

**SİRKÜLER**  
Sayı: 2010/60

İstanbul, 25.05.2010  
Ref: 4/60

**Konu:**

**08 TEMMUZ 2010 TARİHİNDE YÜRÜRLÜĞE GİRECEK OLAN ANAYASA MAHKEMESİNİN GELİR VERGİSİ TARİFESİNİN %35'LİK DİLİMİNİN ÜCRET GELİRLERİNE UYGULANMASI AÇISINDAN İPTALİ KARARI SONRASINDA YÜRÜRLÜK TARİHİNE KADAR BU ORANDAN GELİR VERGİSİ KESİLEN ÜCRETLER AÇISINDAN AÇILABİLECEK DAVALAR HAKKINDA**

Bilindiği üzere Anayasa Mahkemesi, Gelir Vergisi Kanununun 103. maddesinde yer alan vergi tarifesindeki "... fazlası % 35 oranında ..." ibaresinin, "ücret gelirleri" yönünden iptaline karar vermişti. Söz konusu karar, Anayasa Mahkemesi tarafından **15.10.2009** tarihli toplantısında alınmış ve **08.01.2010** tarih, 27456 sayılı Resmi Gazete yayınlanmıştı. Kararda iptal kararının Resmi Gazetede yayımından 6 ay sonra (**08.07.2010**) yürürlüğe girmesi hükmeye bağlanmıştı.

Anayasa Mahkemesinin iptal kararını **Gelir İdaresi Başkanlığı** da kendi internet sitesi aracılığıyla duyurmuş ve söz konusu duyuruda,

**"ücretlerin vergilendirilmesine ilişkin kararın Resmi Gazete'de yayımlanmasını takip eden altıncı ayın sonunda yürürlüğe girecek olması nedeniyle anılan hükümlerle ilgili uygulamalar, söz konusu süre içinde yeni bir düzenleme yapıncaya kadar aynen devam edecektir."**

açıklamasına yer vermişti. Bu çerçevede, çalışanlara yapılan ücret ödemeleri Anayasaya aykırı olduğu gerekçesiyle iptal olunan, (**bu iptalin yürürlük tarihi 08.07.2010** ) bir tarife üzerinden vergilendirilmeye devam edilmektedir.

Konu hakkında,

- **2010/13** sayılı ve "Ücretler Üzerinden Hesaplanacak Gelir Vergisinde Dikkate Alınacak Gelir Vergisi Tarifesi Hakkında Anayasa Mahkemesi İptal Kararı Sonrasında Muhtasar Beyannamelerin İhtirazi Kayıtlı Beyan Edilmesi Ve Dava Açılması" başlıklı **sirkülerimiz** ile
- **2009/16** sayılı ve "Anayasa Mahkemesi İptal Kararı Sonrasında Ücretler Üzerinden Hesaplanacak Gelir Vergisinde Dikkate Alınacak Gelir Vergisi Tarifesi Ve İhtirazi Kayıtlı Beyan Verilmesi Tartışması" başlıklı **açıklamalı sirküler raporumuz**

tarafınıza gönderilmiştir.

Anayasa Mahkemesi kararına göre, iptal edilen düzenlemenin iptaline ilişkin kararın Resmi Gazetede yayımlanmasını takip eden altıncı ayın sonunda yürürlüğe gireceği, dolayısıyla belirtilen tarihe kadar %35 oranı üzerinden ödenen vergilerin iadesinin talep edilemeyeceği sonucuna ulaşılmakla birlikte, benzer konularda verilen bazı Danıştay kararlarında, Resmi Gazete’de yayınlanmasa ve yürürlüğe girmemiş olsa da mahkemeler tarafından görülmekte olan davalarda Anayasa’ya aykırılığı saptanmış düzenlemelere göre karar verilmemesi gerektiği yönünde yaklaşımlara rastlanmaktadır.

Bu yaklaşımlara bağlı olarak bazı kurumlar yüksek ücret elde edilmesine bağlı olarak gelir vergisi diliminin yükselmesi sebebiyle **%35 oranında gelir vergisi kesintisi yaptığı** çalışanları adına dava açmışlardı. Ancak bu davaların **bir kısmı** ilk derece mahkemeleri tarafından, *“söz konusu davanın “vergi sorumlusu” konumunda olan şirketler tarafından açılmayacağı, ancak hukuki işlemde dolaylı menfaati ihlal edilenler yani “mükellef” konumunda olan ücret geliri elde edenler tarafından açılabileceği”* gerekçesiyle “ehliyet” yönünden reddedilmiştir.

Bu kapsamda, 2010/Nisan ayı ve izleyen dönemlerde ücretleri üzerinden %35 vergi kesintisi yapılan çalışanlar hakkında vergi sorumlusu işverenler yerine dilemeleri halinde vergi mükellefi pozisyonunda olan ücretlilerin ücret ödemesini takiben 30 gün içinde doğrudan vergi mahkemesine dava açmaları mümkündür.

Geçmiş dönemlere ilişkin olarak, hata düzeltme prosedürü izlenerek, iade talebinde bulunulabilir. Geçmiş dönemlerde %35 oranı üzerinden kesilen vergilerin iadesi için ücretlilerin öncelikle verginin yatırıldığı vergi dairesine başvurmaları gerekmektedir (Dilekçeye söz konusu aylara ait ücret bordroları da eklenmelidir). Düzeltme başvurusu üzerine, vergi dairesinden red cevabı gelmesi veya başvurudan itibaren 60 gün içinde cevap verilmemesi halinde, red cevabını ya da 60 günlük süre içerisinde cevap verilmediği hallerde 60 günün bitimini izleyen 30 gün içinde Gelir İdaresi Başkanlığına (GİB) şikayet yoluyla dilekçeyle başvurulmalıdır. GİB’e yapılan şikayet başvurusuna olumsuz cevap verilmesi veya 60 gün içinde cevap verilmemesi halinde, red cevabını ya da 60 günlük süre içerisinde cevap verilmediği hallerde 60 günün bitimini izleyen 30 gün içinde vergi mahkemesi nezdinde dava açılması yoluna gidilebilecektir. **Ancak bu tarz davaların bugüne kadar benzer olaylardaki yargı kararları dikkate alındığında reddedilme ihtimalinin çok yüksek olduğunu söyleyebiliriz.**

Ücretlilerin dava açmaya karar vermeleri halinde açılacak her bir dava için 90 TL ile 105 TL arasında masraf yapmaları, ayrıca davayı kaybetmeleri durumunda mahkeme masraflarının ve karşı tarafın avukatlık ücretlerinin karşılanması gibi mali yüklerin ortaya çıkacağını ve vergi yargısında davaların temyiz süreci dahil 2-4 yıl sürebildiğini belirtmek isteriz.

**Anayasa Mahkemesi kararında yürürlük tarihi açıkça altı ay sonrası (08.07.2010) olarak belirlenen bir düzenleme için vergi mahkemelerinde alınacak kararın ücretliler aleyhine olmasının muhtemel olduğu görüşünderiz.**

Öte yandan ücret tarifelerinin yıllık olduğu konusunu da önemle hatırlatmakta yarar görmekteyiz. İşverenlerin kararın yürürlük tarihi olan 08.07.2010 tarihinden itibaren Bakanlığın açıklayacağı yeni tarifeyi uygulamaya başlamaları ile birlikte önceki aylık dönemlerde yapılmış kesintilerin yıllık global ücret vergilerinden düşülmesi söz konusu olabilecektir. Bu durumda daha önce yüksek (%35) oranından yapılmış olan vergi kesintisi yeni (%30) oranda yapılan kesinti tutarından düşecek ve böylece yapılmış olan fazla kesinti kendiliğinden düzeltilmiş olacaktır. Açılmış olan davalar yönünden ise iade talebinin bu tür bir düzeltmeyi engelleyebileceği, en azından karışıklık yaratacağı unutulmamalıdır.

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