

SİRKÜLER
Sayı: 2011/127

İstanbul, 17.05.2011
Ref: 4/127

Konu:

ANAYASA MAHKEMESİ 6183 SAYILI AMME ALACAKLARININ TAHSİL USULÜ HAKKINDA KANUN BAŞTA OLMAK ÜZERE DİĞER BAZI KANUNLARDA DA DÜZENLEMELER İÇEREN 5766 SAYILI KANUNUN 6183 SAYILI KANUNA İLİŞKİN OLAN GEÇİCİ BİRİNCİ MADDESİNİN YÜRÜRLÜĞÜNÜN DURDURULMASINA KARAR VERMİŞTİR

Anayasa Mahkemesi Başkanlığı'nın 5766 sayılı Kanunu geçici 1. maddesinin yürürlüğünün durdurulmasına ilişkin kararı 14.05.2011 tarih ve 27934 sayılı Resmi Gazete'de yayınlanmıştır. Yürürlüğü durdurulan maddeye aşağıda yer verilmiştir:

***Geçici Madde 1:** Bu Kanunla 6183 sayılı Kanunda yapılan değişiklikler ve eklenen hükümler, hükümlerin yürürlüğe girdiği tarih itibarıyla tahsil edilmemiş bulunan amme alacakları hakkında da uygulanır.*

06.06.2008 tarih ve Mükerrer 26898 sayılı Resmi Gazete'de yayınlanan 5766 sayılı Kanun hakkında tarafınıza 2008/96 sayılı sirkülerimiz ile bilgi vermiştik.

Anayasa Mahkemesinin yürürlüğü durdurma kararı özellikle; 5766 sayılı Kanunun 3. ve 4. maddeleri ile 6183 sayılı Kanunun 35. ve mükerrer 35. maddelerinde yer verilen kanuni temsilcilerin ve limited şirket ortaklarının sorumluluğunu düzenleyen hükümler açısından önem arz etmektedir.

5766 sayılı Kanun ile 6183 sayılı Kanunun 35. maddesine;

"Ortağın şirketteki sermaye payını devretmesi halinde, payı devreden ve devralan şahıslar devir öncesine ait amme alacaklarının ödenmesinden birinci fıkra hükmüne göre müteselsilen sorumlu tutulur.

Amme alacağının doğduğu ve ödenmesi gerektiği zamanlarda pay sahiplerinin farklı şahıslar olmaları halinde bu şahıslar, amme alacağının ödenmesinden birinci fıkra hükmüne göre müteselsilen sorumlu tutulur."

Mükerrer 35. maddesine de;

"Amme alacağının doğduğu ve ödenmesi gerektiği zamanlarda kanuni temsilci veya teşekkülü idare edenlerin farklı şahıslar olmaları halinde bu şahıslar, amme alacağının ödenmesinden müteselsilen sorumlu tutulur.

Kanuni temsilcilerin sorumluluklarına dair 213 sayılı Vergi Usul Kanununda yer alan hükümler, bu maddede düzenlenen sorumluluğu ortadan kaldırmaz."

fıkraları eklenmişti.

Anayasa Mahkemesinin yürütmeyi durdurma kararı sonrasında, 06.06.2008 tarihinden önceki dönemlere ilişkin olarak amme alacağının takibi ve tahsili açısından kanuni temsilcilerin ve limited şirket ortaklarının sorumlulukları açısından 6183 sayılı Kanunun 5766 sayılı Kanun ile değişmeden önceki aşağıdaki hükümleri uygulanacaktır:

Madde 35: Limited şirketlerin amme borçları

Limited şirket ortakları şirketten tahsil imkanı bulunmayan amme alacağından sermaye hisseleri oranında doğrudan doğruya sorumlu olurlar ve bu Kanun hükümleri gereğince takibe tabi tutulurlar.

Mükerrer Madde 35: Kanuni temsilcilerin sorumluluğu

Tüzel kişilerle küçüklerin ve kısıtlıların, vakıflar ve cemaatler gibi tüzel kişiliği olmayan teşekküllerin mal varlığından tamamen veya kısmen tahsil edilemeyen veya tahsil edilemeyeceği anlaşılan amme alacakları, kanuni temsilcilerin ve tüzel kişiliği olmayan teşekkülü idare edenlerin şahsi mal varlıklarından bu Kanun hükümlerine göre tahsil edilir.

Bu madde hükmü, yabancı şahıs veya kurumların Türkiye'deki mümessilleri hakkında da uygulanır.

Tüzel kişilerin tasfiye haline girmiş veya tasfiye edilmiş olmaları, kanuni temsilcilerin tasfiyeye giriş tarihinden önceki zamanlara ait sorumluluklarını kaldırmaz.

Temsilciler, teşekkülü idare edenler veya mümessiller, bu madde gereğince ödedikleri tutarlar için asıl amme borçlusuna rücu edebilirler.

Saygılarımızla,

**DENGGE DENETİM YEMİNLİ
MALİ MÜŞAVİRLİK A.Ş.**

EK:

Anayasa Mahkemesi Başkanlığı'nın 28.04.2011 tarih ve E.2009/39 K. 2011/23 (Yürürlüğü Durdurma) No.11 kararı.

ANAYASA MAHKEMESİ KARARI

Anayasa Mahkemesi Başkanlığından:

Esas Sayısı : 2009/39

Karar Sayısı : 2011/23 (Yürürlüğü Durdurma)

Karar Günü : 28.4.2011

YÜRÜRLÜĞÜN DURDURULMASI İSTEMİNDE BULUNAN : Hatay 1. Vergi Mahkemesi

YÜRÜRLÜĞÜN DURDURULMASI İSTEMİNİN KONUSU : 4.6.2008 günlü, 5766 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanunda ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun'un Geçici 1. maddesinin, Anayasa'nın 2., 10., 38. ve 73. maddelerine aykırılığı savıyla iptaline ve yürürlüğünün durdurulmasına karar verilmesi istemidir.

YÜRÜRLÜĞÜN DURDURULMASI İSTEMİNİN İNCELENMESİ

Yürürlüğün durdurulması istemini de içeren dava dilekçesi ve ekleri, bu konudaki yürürlüğü durdurma ve esas inceleme raporu ile ekleri, iptali istenilen kural, dayanılan Anayasa kuralları ve bunların gerekçeleri ile öteki yasama belgeleri okunup incelendikten sonra gereği görülmüşü düşünülür:

4.6.2008 günlü, 5766 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanunda ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun'un Geçici 1. maddesi, 28.4.2011 günlü, E. 2009/39, K. 2011/68 sayılı kararla iptal edildiğinden, bu maddenin, uygulanmasından doğacak sonradan giderilmesi güç veya olanaksız durum ve zararların önlenmesi ve iptal kararının sonuçsuz kalmaması için kararın Resmî Gazete'de yayımlanacağı güne kadar YÜRÜRLÜĞÜNÜN DURDURULMASINA, 28.4.2011 gününde OYBİRLİĞİYLE karar verildi.

Başkanvekili
Serruh KALELİ

Üye
Fulya KANTARCIOĞLU

Üye
Ahmet AKYALÇIN

Üye
Mehmet ERTEN

Üye
Fettah OTO

Üye
Serdar ÖZGÜLDÜR

Üye
Zehra Ayla PERKTAŞ

Üye
Recep KÖMÜRCÜ

Üye
Alparslan ALTAN

Üye
Engin YILDIRIM

Üye
Nuri NECİPOĞLU

Üye
Hicabi DURSUN

Üye
Celal Mümtaz AKINCI

Üye
Erdal TERCAN