

İş ortaklığı yükleniminde yaptırılan 22.500.000,00 YTL ihale bedelli 150 yataklı Devlet Hastanesi yapım işine ait %8.55 oranındaki keşif artışına ilişkin ödemedede, işin yıllara sari olmasına rağmen gelir vergisi kesintisi yapılmaması nedeniyle 86.612,00 YTL. ye tazmin hükmü verilmiştir.

Temyiz Kurulu Kararı

Saymanlık Adı : Şırnak Özel İdare Müdürlüğü Muhasebe Birimi
Yılı : 2006
Dairesi : 4
İlam No : 832
Dosya No : 32206
Tutanak No : 32332
Tutanak Tarihi : 02.11.2010 TEMYİZ KURULU KARARI
Dosyada mevcut belgeler okunup incelendikten sonra gereği görüldü:
1-832 sayılı ilaman 1.maddesiyle; özel idare memurlarına yiyecek yardımı yapılması ile ilgili olarak Örgen Lokantasına yapılan ödemeye ait faturanın bulunmaması nedeniyle 2.279,76 YTL.ye tazmin hükmü verilmiştir.
832 sayılı ilaman 1.maddesiyle tazmin hükmolunan 2.279,76 YTL.nin, 14.01.2010 tarih ve 6239230 sayılı banka dekontu ile tahsil edildiği bildirilmiş olup hükümden sonra yapılan bu tahsilat ilam hükmünün infazı mahiyetinde olduğu ve ilam hükmüne karşı herhangi bir itiraz da söz konusu bulunmadığı cihetle bu hususta Kurulumuzca yapılacak işlem olmadığına,
2-832 sayılı ilaman 2.maddesiyle; geçici işçilere toplu sözleşmenin 17.maddesi gereğince nakit olarak ödenen yemek yardımından gelir vergisi kesilmemesi nedeniyle 4.102,80 YTL.ye tazmin hükmü verilmiştir.
832 sayılı ilaman 2.maddesiyle tazmin hükmolunan 4.102,80 YTL.nin, 12.11.2009 tarih ve 3257 yevmiye nolu ödeme emri belgesi ile tahsil edildiği bildirilmiş olup hükümden sonra yapılan bu tahsilat ilam hükmünün infazı mahiyetinde olduğu ve ilam hükmüne karşı herhangi bir itiraz da söz konusu bulunmadığı cihetle bu hususta Kurulumuzca yapılacak işlem olmadığına,
3-832 sayılı ilaman 3.maddesiyle; Valilik ve Vali Konağı hizmetlerinde kullanılan araçlar ile ilköğretim kurumları hizmetinde kullanılan araçlar için kasko yapılması nedeniyle ödenen 8.254,47 YTL.ye tazmin hükmü verilmiştir.
21.05.2009 tarihli 832 sayılı ilaman 3.maddesiyle tazmin hükmolunan 8.254,47 YTL.nin, 29.12.2009 tarih ve 6239154 nolu ve 14.01.2010 tarih ve 6239069 nolu banka dekontları ile tahsil edildiği bildirilmiş olup hükümden sonra yapılan bu tahsilat ilam hükmünün infazı mahiyetinde olduğu ve ilam hükmüne karşı herhangi bir itiraz da söz konusu bulunmadığı cihetle bu hususta Kurulumuzca yapılacak işlem olmadığına,
4- 832 sayılı ilaman 4. maddesi ile verilen 630.000 YTL.nin tazminine dair hükmün, yargılamanın iadesi yoluyla düzenlenen 04.03.2010 tarih ve 30948 tutanak sayılı Daire ilamıyla kaldırılmış bulunduğu anlaşılmakla; bu hususta Kurulumuzca Yapılacak İşlem Olmadığına,
5-832 sayılı ilaman 5.maddesi ile; Pekerler-Doğan İş ortaklığı yükleniminde yaptırılan 22.500.000,00 YTL ihale bedelli 150 yataklı Cizre Devlet Hastanesi yapım işine ait %8.55 oranındaki keşif artışına ilişkin ödemede, işin yıllara sari olmasına rağmen gelir vergisi kesintisi yapılmaması nedeniyle 86.612,00 YTL.ye tazmin hükmü verilmiştir.
Dilekçi dilekçesinde özetle, işin bitim tarihinin 16.12.2005 olarak öngörüldüğünü, ancak projesinde yer almayan bazı ek işlerin yapılması için 35 günlük ek süre verildiğini böylece işin bitim tarihinin 21.01.2006 olarak değiştiğini, süre uzatımı verilmeden önceki hakediş ödemelerinden GVK’nun 42. maddesi kapsamında Gelir vergisi tevkifatı yapılmadığını, süre uzatımından sonraki hakediş ödemelerinden ise (Geçici Kabul Tutanağının düzenlendiği tarihe kadar) gelir vergisi tevkifatı yapıldığını, Geçici kabul tutanağının düzenlendiği tarih olan 07.06.2006 tarihine kadar başka herhangi bir hakediş ödemesi yapılmaması olup sadece 01.07.2006 tarihli “mukayeseli keşif bedeli”nin yer aldığı 1.732.236,00 TL’lik bir fatura ödemesi yapıldığını, bu nedenle geçici kabul tarihinden sonra yapılan ödemede GVK’nun 42. maddesine göre gelir vergisi tevkifatı yapılmadığını,
Maliye Bakanlığının bir müktezasında da;
“birden fazla takvim yılına sirayet eden inşaat ve onarım işleri ile ilgili geçici kabul tutanağının düzenlendiği tarihi işin bitim tarihi olarak kabul edilerek, bu tarih itibarı ile çıkarılan kar ve zararın ilgili yıl geliri olarak beyan edilmesi gerekmektedir. Geçici kabul tutanağının düzenlendiği tarihten sonra yapılan işlerle ilgili olarak ödenen (aynı yılda veya takip eden yılda ödenmesi durumu değiştirmemektedir) hakediş bedelleri, ödendikleri yılın hasılatı olarak beyan edileceğinden söz konusu ödemeler üzerinden gelir vergisi tevkifatı yapılmaması gerekmektedir.” denilerek geçici kabul tutanağının düzenlenmesinden sonraki istihkak bedelleri üzerinden vergi tevkifatı yapılmayacağını belirtildiğini,
Bu ihalede geçici kabul tutanağının, 07.06.2006 tarihinde düzenlendiğini, bu tarihten sonrasına tekabül eden 01.07.2007 tarihli fatura mukabili yapılan ödemeden vergi tevkifatı yapılmadığını, İlgili belgelerin Muhasebe Yetkilisi’nin savunmasında mevcut olduğunu,
Müteahhit firmanın işle ilgili beyanını 2006 yılı kurumlar vergisi beyannamesi ile yerine getirdiğini ve vergisini ödediğini belirterek verilen tazmin hükmünün kaldırılmasını istemiştir.
Savcılık Daire kararının onanması yönünde görüş bildirmiştir.
Rapor eki belgelerin incelenmesi sonucunda, 10.12.2004 tarihli sözleşme ve 22.500.000,00 YTL. ihale bedelli, Pekerler-Doğan İş Ortaklığı yüklenimindeki 150 yataklı Cizre Devlet Hastanesi yapımı işinin sözleşmeye göre 16.12.2005 tarihinde bitirilmesinin öngörüldüğü ancak projesinde yer almayan % 8,55 lik iş artışı yapıldığı, iş artışına ilişkin müteahhide 35 iş günü ek süre verildiği yeni iş bitim tarihinin 21.01.2006 olarak belirlendiği, bu işe ait 30.12.2005 tarihli 11 nolu hakedişten gelir vergisi tevkifatı yapıldığı görülmüştür.
Gelir Vergisi Kanununun 42 ve 44.maddelerinde yer alan düzenlemeler gereği, birden fazla takvim yılına sirayet eden inşaat ve onarma işleri ile ilgili olarak elde edilen gelir, geçici kabulün yapıldığı veya işin fiilen tamamlandığı veya işin bırakıldığı yılın geliri sayılmak suretiyle topluca o yılın beyannamesinde gösterilecek dolayısıyla gelir vergisine mahsuben yapılan tevkifatlar da beyannameye dahil edilecektir.
Gelir vergisi uygulaması açısından işin bittiği zaman olan geçici kabul, işin fiilen bittiği veya bırakıldığı tarihlerden sonra elde edilen hasılat veya gider var ise anılan Kanunun 44.maddesinin 2.bendine göre elde edilen yılın kar veya zararının tespitinde dikkate alınacaktır.
Gelir Vergisi Kanununun 94.maddesinin 3. fıkkında belirtilen %5 stopaja tabi olan 42.maddesindeki iş kavramı, bahse konu işlerin geçici kabulünün yapılması, fiilen bitmesi veya bırakılması ile sınırlı olduğu gibi, işin bitim tarihinden sonra elde edilen gelir elde edildiği yılın kar ve zararının tespitinde dikkate alınacağından ayrıca tevkifata tabi tutulmasına gerek bulunmamaktadır.
Bu nedenle geçici kabul itibar tarihi 20.01.2006 ve geçici kabul onay tarihi de 07.06.2006 olan işe ait %8,55 lik mukayeseli keşif hakediş raporu ile 01.07.2006 tarihinde işin bitiminden sonra müteahhide yapılan ödemeden %5 gelir vergisi stopajı yapılmaması mevzuata uygun olup, 832 sayılı ilaman 5.maddesiyle 86.612,00 YTL.ye ilişkin olarak verilen tazmin hükmünün KALDIRILMASINA,
6-832 sayılı ilaman 6.maddesiyle; Özel Şırnak Polikliniği Ltd.Şti. tarafından yapılan isimleri kod numaraları belirtilen tahlillerin 2005 mali yılı Bütçe Uygulama Talimatı (Sıra No:4-5-6) ile 2006 yılı tedavi yardımına ilişkin tebliğin (Sıra No:6) eki olan “Resmî Sağlık Kurumları Fiyat Tarifesi (Ek:8)”nde belirtilen birim fiyatlara göre on ile yüz kat daha fazla hesaplanması nedeniyle 27.987,95 YTL.ye tazmin hükmü verilmiştir.
Dilekçi dilekçesinde özetle, fazla ödemeye konu evrakların, gerçekleştirme görevlisi ve muhasebe yetkilisi tarafından incelendiğini, kendisinin harcama yetkilisi sıfatıyla ayrıntılı inceleyemediğini belirterek kaldırılmasını istemiştir.
Savcılık Daire kararının onanması yönünde görüş bildirmiştir.
2005 Mali yılı Bütçe Uygulama Talimatı (Sıra No:4-5-6)(tedavi yardımı) 2006 yılı tedavi yardımına ilişkin tebliğin (Sıra No:6) Tanımlar başlıklı 2.1. maddesinin üçüncü fıkrasında,
“ ...
Birinci basamak özel sağlık kuruluşu:Ayakta teşhis ve tedavi yapılan özel sağlık kuruluşları hakkında yönetmelik kapsamında açılan özel poliklinikleri, ...”denilmektedir.
09.03.2000 tarih ve 23988 sayılı Resmi Gazetede yayımlanan Ayakta Teşhis ve Tedavi Yapılan Özel Sağlık Kuruluşları Hakkında Yönetmeliğin “Sağlık Kuruluşlarının Türleri ve Temel Özellikleri” başlıklı ikinci bölümünün 5. ve 7.maddelerinde sırasıyla;
“Türler
Madde 5:Bu Yönetmelik kapsamında bulunan sağlık kuruluşları, faaliyet alanları, hizmet altyapı özellikleri ile hizmet veren sağlık ekibinin yapısına göre merkezler, poliklinikler ve muayenahanelerdir.
(Ek fıkra:10.07.2003 25164 sayılı Resmi Gazete Yön/3 mad.) muayenahaneler ve poliklinikler birinci basamak sağlık kuruluşları, merkezler ise ikinci basamak sağlık kuruluşlarıdır.
...
Poliklinikler:
Madde 7:(Değişik madde:20.09.2006-26295 sayılı Resmi Gazete Yön/2.mad.) Poliklinikler, tıpta uzmanlık alanlarının dağılımına bakılmaksızın, temel olarak muayenehane ve diğer gerekli asgari destek hizmetleri ile bir veya birden çok tıpta uzmanlık dalı ve/veya genel pratisyenlik olarak en az iki hekimin hizmet vereceği,ayrıca istenirse ilave olarak dış hekimliği hizmetinin bir araya gelmesi ile kurulan özel sağlık kuruluşlarıdır.” denilmektedir.
Diğer taraftan 2006 yılı tedavi yardımına ilişkin tebliğin 21.4.maddesinde;
“Birinci basamak resmi ve özel sağlık kuruluşlarında yapılabilecek işlemler ile bu işlemlerin birim fiyatları tebliğ eki (Ek-8/A) listesinde belirtilmiştir.Birinci basamak resmi ve özel sağlık kuruluşlarında bunların dışında bir işlem yapılması halinde bedeli ödenmeyecektir.Özel tıp merkezleri, özel dal merkezleri ile Kızılaiy tıp merkezlerinde tebliğe ekli Ek-8 sayılı fiyat tarifesi uygulanacaktır...”denilmektedir.
Yukarıdaki mevzuat hükümlerine göre, ayakta teşhis ve tedavi yapılan özel sağlık kuruluşları hakkında yönetmelik kapsamında kurulan polikliniklerde yapılacak olan tahlillerin ücretleri tebliğ eki fiyat tarifelerine göre kamu idarelerine faturalandırılacaktır. İlama konu olayda Özel Şırnak Polikliniği Ltd.Şti.nin, tebliğ ekinde belirtilen tahlil birim fiyatlarından on ile yüz kat fazlasıyla faturalandırdığı görülmüştür.
Söz konusu uygulama mevzuata aykırı olduğundan 832 sayılı ilaman 6.maddesiyle 27.987,95 YTL.ye ilişkin olarak verilen tazmin hükmünün TASDİKİNE,
Karar verildiği 02.11.2010 tarih ve 32332 sayılı tutanakta yazılı olmakla işbu ilam tazmin kılındı.