



İSTANBUL BAROSU DERGİSİ

VERGİ HUKUKU

ÖZEL SAYISI

MART 2008

İSTANBUL BAROSU DERGİSİ

Yerel Süreli Yayın
İki Ayda Bir Yayınlanır

ÖZEL SAYI 7

Sahibi

İstanbul Barosu Adına Baro Başkanı
Av. Kâzım KOLCUOĞLU

*

Sorumlu Yazışleri Müdürü

Av. Muammer AYDIN

*

Yayından Sorumlu Yönetim Kurulu Üyeleri

Av. Muammer AYDIN

Av. Mehmet DURAKOĞLU

*

YAYIN KURULU

Başkan

Av. Celâl ÜLGEN

Genel Yazman

Av. Coşkun ONGUN

Üyeler

Av. Osman KUNTMAN

Av. Yörük KABALAK

Av. N. Ateş ATAYAKUL

Av. İsmail GÖMLEKLİ

Av. Başar YALTI

*

Özel Sayıyı Hazırlayanlar

Av. Celal ÜLGEN

Av. Coşkun ONGUN

*

Kapak

C. Eren Külahlı

* * *

Yönetim Yeri

İstiklal Cad. Orhan A. Apaydın Sk. 1. Baro Han Beyoğlu/İSTANBUL
Tel: (0212) 251 63 25 (pbx) Faks: (0212) 293 89 60
dergi@istanbulbarosu.org.tr

Basım Yeri

Can Matbaacılık Reklam Kağıt San. Ve Dış. Tic. Ltd. Şti.
Davutpaşa Cad. İpek İş Merkezi No: 7-15 Bayrampaşa/ İSTANBUL
Tel:(0212) 613 15 47- 613 10 77 iletisim@cangrafik.com

Dergide yayımlanan yazılar yazarların kişisel görüşünü yansıtır. Gönderilen yazının hiçbir yerde yayımlanmamış olması gereklidir. Yazılar yayımlansın ya da yayımlanmasın geri verilmez. Yayımlanmayan yazılar için, gerekçe gösterme zorunluluğu yoktur. Gönderilen yazılarda yayın kurulunun saptadığı yayın ilkeleri doğrultusunda biçimsel düzeltmeler yapılabilir.

* * *

Dergide yayımlanan tüm yazılarda (12 Eylül Cuntası tarafından kapatılan) ***Türk Dil Kurumu'nun yayımladığı YAZIM KILAVUZU*** esas alınır.

*Bu Özel Sayı, İstanbul Barosu Yönetim Kurulu'nun kararı ile
1.000 adet basılmıştır.*

İÇERİK DİZİNİ

- Başkan'ın Penceresinden.....XI
- SunumXIII

● YAZILAR...

Av. Muammer Aydın

- ✓ Avukatlık Ücreti ve Vergilendirilmesine İlişkin Sorunlar3

*

Prof. Dr. Nihal Saban

- ✓ Vergi Hukuku Okumaları
Gerçek: Kolektif Bellekten Pozitif Hukuk Tasarımına.....9

*

Prof. Dr. Doğan Şenyüz

- ✓ Vergi Hukukunda Yorum Normları ve Ekonomik Yaklaşım17

*

Şükrü Dilaver

- ✓ Kamu İdarelerine Ait Taşınmazların Tahsis İşlemleri23

*

Av. Gül Baydar

- ✓ İdari ve Yargılama Usulü Kanunu'nun 31/1. Maddesi İle
Hukuk Usulü Muhakemeleri Kanunu'na
Atıfta Bulunulan Konuların İrdelenmesi.....37

*

Av. Dilek Taşören

- ✓ 4926 Sayılı Yasayı Yürürlükten Kaldıran 5607 Sayılı
Kaçakçılıkla Mücadele Kanunu'nun Türk Ceza Kanunu ve
Kabahatler Kanunu Hükümleri Çerçevesinde Değerlendirilmesi.....87

*

Ozan Göyçek

- ✓ Tüzel Kişilerin Adli Vergi Suçları Bakımından Cezai Sorumlulukları99

*

Dr. Ahmet Somuncu

- ✓ Avukatlık Faaliyetinin Vergi Mevzuatındaki Yeri ve Avukatlık
Ortaklıklarında Hangi Defterlerin Tutulması Gerektiği ve de
Ortaklıktan Tevkif Yoluyla Kesilen Gelir Vergisinin Mahsubu Sorunu113

*

Av. Burhan Ögütcü

- ✓ Vergi İnceleme Raporu ve Sahte Veya Muhteviyatı
İtibariyle Yanıltıcı Belge125

*

Av. Mehmet Kaya

✓ *Gelecek Yıllarla İlgili Peşin Ödenen Giderlerde KDV İndirimi ve İadesi*147
*

Av. Tayfun Güner

✓ *Limited Şirketlerde Kanuni Temsilcilerin Vergisel Sorumluluğu ve 6183 Sayılı Yasanın 35. Maddesi Uygulaması*.....153
*

Av. Murat Sadak

✓ *Vergi Hukukunda İspat Ölçüsü ve Buna İlişkin Bir Tasarım*161

● **DANIŞTAY KARARLARI**

- Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu Kararı197
- Danıştay 4. Daire209
- Danıştay 7. Daire217

● **HER YÖNÜYLE AVUKATLIK ÜCRETİNİN HUKUKİ NİTELİĞİ VE VERGİ HUKUKU KARŞISINDAKİ DURUMU PANEL NOTLARI**

- Av. TAYFUN AKTAŞ 237
- Av. MUAMMER AYDIN 238
- HAKKI KOÇAK 247
- SORU YANIT 249
- AHMET KAVAK 263
- SORU YANIT 271
- ALİ ORHAN 281
- SORU YANIT 286

VERGİ HUKUKU ve AVUKATLIK

Av. Kazım KOLCUOĞLU

İstanbul Barosu Başkanı

Avukatlar yalnızca avukat sıfatlarıyla baromuzda üye olurlar. Bu sıfatlarının yanında uzmanlık içeren ya da im eden başka herhangi bir sıfat kullanamazlar. Esasen reklâm yasağı gereğince de bir avukat, bu sıfatı dışında hiçbir biçimde başka bir sıfat kullanamaz. Bu anlamda baromuz üyesi bir avukat, hukuki konuların tümüne, yasaların kendine verdiği yetkiler çerçevesinde özgürce bakabilir. Uyuşmazlıkların giderilmesinde, hukukun savunma ayağı olarak katkıda bulunur.

Hukuk sistemimizde bir konuda uzmanlaşmış avukatlık sistemi bulunmamaktadır. Avukatların zaman içinde bir konuya daha fazla yönelmeleri kendi kişisel tercihleriyle mümkün olmaktadır.

Baromuz meslek içi eğitime olağan üstü düzeyde önem vermektedir. Bu anlamda baromuz bünyesinde bulunan yirmi beş dolayında merkez ve komisyon bulunmakta *Vergi ve İdare Hukuku Merkezi* de bunlar arasında yer almaktadır. Merkezimiz her ay toplantılar yaparak çalışmalarını yürütmekte, pa-

nel ve sempozyumlarla bu çalışmalarını somutlaştırmaktadır. Vergi Hukuku alanında son yıllarda birçok seminer panel ve sempozyum düzenlenmiştir. Bu çalışmalarımız CD ve kitap şeklinde yayımlanarak meslektaşlarımızın bilgisine sunulmaktadır.

Bu özel sayı da, Vergi Hukuku Merkezimiz ile Baro Yayın Kurulumuz tarafından hazırlanarak siz değerli meslektaşlarımızın bilgisine sunulmuştur. Bu çalışmamızda avukatların en doğal hakkı olan Avukatlık Ücretinden kesilen fahiş vergi oranları ve birden çok vergi kalemine tahakkuk ettirilmesi de masaya yatırılmaktadır. Avukatların çok kazandığına yönelik yanlış kanı, idari makamlarca da benimsenmiş olmalı ki, meslektaşlarımız daha meslek hayatlarının başında vergi kısıkcıyla karşı karşıya kalmaktadırlar.

Ülkemizde savunmaya verilen önemin derecesi ortadayken ve de savunma görevini dirençle ve özveriyle yerine getiren avukatların karşılaştıkları güçlükleri gidermek için adım atılmasını beklerken, yeni güçlüklerle karşılaşmıyoruz.

İSTANBUL BAROSU DERGİSİ -Vergi Hukuku Özel Sayısı-

İstanbul Barosu olarak bu güçlükleri aşma yolunda gerek yargı makamları önünde gerekse de idari makamlar nezdinde girişimlerimizi sürdürüyoruz.

Son yıllarda, kamuoyunda vergi ile ilgili uyuşmazlıkların avukatlar dışında, başka meslek mensuplarınınca da takip edilmesi konusundaki hazırlıklar tartışılmaktadır. Bu amacın gerçekleştirilmesine dönük örtülü planlamalara da her or-

tamda karşı çıkacağımızın bilinmesinde yarar görüyoruz.

Hukuki uyuşmazlıkların çözümünün hukukçuların elinden alınması çalışılmasını, hukuk devletini zaafa uğratacak bir girişim olarak kabul ediyoruz.

Bu düşüncelerle özel sayının tüm meslektaş ve hukukçulara yararlı olmasını diliyorum, çalışmaya katkı sunan arkadaşlarımı kutluyorum.

SUNU

Av. Tayfun AKTAŞ

Vergi ve İdare Hukuku Merkezi Başkanı

Tarihin bilinen en eski dönemlerinden beri varlığını koruyan, ilk demokrasi mücadelelerinin çıkış noktası olan vergi, halen olduğu yer açısından demokrasi mücadelesinin nesnesi olma özelliğini sürdürmektedir.

“*Vergi ödevinin niteliğine, vergi borcunun doğması ve ortadan kalkmasına ilişkin maddi ve şekli kurallar bütünü*”¹ biçiminde tanımlanan ve kamu hukuku içerisinde bölümlenen vergi hukukunun ülkemizdeki gelişimi açısından iki önemli aşama göze çarpmaktadır. Birincisi; vergi hukukunun hukuk fakültelerinde ayrı bir anabilim dalı altında, bağımsız bir ders olarak okutulmaya başlanması, diğeri de 1982 yılında gerçekleştirilen idari yargı reformu ile oluşturulan vergi yargılaması sistemidir.

Ülkemiz hukuk tarihi açısından özel hukuk ve kamu hukukun diğer alt bilim dallarının düzenlenme ve gelişim tarihlerine göre öğretilde diğer hukuk dallarına nazaran oldukça genç bir bilim dalı olan vergi hukuku, uygulamada yaşına ters orantılı bir iş yükü altındadır. “**Vergi Mahkemeleri Karar Türlerinin Konularına Göre Dağılımı**”² hakkındaki istatistiğe göre 2005 yılı içerisinde vergi mahkemelerinde açılan dava sayısı 58.511 olup sistem içerisinde azalan değil artan oranlı bir özellik göstermektedir. Bu artışı hukuk devletinde mükellefin vergi mahkemelerine olan güveni ve bu güvenin gelişimi olarak algılamamız yanlış olmayacaktır. Ya da eş söyleyişle bu gelişme “*hukuk devleti kavramlarına kaybolan değerlerini iade*”³ şeklinde de okunabilir. Bu-

nunla birlikte vergi hukukunun özellikle hukuk kökenli uygulayıcılar tarafından uygulanmamasının doğal sonucu olarak mükellef nezdinde hukuk nosyonu/bilgisi eksikliğine dayalı hak kayıplarının varlığı ve önlenemediği de bir gerçektir.

Vergi ve İdare Hukuku Merkezi kurulduğu 2006 yılından itibaren ve öncesinde komisyon olarak vergi hukukunun güncel sorunlarına ilişkin düzenlemiş olduğu atölye çalışması ve geniş katımlı panel organizasyonları ile etkinliklerini sürdürmektedir. Her yıl seçilen bir vergi hukuku sorunsalını öğreti, idare ve yargının yetkin temsilcileri ile tartışarak konuya dikkat çekmeyi hedefleyen merkezimiz, bu yıl da Mart ayında gerçekleştirilecek olan “Vergi Hukukunda Yorum ve İspat” konulu panel ile güncelliğini koruyan başka bir sorunsala, alanının yetkinleri ile çözüm arayacaktır.

Hazırlanmış olan özel sayının 25 Şubat-02 Mart tarihleri arasında kutlanacak 19. vergi haftasına denk gelmesi de çalışmaların anlamını bütünlük bakımından güzel bir tesadüftür.

“5736 Sayılı Bazı Kamu Alacaklarının Uzlaşma Usulü ile Tahsili Hakkında Kanun”un da henüz yürürlüğe girdiği bugünlerde konunun önemini altını çizme, vergi yargılamasına dikkat çekerek meslektaşlarımıza karşılaştıkları uyuşmazlıklarda alternatif bakış açıları sunma amacıyla hazırladığımız bu özel sayının başta hukukçular olmak üzere ilgilienlere yararlı olmasını diliyoruz.

(1) ÖNCEL, Mualla/KUMRULU, Ahmet/ ÇAĞAN, Nami, *Vergi Hukuku*, Ankara 2006, s.2.

(2) <http://www.adli-sicil.gov.tr/ISTATISTIKLER/1996/tdari7.htm>

(3) SABAN, Nihal, *Vergi Yargısının Etkinliği*, İstanbul 2000, s.110.

**İSTANBUL BAROSU
VERGİ VE İDARE HUKUKU MERKEZİ**

Koordinatör	Av. MUAMMER AYDIN
Başkan	Av. TAYFUN AKTAŞ
Başkan Yardımcısı	Av. OYA ŞAHİN
Sekreter	Av. ASLI GEÇGİL

ÜYELER

Av. İFAKET AYDEMİR
Av. BURHAN ÖĞÜTCÜ
Av. MEHMET KAYA
Av. OĞUZ ÇETİNKAYA
Av. ESER GÜLTEKİN
Av. MURAT SADAK
Av. GÜL ALTUN
Av. TAYFUN GÜNER