

Gecikme Zammı ve KDV Çelişki

Gümrükler Genel Müdürlüğü'nün "İthalatta KDV Matrahı" isimli 03.11.2023 tarih ve 90236029 sayılı (Gelir İdaresi Başkanlığı'nın 20.10.2023 tarih ve 87100 sayılı) yazısında kısaca; [İthalatta KDV matrahına dahil olup zamanında tahsil edilmeyen vergiler üzerinden hesaplanan ilave tutarlar da ithalatta KDV matrahını etkilemekte olup geçici ithal edilen eşyanın serbest dolaşıma girişi neticesinde 4458 sayılı Kanunun 207'nci maddesi kapsamında tahsil edilen tutarın (6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanununun 51 inci maddesine göre tespit edilen gecikme zammının) ithalat işlemi nedeniyle ortaya çıkan bir yükümlülük olarak 3065 sayılı Kanunun 21/c maddesi kapsamında ithalatta KDV matrahına dahil edilmesinin gerektiği belirtilmiştir.

İlgi yazılarda belirtilen "Gecikme zammının 3065 sayılı Katma Değer Vergisi Kanunu'nun 21/c maddesi kapsamında ithalatta KDV matrahına dahil edilmesinin gerektiği" hususu; birçok açıdan hukukun genel kurallarına vergilendirme prensiplerine, ilgili mevzuata ve KDV Kanununa aykırıdır.

Söyle ki:

1) 3065 sayılı Katma Değer Vergisi Kanunu'na ve özellikle 21.maddesine (21/c'ye) aykırıdır.

KDV Kanunu'nun 21/c. maddesinde aynen: "Gümrük beyannamesinin tescil tarihine kadar yapılan diğer giderler ve ödemelerden vergilendirilmeyenler ile mal bedeli üzerinden hesaplanan fiyat farkı, kur farkı gibi ödemeler" in ithalatta KDV matrahına katılacağı belirtilmiştir.

4458 sayılı Gümrük Kanunu'nun 207.maddesinde belirtilen "Gecikme Zammı": 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanununun 51. maddesine göre tespit edilen gecikme zammıdır. Bilindiği üzere, Gümrük vergileri kesinleştikten sonra Gümrük Kanunu'na göre verilen süre içinde ödenmemesi durumunda, 6183 sayılı Kanun hükümlerine göre takibi yapılmakta ve Amme alacağının ödeme müddeti içinde ödenmeyen kısma vadenin bitim tarihinden itibaren tahsil tarihine kadar Gecikme Zammı tatbik edilmektedir.

Gecikme Zammı; KDV Kanunu'nun 21. maddesinde (21/a maddesi; İthal edilen malın gümrük vergisi tarhına esas olan kıymeti/ Gümrük Kıymeti, 21/b maddesi; İthalat sırasında ödenen her türlü vergi, resim, harç ve paylar, 21/c maddesi; Gümrük beyannamesinin tescil tarihine kadar yapılan diğer giderler ve ödemelerden vergilendirilmeyenler ile mal bedeli üzerinden hesaplanan fiyat farkı, kur farkı gibi ödemeler.) sayılan matrah unsurlarından hiç birisine girmemektedir.

2) Gecikme zammı, Gecikme faizi ve Cezalar -İthalatta- KDV matrahına girmemektedir.

3) Anayasamızın 73.maddesinde belirtilen "... Vergi, resim, harç ve benzeri mali yükümlülükler kanunla konular, değiştirilir veya kaldırılır." vergilendirme prensiplerine aykırıdır.

4) Gecikme zammının ithalatta KDV matrahına katılması bir hukuki imkânsızlıktır.

Hukuki imkânsızlık: Bir idari işlemin yerine getirilmesinin hukuken imkânsız olduğunu ifade eder. Genel anlamda bir idari işlemin yetki, şekil, sebep, konu ve amaç (maksat) olmak üzere beş temel unsuru söz konusu olup, bu unsurlardan herhangi birisinin hukuka aykırı olması o idari işlemin iptalini gerektirir.

Bu anlamda, *bir idari işlemin geçerli olabilmesi için o işlemin konusunun imkânsız olmaması gerekmektedir.*

Konusu imkânsız olan bir idari işlemin iptal edilmesi gerekir.

5) Gecikme zammı; 3065 sayılı Katma Değer Vergisi Kanunu'nun 1 ilâ 5.maddelerinde sayılan "Verginin konusunu teşkil eden işlemler" (mal veya hizmet teslimi) arasında yoktur.

Hukuki dayanak ve gerekçeleri çoğaltmak mümkündür.

Sonuç olarak;

1- Söz konusu uygulamanın en kısa süre içinde iptal edilmesi/ yürürlükten kaldırılması, bu konuda düzenlenecek ek tahakkuk ve ceza kararlarına ilgili mükelleflerce Gümrük Kanunu'nun 242.maddesi kapsamında itiraz edilmesi ve gerektiğinde ilgili vergi mahkemesine dava açılması,

2- Bundan böyle Maliye ve/veya Gümrük makamlarınca yapılacak (Özelge, Genelge, Tasarruflu Yazı, vb.) düzenlemelerde daha dikkatli, sorumlu ve hukuka uygun davranılması gerekir.

Kerim ÇOBAN -Emekli Gümrük ve Ticaret Başmüfettişi

(Yetkilendirilmiş Gümrük Müşaviri "YGM")

Çoban Gümrük Dış Ticaret Denetim Danışmanlık ve

Yetkilendirilmiş Gümrük Müşavirliği A. Ş.

www.cobangumrukdenetim.com

E Mail: info@cobangumrukdenetim.com

kerim.coban@cobangumrukdenetim.com

k.coban0306@gmail.com

KAYNAKÇA:

- 4458 sayılı Gümrük Kanunu.
- Gümrük Yönetmeliği.
- 3065 sayılı Katma Değer Vergisi Kanunu.
- 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsili Usulü Hakkında Kanun
- Gümrükler Genel Müdürlüğü'nün 03.11.2023 tarih ve 90236029 sayılı yazısı.