ilkesi ile de bağdaşmayacağı açıklır.

Bu durumda, verisel yükümlülüklerini yerine getirebilmesi için davacıya elektronik ortamda beyanname verebilmesi için gerekli olan kullanıcı kodu, parola ve şifrenin verilmemesine ilişkin dava konusu işlemlerde hukuka uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemin; uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 Sayılı Kanunun 27 inci maddesi uyarınca teminat alınmaksızın yürütülmesinin durdurulmasına, kararın tebliğinden itibaren 7 gün içerisinde Bursa Bölge İdare Mahkemesine itiraz yolu açık olmak üzere 19.03.2008 tarihinde oy birliği ile karar verildi.

Başkan

Abidin ŞAHİN
37857

Üye

Osman SARIASLAN
107237

Üye

Perihan BORUCU GÜNGÖR
107218