

**Gelir Vergisi Muafiyeti – Danıştay 4. D.,
2013/2128 E. 2017/7625 K. 21.11.2017 T.**



aeylegal

A. Erhan Yılmaz

03

**Olay
Özeti**

04

**Çözümü
Gereken
Hukuki
Sorun**

05

**Mahkemenin
Çözümü**

07

Görüşümüz

OLAY ÖZETİ

Davacı şirket'e ("Şirket") davalı idare tarafından, davacı şirket adına şirket çalışanına yapılan ücret ödemelerinin bir kısmının muvazaalı şekilde davacı şirketin %95 oranında hissesine sahip yurt dışında mukim bir şirket tarafından ödenmesi suretiyle, ücret ödemeleri üzerinden gelir vergisi stopajı yapılmadığı gerekçesiyle 2008/10-12 dönemi için vergi ziyai cezası kesilmiştir. Şirket, 2008/10-12 dönemi için re'sen tarhedilen vergi ziyai cezalı gelir vergisinin kaldırılması talebiyle davayı ikame etmiştir.

Çözümü Gereken Hukuki Sorun

Çözümü gereken hukuki sorun, Şirket'in 193 sayılı Gelir Vergisi Kanunu'nun 23/14 hükmü uyarınca gelir vergisinden muaf olup olmadığıdır.



Mahkemenin Çözümü

İlk derece mahkemesi, uyuşmazlık konusu dönemde yürürlükte bulunan Türk Ticaret Kanunu çerçevesinde tüzel kişilerin şirket ortağı olmasına imkan bulunmaması sebebiyle yurtdışında mukim şirketin, Şirket yönetimine katılma ve yönetimde söz sahibi olma adına temsilci atayabileceği, ayrıca söz konusu ücretin Şirket tarafından yatırıldığı yolunda bir tespitin bulunmadığı ve anılan çalışanın Şirket'in genel müdürü olmadan önce de yurtdışında kurulu şirketten ücret aldığı açık olduğu, böylece re'sen tarhedilen vergi ziyai cezalı gelir vergisinin hukuka aykırı olduğu gerekçesiyle davanın kabulüne karar verilmiştir. Davalı idare, kararın hukuka aykırı olduğunu ileri sürerek temyiz etmiştir.

Danıştay'ın ilgili dairesi; kararın usul ve hukuka uygun olduğunu, dilekçede ileri sürülen temyiz nedenlerinin kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığını ifade ederek temyiz istemini oy çokluğuyla reddetmiş ve ilk derece mahkemesinin kararını onamıştır.

Danıştay'ın kararında yer alan karşıoyda; çalışanın 2007 yılının şubat ayında Avusturya'da kurulu yabancı şirkette danışmanlık hizmeti sunmaya başladığı, aynı yılın ağustos ayında da Şirket'in kurulduğu ve çalışanın Şirket'in Genel Müdürü olarak göreve başladığı, genel müdür olmasına karşın Şirket tarafından asgari ücret ödendiğini ve bu durumun ticari teamüllere uygun olmadığı, yabancı şirket tarafından ödeme yapılmasının 213 sayılı Gelir Vergisi Kanunu'nun 23/14. maddesindeki istisnadan yararlanmak amacını taşıdığı, muvazaalı olarak Şirket'e sunulan hizmet bedelinin yabancı şirket tarafından ödendiği, bu nedenle çalışanın Şirket'te genel müdür olarak görev yaptığı itibarıyla kendisine yapılan tüm ödemeler üzerinden gelir vergisi stopajı yapılması gerektiğinden tarh edilen dava konusu cezalı gelir vergilerinin hukuka uygun olduğu belirtilerek mahkeme kararının bozulması gerektiği görüşü savunulmuştur.



Görüşümüz

213 sayılı Gelir Vergisi Kanunu'nun 23. maddesinde gelir vergisi muafiyeti düzenlenmiştir. 14. fıkarda; kanuni ve iş merkezi Türkiye'de bulunmayan dar mükellefiyete tabi işverenlerin yanında çalışan hizmet erbabına, işverenin Türkiye dışında elde ettiği kazançları üzerinden döviz olarak ödediği ücretlerin gelir vergisinden muaf olduğu hükme alınmıştır. Bu muafiyetten yararlanmak için şu şartların varlığı gerekir:

1. İşveren sıfatıyla ücret ödemesinde bulunan kurumların, Türkiye'de herhangi bir kanuni merkezinin veya iş merkezinin bulunmaması,
2. Şirket'in Türkiye'de hiçbir şekilde kazanç elde edecek şekilde faaliyette bulunmaması,
3. Şirket ile çalışan arasında işçi - işveren ilişkisinin mevcut olması,
4. İşverenin çalışana ücretini doğrudan doğruya yurt dışında elde ettiği gelirlerden ödemesi,
5. Ücretin döviz olarak ödenmesi,
6. Ödenen ücretin Şirket'in Türkiye'deki hesaplarına gider olarak kaydedilmemesi.

Tüm şartların oluştuğu durumda; işveren, işçinin ücretine dair gelir vergisinden muafiyet kazanır. Dava konusu olayda yabancı şirketin Türkiye'de kazanç elde edecek şekilde faaliyette bulunduğu anlaşılmaktadır. Gelir vergisi ödemekten kaçınmak amacıyla GVK 23/14. maddede yer alan şartların oluştuğu izlenimi verilmektedir. Dolayısıyla davalı idarenin tarh ettiği cezalı gelir vergileri, hukuka uygun olup Danıştay'ın karşı oyuna katılmaktayız.

Teşekkürler

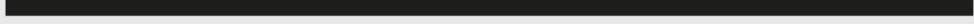


Abdullah Erkam Yılmaz
Kurucu Avukat

İletişim:

aeylegal.com

erkam@aeylegal.com

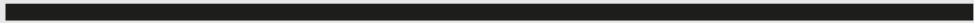


Buse Hamurcu
Avukat

İletişim:

aeylegal.com

buse@aeylegal.com



Sorularınız ve görüşleriniz için
bizimle iletişime geçebilirsiniz.