



**ANAYASA MAHKEMESİNİN 5838 SAYILI BAZI  
KANUNLARDA DEĞİŞİKLİK YAPILMASI HAKKINDA  
KANUN'UN GEÇİCİ 3. MADDESİNİN "TAHSİL EDİLMİŞ  
TUTARLAR RED VE İADE EDİLMEZ." BİÇİMİNDEKİ SON  
CÜMLESİNİN İPTALİNE İLİŞKİN KARARI**

**ÖZET** : Anayasa Mahkemesince 18.2.2009 günlü, 5838 sayılı Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun'un Geçici 3. maddesinin "Tahsil edilmiş tutarlar red ve iade edilmez." biçimindeki son cümlesinin iptaline karar verilmesi istemine ilişkin olarak "iptal kararı" verildiği açıklaması yapılmıştır.

18.2.2009 tarihli **BAZI KANUNLARDA DEĞİŞİKLİK YAPILMASI HAKKINDA KANUN'un Geçici 3 üncü maddesi ile** 4760 sayılı Kanunun yürürlüğe girdiği **1/8/2002 tarihi ile** Kanuna ekli (II) sayılı listedeki mallardan 87.03 ve 87.04 tarife pozisyonunda yer alanların vergi oranlarında değişiklik yapan 5398 sayılı Kanunun 28 inci maddesinin yürürlüğe girdiği **21/7/2005 tarihleri** arasında, 87.04 G.T.İ.P. numarasında ÖTV beyan edilen araçlardan bu tarihler arasındaki dönem için 87.03 G.T.İ.P.numarasında ÖTV beyan edilmesi gerekenlerle ilgili olarak, bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten önceki dönemlerde yapılan özel tüketim vergisi tarhiyatları ile buna bağlı cezaların tahsilinden vazgeçilmiştir. Söz konusu hüküm 3.7.2005 tarihli ve 5398 sayılı Özelleştirme Uygulamalarının Düzenlenmesine ve Bazı Kanun ve Kanun Hükmünde Kararnamelerde Değişiklik Yapılmasına Dair Kanunda ve Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun'un 28 inci maddesi ile 6.6.2002 tarihli ve 4760 sayılı Özel Tüketim Vergisi Kanununa ekli (II) sayılı listedeki 87.03 ve 87.04 G.T. İ.P. numaralarında yer alan mallar ve vergi oranlarının değiştirilmesi sonucunda, 87.03.ve 87.04 pozisyonunda yer alan araçların yeniden tanımlanmasından kaynaklanmıştır. Yapılan değişiklikle, 5398 sayılı yasadan önce 87.03 pozisyonunda yer alan araçların bir kısmının bu Yasa ile 87.04 pozisyonuna alınması nedeniyle vergi oranlarında lehe değişiklik doğmuştur. Ancak, 4760 sayılı ÖTVK'nun 15/3 üncü maddesinde (II) sayılı listedeki mallardan kayıt ve tescile tâbi olanların, **ilk iktisap tarihinden itibaren beş yıl içinde** (5281 sayılı Kanunun 37'nci maddesiyle eklenen ibare Yürürlük; 31.12.2004) 87.02 (Otobüs ve midibüs hariç), 87.03 veya 87.04 ("Diğerleri" grubu hariç) tarife pozisyonlarında yer alan mallara





dönüştürülmesi halinde, daha önce ödenen vergi mahsup edilmek suretiyle bu malların ilk iktisabındaki matrah esas alınarak değişiklik uyarınca adına kayıt ve tescil işlemi yapıldan, değişikliğin kayıt ve tescili tarihinde dönüştürülen mallar için geçerli olan oran üzerinden, bu tarihte özel tüketim vergisi alınacağı hüküm altına alındığından, bu madde hükmüne istinaden yapılan tarhiyatlar 5838 sayılı Yasanın aşağıdaki geçici 3 üncü maddesi ile kaldırılmıştır.

**Madde No Gecici Madde 3**

**4760 sayılı Özel Tüketim Vergisi Kanununa ekli (II) sayılı listede yer alan ve 1/8/2002 - 21/7/2005 tarihleri arasında 87.03 G.T.İ.P. numarasından özel tüketim vergisi beyan edilmesi gerekirken 87.04 G.T.İ.P. numarasından özel tüketim vergisi beyan edilen araçlarla ilgili olarak, bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten önceki dönemler için özel tüketim vergisi tarhiyatı yapılmaz, daha önce yapılan tarhiyatlardan vazgeçilir, tahakkuk eden tutarlar terkin edilir.**  
**Tahsil edilmiş tutarlar red ve iade edilmez.**

Ancak, söz konusu maddede, tahsil edilmiş tutarların iade edilmeyeceğine ilişkin hükme yer verilmiştir. Bu hüküm nedeniyle, Geçici 3 üncü maddenin yürürlüğe girdiği 28.2.2009 tarihinden önce ödeme yapan mükelleflere bu hüküm nedeniyle iade yapılmamıştır.

Anayasa Mahkemesinin [www.anayasa.gov.tr](http://www.anayasa.gov.tr) adresinde hizmet vermekte olan internet sayfasında 22 Aralık 2011 Perşembe Günü Saat 09.30'da Yapılan Mahkeme Toplantısında Görüşülen Dosyalar ve Sonuçlarına ilişkin basın açıklamasında, Bursa 2. Vergi Mahkemesinin **18.2.2009 günlü, 5838 sayılı Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun'un Geçici 3. maddesinin "Tahsil edilmiş tutarlar red ve iade edilmez." biçimindeki son cümlesinin iptaline karar verilmesi istemine ilişkin olarak "iptal kararı" verildiği açıklaması yapılmıştır.**





Söz konusu karar Resmi Gazete’de yayımlandıktan sonra yürürlüğe girecektir. TC Anayasasının 153 üncü maddesi uyarınca Anayasa Mahkemesi’nce verilen iptal kararları geriye yürümektedir. Bu nedenle, söz konusu karar Resmi Gazete’de yayımlandıktan sonra bu kararın hukuki sonuçlarından yararlanmak geçmişte uyumsuzluk yaratanlar ve uyumsuzluğu devam edenler dışında hukuki açıdan bir sonuç doğurmayacaktır. Ancak, tartışmalı olmakla birlikte, sadece sebepsiz zenginleşme iddiası nedeniyle hukuki uyumsuzluk yaratılması mümkündür. Kaldı ki iptal edilen yasa hükmü, **1.8.2002-21.7.2005 tarihlerinde yapılan tarhiyatları kapsamakta olup, düzeltme talep etme zamanasını süresinin (VUK. m.126) de Anayasa Mahkemesi Kararının Resmi Gazete’de yayımlandığı tarih itibariyle geçmiş olma olasılığı da hayli yüksektir.**

Saygılarımızla...





Kaynak : <http://www.anayasa.gov.tr/index.php?l=gundem&id=341>

**22 Aralık 2011 Perşembe Günü Saat 09.30'da Yapılan Mahkeme  
Toplantısında Görüşülen Dosyalar ve Sonuçları**

5	2010/118  Bursa 2. Vergi Mahkemesi	18.2.2009 günlü, 5838 sayılı Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun'un Geçici 3. maddesinin "Tahsil edilmiş tutarlar red ve iade edilmez." biçimindeki son cümlesinin iptaline karar verilmesi istemi.	Esas	- İPTALİNE
---	---	---	------	------------

