



SİRKÜLER

Sirküler No : 2015/22

Sirküler Tarihi :16.02.2015

Konu : Kredi Vermeye Yetkili Grup Şirketinden Alınan Kredi İçin Tevkifat Yapılmayacağına Dair Bir Danıştay Kararı

Bilindiği gibi; 5520 sayılı Kurumlar Vergisi Kanunu'nun 30.maddesine göre; dar mükellefiyete tabi kurumların vergi kesintisine tabi kazanç ve iratlarından yapılacak vergi kesintisi oranları Bakanlar Kurulu tarafından belirlenmektedir.

2007 yılında yürürlükte olan 2006/11447 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı'nın 2.maddesinin "e" bendi aşağıdaki gibidir.

“e. Her nevi alacak faizlerinden;

i. Yabancı devletler, **uluslararası kurumlar veya yabancı banka ve kurumlardan** alınan her türlü krediler için ödenecek faizlerden (katılım bankalarının kendiusullerine göre yurt dışından sağladıkları fonlar ve benzeri kaynaklar için ödedikleri kar payları dahil) % 0,

ii. Diğerlerinden % 10,”

Danıştay 4.Dairesi'nin 2013 yılında verdiği bir kararın ilgili kısmı aşağıdaki gibidir.

“..

30.12.2006 tarih ve 26392 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan ve olay tarihinde yürürlükte olan 2006/11447 sayılı Bakanlar Kurulu kararının 2'nci maddesinin, "e" bendinde, her nevi alacak faizlerinden; yabancı devletler, uluslararası kurumlar veya yabancı banka ve kurumlardan alınan her türlü krediler için ödenecek faizlerden (katılım bankalarının kendi usullerine göre yurt dışından sağladıkları fonlar ve benzeri kaynaklar için ödedikleri kar payları dahil) %0, sözü edilenler dışındaki kurumlardan alınan krediler için ödenecek faizlerden ise %10 oranında tevkifat yapılacağı belirlenmiş olup, söz konusu Kanun ve Bakanlar Kurulu Kararında, **tevkifat yapılabilmesi için kredinin münhasıran kredi hizmeti veren kurumlardan alınması gerektiği yolunda herhangi bir düzenlemeye yer verilmediği** gibi diğer yandan, **kredi alınan kurum olan ... Finance Management GmbH şirketinin ana sözleşmesinin inceleme raporuna ekli tercümesinde, şirketin faaliyet konusunun Avusturya ve yurtdışında bulunan grup şirketlerine "değerli kağıtların denetimi yasasına tabi işlemlere ve bankacılık yasası bağlamındaki bankacılık işlemlerine ilişkin faaliyetler hariç olmak üzere"** her türlü finans hizmeti sağlamak olduğunun belirtildiği, dolayısıyla kredi vermeye yetkili bir kurum olduğu anlaşılan şirkete yapılan faiz ödemelerine ilişkin olarak vergi kesintisi yapma zorunluluğu bulunmadığından yapılan tarhiyatta hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

“..”



03.02.2009 tarihinde yürürlüğe giren ve halen yürürlükte bulunan 2009/14593 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı'nın 1.maddesinin 5.bendi aşağıdaki gibidir.

"..

5 - Her nevi alacak faizlerinden;

- a) Yabancı devletler, uluslararası kurumlar veya yabancı bankalardan ya da bulunduğu ülkede mutad olarak kredi vermeye yetkilendirilmiş olup sadece ilişkili bulunduğu kurumlara değil tüm gerçek ve tüzel kişilere kredi veren kurumlardan alınan her türlü krediler için ödenecek faizlerden (katılım bankalarının kendi usullerine göre yurt dışından sağladıkları fonlar ve benzeri kaynaklar için ödedikleri kâr payları dahil) % 0,
- b) Bankaların 5411 sayılı Bankacılık Kanunu uyarınca uygun görülen ikincil sermaye benzeri kredileri ile bankaların ve diğer kurumların bir akım veya varlık portföyüne dayalı olarak yurt dışında menkul kıymetleştirme yöntemiyle temin ettikleri kredileri için ödenecek faizlerden % 1,
- c) Katılım bankaları tarafından ödenen kâr payları hariç olmak üzere, mal tedarikinden kaynaklanan vade farkları üzerinden % 5,
- ç) Diğerlerinden % 10,

.."

Görüldüğü gibi, eski düzenlemede sadece "yabancı kurum" olarak ifade edilen "**kurum**" ifadesi, yeni düzenlemede "**bulunduğu ülkede mutad olarak kredi vermeye yetkilendirilmiş olup sadece ilişkili bulunduğu kurumlara değil tüm gerçek ve tüzel kişilere kredi veren kurum**" olarak ayrıntılı şekilde ifade edilmiştir.

Sonuç olarak; yürürlükteki mevzuata göre, Türkiye'deki bir şirket yurt dışında mukim bir şirketten borç para kullanması durumunda, ödenecek faizler üzerinden vergi tevkifatı yapılmaması için söz konusu şirketin;

- Bulunduğu ülkede mutad olarak kredi vermeye yetkilendirilmiş olması,
 - Sadece ilişkili bulunduğu kurumlara değil tüm gerçek ve tüzel kişilere kredi veren bir kurum olması,
- gerekmektedir.

Bilgilerinize sunarız.

Saygılarımızla,

KAPSAM YMM LTD. ŞTİ.

-



Kapsam Yeminli Mali Müşavirlik Ltd. Şti.

Eski Üsküdar Yolu No:8
Bodur İş Merkezi K.4 D.17
İçerenköy-Ataşehir / İSTANBUL
Tel: (216) 575 78 92 (Pbx)
Faks: (216) 575 78 94
kapsam@kapsamymm.com
www.kapsamymm.com



4. Daire 2013/301 E. , 2013/3589 K.

- **BANKACILIK FAALİYETİ**
- **VERGİ TEVKİFATI**
- **FAİZ**

"İçtihat Metni"

Özeti : *Kredi vermeye yetkili grup şirketinden alınan kredi için tevkifat yapılmayacağı hakkında.*

Temyiz Eden Taraflar : 1- ... Ev Aletleri Sanayi Ticaret Anonim Şirketi

Vekili : Av. ...

2- Büyükmükellefler Vergi Dairesi Başkanlığı

Vekili : Av. ...

İstemin Özeti : Davacı şirket adına, yurtdışında mukim grup şirketinden yapılan borçlanmalarına ilişkin olarak ödenen faiz üzerinden tevkifat yapılmadığı ileri sürülerek tekerrür hükümleri uygulanarak vergi ziyayı cezalı olarak salınan 2007/5,6,8,9,10,12'nci dönemleri kurum (stopaj) vergisinin kaldırılması istemiyle dava açılmıştır. İstanbul 8. Vergi Mahkemesinin 01/10/2012 günlü ve E:2012/888, K:2012/2958 sayılı kararıyla; olayda, davacı kurumun aldığı kredi karşılığı faiz ödemesinde bulunduğu Viyana'da mukim grup şirketi olan ... Finance Management GmbH Şirketinin bankacılık faaliyeti izni ya da ruhsatının bulunmadığı, sadece ilişkili şirketlere finansman temini ve şirket sermayesinin idaresi amacı ile kurulduğu dolayısıyla mevzuatta öngörülen finans kurumlarından olmadığından cezalı tarhiyatta yasaya aykırılık görülmediği, tekerrüre dayanak alınan 2006/12 dönemi vergi ziyayı cezasına ilişkin ihbarnamenin 15.6.2007 tarihinde tebliğ edildiği ve ödenerek kesinleştiği, tekerrür için kesinleşmeyi izleyen yıl olan 2008 yılından itibaren işlenmiş bir fiil bulunmadığı gerekçesiyle davanın kısmen kabulüne, kısmen reddine karar verilmiştir. Taraflar hukuka aykırı olduğunu ileri sürerek kararın bozulmasını istemektedirler

Savunmanın Özeti : Davalı İdare temyiz isteminin reddi gerektiğini savunmuş, davacı savunma vermemiştir.

Tetkik Hakimi Erkan Kunduracı'nın Düşüncesi : 5520 sayılı Kanununun 30'uncu maddesi ve 2006/11447 sayılı Bakanlar Kurulu Kararında, mühhasıran finansman hizmeti vermeyen kurumlardan alınan krediler nedeniyle ödenen faizler üzerinden tevkifat yapılacağına dair belirleme bulunmadığından, kararın vergi ve cezaya ilişkin kısmının bozulması, davalı İdarenin temyiz isteminin reddi gerektiği düşünülmektedir.

A Member Of



Kapsam Yeminli Mali Müşavirlik Ltd. Şti.

Eski Üsküdar Yolu No:8
Bodur İş Merkezi K.4 D.17
İçerenköy-Ataşehir / İSTANBUL
Tel: (216) 575 78 92 (Pbx)
Faks: (216) 575 78 94
kapsam@kapsamymm.com
www.kapsamymm.com



TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Dördüncü Dairesince, dava dosyasının tekemmül ettiği anlaşıldığından davacının yürütmenin durdurulması isteminin incelenmesine gerek görülmemeyerek işin esası incelenip gereği görüldü:

Davalı İdarenin, vergi ziyai cezasının tekerrür hükümlerinin uygulanarak kesilen kısmıyla ilgili olarak ileri sürdüğü iddialar kararın bu kısmının dayandığı gerekçeler karşısında yerinde ve kararın bozulmasına gerektirecek nitelikte görülmemiştir.

Davacı şirketin temyiz istemine gelince;

5520 sayılı Kurumlar Vergisi Kanunu'nun 30. maddesinin 1. fıkrasının ç bendinde; dar mükellefiyete tabi kurumların Gelir Vergisi Kanununun 75. maddesinin ikinci fıkrasının (1), (2), (3) ve (4) numaralı bentlerinde sayılanlar hariç olmak üzere menkul sermaye iratları üzerinden, bu iratları avanslar da dahil olmak üzere nakden veya hesaben ödeyen veya tahakkuk ettirenler tarafından % 15 oranında kurumlar vergisi kesintisi yapılacağı, maddenin 8. fıkrasında ise; Bakanlar Kurulunun yukarıdaki fıkralarda belirtilen vergi kesintisi oranlarını, gelir unsurları veya faaliyet konuları itibarıyla ayrı ayrı belirlemeye, sıfıra kadar indirmeye veya yukarıdaki fıkralarda belirtilen oranın bir katına kadar artırmaya yetkili olduğu hükmünün getirildiği, 5520 sayılı Kanunun 30. maddesiyle verilen yetki ile 30.12.2006 günlü 26392 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 2006/11447 sayılı Bakanlar Kurulu Kararının 2. maddesinde ise her nevi alacak faizlerinden; i) Yabancı devletler, uluslararası kurumlar veya yabancı banka ve kurumlardan alınan her türlü krediler için ödenecek faizlerden (katılım bankalarının kendi usullerine göre yurt dışından sağladıkları fonlar ve benzeri kaynaklar için ödedikleri kâr payları dahil) % 0, ii) Diğerlerinden % 10 Oranında tevkifat yapılacağı belirtilmiştir.

Dosyanın incelenmesinden, elektrikli, elektronik ve medikal gereçler ile bunlarda kullanılan parçaların satışı ve pazarlaması işi ile uğraşan davacı şirketin hesap ve işlemlerinin incelenmesi sonucu, şirketin Viyana'da mukim ... Finance Management GmbH isimli grup şirketinden kullanmış olduğu krediler için ödediği faiz tutarı üzerinden vergi tevkifatı yapmadığı ileri sürülerek bulunan matrah farkı üzerinden tekerrür hükümleri uygulanarak vergi ziyai cezalı olarak tarhiyat yapıldığı görülmüştür.

30.12.2006 tarih ve 26392 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan ve olay tarihinde yürürlükte olan 2006/11447 sayılı Bakanlar Kurulu kararının 2'nci maddesinin, "e" bendinde, her nevi alacak faizlerinden; yabancı devletler, uluslararası kurumlar veya yabancı banka ve kurumlardan alınan her türlü krediler için ödenecek faizlerden (katılım bankalarının kendi usullerine göre yurt dışından sağladıkları fonlar ve benzeri kaynaklar için ödedikleri kar payları dahil) %0, sözü edilenler dışındaki kurumlardan alınan krediler için ödenecek faizlerden ise %10 oranında tevkifat yapılacağı belirlenmiş olup, söz konusu Kanun ve Bakanlar Kurulu Kararında, tevkifat yapılabilmesi için kredinin münhasıran kredi hizmeti veren kurumlardan alınması gerektiği yolunda herhangi bir düzenlemeye yer verilmediği gibi diğer yandan, kredi alınan kurum olan ... Finance Management GmbH şirketinin ana sözleşmesinin inceleme raporuna ekli tercümesinde, şirketin faaliyet konusunun Avusturya ve yurtdışında bulunan grup şirketlerine "değerli kağıtların denetimi yasasına tabi işlemlere ve bankacılık yasası bağlamındaki bankacılık işlemlerine ilişkin faaliyetler hariç olmak üzere" her türlü finans hizmeti sağlamak olduğunun belirtildiği, dolayısıyla kredi vermeye yetkili bir kurum olduğu anlaşılan şirkete yapılan faiz ödemelerine ilişkin olarak vergi kesintisi yapma zorunluluğu bulunmadığından yapılan tarhiyatta hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle davalı İdarenin temyiz isteminin reddine, davacının temyiz isteminin kabulüyle İstanbul 8. Vergi Mahkemesinin 01/10/2012 günlü ve E:2012/888, K:2012/2958 sayılı kararının vergi ve cezaya ilişkin hüküm fıkrasının bozulmasına, vergi ziyai cezalarının tekerrür nedeniyle kesilen fazlaya ilişkin kısımlarının iptaline yönelik hüküm fıkrasının onanmasına 17/05/2013 gününde oyçokluğuyla karar verildi.