

ihalede yüklenici ile alt yüklenici arasında imzalanan bu sözleşmenin damga vergisinin ödenip ödenmediği ile ilgili herhangi bir belgenin mevcut olmadığı yüklenici firmanın ihale makamı ve alt yüklenici ile düzenlediği sözleşmeler, damga vergisine tabi iki ayrı kağıt olup her birinin ayrı ayrı ihtiva ettiği tutar üzerinden damga vergisi alınması ve alt yüklenici sözleşmesi idare onayına sunulduğunda alt yüklenici çalıştırılmasını onaylayanların da gerekli

işlemleri yapmaları gerektiği hk

ihalede yüklenici ile alt yüklenici arasında imzalanan bu sözleşmenin damga vergisi

Kamu İdaresi Türü
kararı

Belediyeler ve Bağlı İdareler

Yılı 2018

Dairesi 5

Karar No 428

İlam No 155

Tutanak Tarihi 18.8.2020

Kararın Konusu Vergi Resmi Harç ve Diğer Gelirlerle İlgili Kararlar

Alt Yüklenici ile İmzalanan Sözleşmeye İlişkin Damga Vergisi

..... Belediyesi Park ve Bahçeler Müdürlüğü tarafından ihalesi gerçekleştirilen 2018/..... ihale kayıt numaralı “..... İlçe Sınırları İçinde Bulunan Park, Bahçe ve Yeşil Alanlarda Basınçlı Sulama Yapılması İşİ”nde, yüklenici’ın alt yüklenici San. ve Tic. A.Ş. ile yaptığı sözleşmeden doğan damga vergisinin tahsil edilmemesi sonucu oluşan TL kamu zararına sebebiyet verildiği hususu ile ilgili olarak;

4734 sayılı Kamu İhale Kanununun “Alt yükleniciler” başlıklı 15 inci maddesinde;

“İhale konusu işin özelliği nedeniyle ihtiyaç görülmesi

halinde, ihale aşamasında isteklilerden alt yüklenicilere yaptırmayı düşündükleri işleri belirtmeleri, sözleşme imzalamadan önce de alt yüklenicilerin listesini idarenin onayına sunmaları istenebilir. Ancak bu durumda, alt yüklenicilerin yaptıkları işlerle ilgili sorumluluğu yüklenicinin sorumluluğunu ortadan kaldırmaz.” hükmü yer almaktadır.

488 sayılı Damga Vergisi Kanununun “Konu” başlıklı 1 inci maddesinde; bu Kanuna ekli (1) sayılı tabloda yazılı kağıtların damga vergisine tabi olduğu, “Mükellef” başlıklı 3 üncü maddesinde; damga vergisinin mükellefinin kağıtları imza edenler olduğu, “Vergi ve cezada sorumluluk” başlıklı 24 üncü maddesinde; birden fazla kişi tarafından imza edilen kağıtlara ait vergi ve cezanın tamamından imza edenlerin müteselsilen sorumlu olduğu, “Resmi dairelerin mecburiyeti” başlıklı 26 ncı maddesinde; resmi dairelerin ilgili memurlarının kendilerine ibraz edilen kağıtların damga vergisini aramaya ve vergisi hiç ödenmemiş veya noksan ödenmiş olanları bir tutanakla tespit etmeye veya bunları tutanağı düzenlemek üzere, vergi dairesine göndermeye mecbur oldukları hüküm altına alınmıştır.

Ayrıca anılan Kanuna ekli (I) sayılı tablonun I. Akitlerle ilgili kağıtlar kısmında belli parayı ihtiva eden sözleşmelerden binde 9,48 oranında damga vergisi alınması gerektiği belirtilmiştir.

Yapılan incelemede, Belediyesince ihale edilen söz konusu işte alt yüklenici çalıştırılmasına ilişkin idare onayının olduğu, ancak yüklenici ile alt yüklenici arasında imzalanan bu sözleşmenin damga vergisinin ödenip ödenmediği ile ilgili herhangi bir belgenin mevcut olmadığı görülmüştür. Oysaki yüklenici firmanın ihale makamı ve alt yüklenici ile düzenlediği sözleşmeler, damga vergisine tabi iki ayrı kağıt olup her birinin ayrı ayrı ihtiva ettiği tutar üzerinden binde 9,48 oranında damga vergisi alınması ve alt yüklenici sözleşmesi idare onayına sunulduğunda alt yüklenici

alıştırılmasını onaylayanların da 488 sayılı Kanunun 26 ncı maddesi gereğince gerekli işlemleri yapmaları gerekmektedir.

Yukarıda yer alan mevzuat hükümleri uyarınca; oluşan kamu zararından alt yüklenici sözleşmesine ilişkin onay yazısında ve sözleşmenin ekli olduğu işe dair 1 No'lu hakedişte imzası bulunan Park ve Bahçeler Müdür V. ile sözleşmenin ekli olduğu işe dair 1 No'lu hakedişte gerçekleştirme görevlisi olarak imzası bulunan İnşaat Teknikeri diğerk sorumlular sıfatıyla sorumlu tutulmuşlardır.

Sorumlular savunmalarında da özetle; idare ile yapılan sözleşmelere istinaden yüklenici durumunda olan firmaların idareden onaylı alt yükleniciler ile yaptığı sözleşmeler nedeniyle doğan damga vergilerinin tahsil edilmemiş olması sebebiyle İdare açısından bir kamu zararının oluşmadığı, bu konuda Sayıştay inci ve nci Dairelerinin destekleyici mahiyette kararlarının mevcut olduğu, sorgu konusu alt yüklenici sözleşmesi ile ilgili olarak Gelir İdaresi Başkanlığı, Vergi Dairesi Müdürlüğü'ne yazılan tarih ve sayılı yazı ile vergi ve harçların yatırılıp yatırılmadığının kontrol edilmesi hususunun gerekli mercilere iletildiği, ilgili tutarın yüklenicinin tarih 37/2185 sayılı dilekçesi üzerine tarih numaralı muhasebe işlem fişi ile ahizinden rızaen tahsil edildiğı, Belediye tarafından tahsil edilmiş olsa dahi damga vergilerinin belediye tarafından vergi dairelerine aktarılmakta olduğu, damga vergisinin vergi dairesine aktarılmaması durumunun gerek 5018 sayılı Kamu Mali Yönetimi ve Kontrol Kanunu, gerekse Kamu Zararlarının Tahsiline İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmelik'in 6 ncı maddesi uyarınca kamu zararının belirlenmesine neden olan fiil ve eylemler arasında yer almadığı ifade edilmektedir.

488 sayılı Damga Vergisi Kanununun "Resmi dairelerin mecburiyeti" başlıklı 26 ncı maddesinde; resmi dairelerin

ilgili memurlarının kendilerine ibraz edilen kağıtların damga vergisini aramaya ve vergisi hiç ödenmemiş veya noksan ödenmiş olanları bir tutanakla tespit etmeye veya bunları tutanağı düzenlemek üzere, vergi dairesine göndermeye mecbur oldukları hüküm altına alınmıştır.

4734 sayılı Kamu İhale Kanununun “Alt yükleniciler” başlıklı 15 inci maddesi ve sorgu konusu işin İdari Şartnamesinin 18 inci maddesi kapsamında, İdarenin onayına sunulan söz konusu alt yüklenici sözleşmesine ilişkin damga vergisi, mükellefleri tarafından ödenmediği halde, sorumlular tarafından damga vergisinin zamanında aranmadığı ve bunu bir tutanakla tespit etmediği veya tutanağı düzenlemek üzere vergi dairesine göndermediği ortadadır.

Sorumlular tarafından savunmalarında yer verilen Daire kararlarında; İdare açısından bir kamu zararının oluşmadığından ilişilecek bir husus bulunmadığına hükmedilmesine ek olarak “söz konusu damga vergisinin tahsilatının sağlanması için konunun Maliye Bakanlığına yazılmasına,” denilmiştir. Bu bakımdan, İdare açısından kamu zararı oluşturmaya dahi ilgili alt yüklenici sözleşmesine dair sorumluların damga vergisini arama yükümlülüğü devam etmektedir.

Diğer taraftan, yine sorumluların savunmalarından; yüklenici ile alt yüklenicinin yaptığı sözleşmeden doğan TL tutarındaki damga vergisinin tarih ve nolu muhasebe işlem fişiyle tahsil edildiği anlaşılmaktadır.

Bu itibarla; Belediyesi Park ve Bahçeler Müdürlüğü tarafından ihalesi gerçekleştirilen 2018/..... ihale kayıt numaralı “..... İlçe Sınırları İçinde Bulunan Park, Bahçe ve Yeşil Alanlarda Basınçlı Sulama Yapılması İşİ”nde, yüklenici’ın alt yüklenici San. ve Tic. A.Ş. ile yaptığı sözleşmeden doğan damga vergisinin tahsil edilmemesi sonucu oluşan TL kamu zararının tarih ve nolu muhasebe işlem fişiyle tahsil edildiği anlaşıldığından ilişilecek bir

husus kalmadığına;

İř bu ilamın tebliğ tarihinden itibaren aynı Kanunun 55 inci maddesi gereğince altmış gün içerisinde Sayıştay Temyiz Kurulu nezdinde temyiz yolu açık olmak üzere oybirliğiyle karar verildi.