

[●] VERGİ MAHKEMESİ BAŞKANLIĞINA

DAVACI: [Ad Soyad], T.C. Kimlik No: [●], [adres]

VEKİLİ: Av. [Ad Soyad], [●] Barosu, sicil no [●], [adres]

DAVALI: [●] Vergi Dairesi Müdürlüğü

DAVA KONUSU: [●] tarih ve [●] sayılı vergi/ceza ihbarnamesiyle müvekkil adına 20[●] takvim yılı için re'sen tarh edilen [●] TL gelir vergisi ile kesilen [●] TL vergi ziyai cezasının kaldırılması talebidir.

TEBLİĞ TARİHİ: [●]

AÇIKLAMALAR

Müvekkil, [●] tarihinde bir ilan sitesinde yayımlanan “evden ödeme asistanlığı” ilanına başvurmuş, kendisinden banka hesabı ve mobil bankacılık bilgileri istenmiş ve hesabı [●] ile [●] tarihleri arasında üçüncü kişilerce kullanılmıştır. Hesap hareketleri nedeniyle [●] Cumhuriyet Başsavcılığının [●] soruşturma numaralı dosyasında soruşturma yürütülmektedir. Vergi müfettişince düzenlenen [●] tarih ve [●] sayılı vergi inceleme raporunda, müvekkilin hesabına giren toplam [●] TL ticari kazanç kabul edilmiş, bu tutar üzerinden re'sen gelir vergisi tarh edilmiş ve vergi ziyai cezası VUK 344 uyarınca [üç kat / yüzde elli artırımlı] olarak kesilmiştir. Dava konusu tarhiyat ve cezanın hukuka aykırı olduğunu gösteren hususlar aşağıda sırasıyla açıklanmıştır.

1. Hesaba giren paralar müvekkilin geliri değildir; gelir, elde edilen kazancın safi tutarıdır (GVK m.1, 2)

Gelir, bir gerçek kişinin bir takvim yılı içinde elde ettiği kazanç ve iratların safi tutarıdır ve kazanç ve iratlar gelirin tespitinde gerçek ve safi miktarlarıyla nazara alınır. Müvekkilin hesap dökümleri, hesaba giren her tutarın aynı gün ve dakikalar içinde başka hesaplara aktarıldığını, hesapta müvekkile kalan bir bakiye oluşmadığını göstermektedir. Müvekkilin hesabından geçen ve müvekkilde kalmayan paralar müvekkilin kazancı olarak kabul edilemez.

2. Vergiyi doğuran olayın gerçek mahiyeti araştırılmamıştır (VUK m.3/B, 134)

Vergilendirmede vergiyi doğuran olay ve bu olaya ilişkin muamelelerin gerçek mahiyeti esastır; vergi incelemesinin amacı da ödenmesi gereken vergilerin doğruluğunu araştırmak ve tespit etmektir. İnceleme raporunda hesabın gerçekte kim tarafından kullanıldığı, hesaba giriş yapılan IP adresleri ve cihaz kayıtları, paranın aktarıldığı hesapların sahipleri ve ceza soruşturmasında bu konuda yapılan tespitler araştırılmamış; hesaba giren brüt tutarın müvekkilin kazancı olduğu varsayımı tek başına tarhiyatın dayanağı yapılmıştır.

3. Re'sen takdir edilen matrah gerçek ve safi tutarı yansıtmamaktadır (VUK m.3/B, 30; GVK m.2)

Re'sen tarhiyat, matrahın defter, kayıt ve belgelere dayanılarak tespit edilemediği hâllerde dahi gerçek mahiyete uygun bir matrah belirlenmesini gerektirir. Raporda hesaba giren tutarların toplamı doğrudan matrah kabul edilmiş, aynı gün hesaptan çıkan tutarlar dikkate alınmamıştır. Bu yöntemle belirlenen matrah, müvekkilin gerçek ve safi kazancını değil, hesaptan geçen para

hacmini göstermektedir. Kabul anlamına gelmemek kaydıyla, aksi kanaat hâlinde dahi, hesaptan çıkan ve iade edilen tutarlar düşülmeden bulunan bir tutar safi kazanç olarak kabul edilemez.

4. Müvekkil ticari faaliyette bulunmamıştır; ticari kazanç tespiti ve yüzde elli artırımı uygulanamaz (GVK m.37; VUK m.344)

Ticari kazanç, ticari ve sınai faaliyetten doğan kazançtır. Müvekkilin bir işyeri, ticari organizasyonu, müşterisi veya bahis faaliyeti üzerinde bir tasarrufu yoktur; hesabı kendisinden habersiz yürütülen işlemlerde kullanılmıştır. Vergi ziyai cezasının yüzde elli artırımlı uygulanması ise mükellefiyet tesis ettirmeden ticari, zirai veya mesleki faaliyette bulunulmasını şart koşar; müvekkilin böyle bir faaliyeti bulunmadığından artırımın şartı gerçekleşmemiştir. Kabul anlamına gelmemek kaydıyla, aksi kanaat hâlinde, artırım öngören fıkra 2/8/2024'te yürürlüğe girdiğinden bu tarihten önceki dönemlere uygulanamaz; kimseye fiili işlediği zaman kanunda öngörülen cezadan daha ağır ceza verilemez (Anayasa m.38/1).

5. VUK 359'daki fiiller gerçekleşmediğinden üç kat vergi ziyai cezası uygulanamaz (VUK m.344, 359)

Vergi ziyai cezasının üç kat uygulanması, vergi ziyasına VUK 359'da sayılan defter, kayıt ve belgelere ilişkin fiillerle sebebiyet verilmesine bağlıdır. Müvekkilin tuttuğu, düzenlediği veya kullandığı bir defter, kayıt veya belge bulunmamakta, raporda da hangi defter veya belgeyle hangi fiilin işlendiği gösterilmemektedir. Bu şart gerçekleşmeden üç kat ceza uygulanması kanuna aykırıdır.

6. Ceza soruşturma dosyasındaki tespitlerin getirilmesi gerekmektedir (İYUK m.20/1)

Mahkemeniz bakmakta olduğu davaya ait her türlü incelemeyi kendiliğinden yapar ve lüzum gördüğü evrakın gönderilmesini ilgili yerlerden isteyebilir. Müvekkilin hesabının kimler tarafından ve hangi cihazlardan kullanıldığına, paranın aktarıldığı hesaplara ve paranın gerçek sahiplerine ilişkin MASAK raporu, bilirkişi raporu ve ifade tutanakları [●] Cumhuriyet Başsavcılığının soruşturma dosyasında bulunmaktadır. Bu belgeler, tarhiyatın dayanağı olan varsayımın gerçek olmadığını ortaya koyacaktır.

DELİLLER

Vergi inceleme raporu ve ihbarname; tebliğ belgesi; banka hesap dökümleri ve aktarım kayıtları; [●] Cumhuriyet Başsavcılığının [●] soruşturma numaralı dosyası (MASAK raporu, bilirkişi raporu, ifade tutanakları); ilan ve yazışma kayıtları; bilirkişi incelemesi ve her türlü yasal delil.

HUKUKİ SEBEPLER

Anayasa m.38; 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu m.7, 20, 27, 37; 213 sayılı Vergi Usul Kanunu m.3, 8, 30, 134, 341, 344, 359; 193 sayılı Gelir Vergisi Kanunu m.1, 2, 37 ve ilgili mevzuat.

SONUÇ VE İSTEM

Açıklanan nedenlerle;

1. Dava konusu re'sen gelir vergisi tarhiyatının ve vergi ziyai cezasının kaldırılmasına,
 2. [●] Cumhuriyet Başsavcılığının [●] soruşturma numaralı dosyasının ve hesap hareketlerine ilişkin banka kayıtlarının getirtilmesine,
 3. Kabul anlamına gelmemek kaydıyla, aksi kanaat hâlinde, hesaba giren paraların aktarıldığı hesapların ve müvekkilde bir tutar kalıp kalmadığının tespiti için bilirkişi incelemesi yaptırılmasına,
 4. Yargılama giderleri ile vekâlet ücretinin davalı idareye yükletilmesine,
- karar verilmesini saygılarımızla arz ve talep ederiz.

[Tarih]

Davacı Vekili

Av. [Ad Soyad]

[e-imza]

EKLER: Vekâletname; ihbarname ve tebliğ belgesi; vergi inceleme raporu; banka hesap dökümleri; soruşturma dosyasına ilişkin belgeler.