

T.C.  
İSTANBUL  
11. VERGİ MAHKEMESİ

ESAS NO : 2010/143  
KARAR NO : 2010/1707

K  
23.06.2010  
(11/11)

**DAVACI:** T.C. BAHÇELİEVLER KAYMAKAMLIĞI ABİDİN PAK  
ÖĞRETMENEVİ VE AKŞAM SANAT OKULU MÜDÜRLÜĞÜ  
Talatpaşa Bulvarı No:38/6 Bahçelievler/İSTANBUL

**DAVALI** : KOCASINAN VERGİ DAİRESİ MÜDÜRLÜĞÜ  
Merkez/İSTANBUL

**DAVANIN ÖZETİ** : Davacı öğretmenevi hakkında düzenlenen vergi inceleme raporuna dayanılarak, adına 2006/1-12 dönemlerine ilişkin olarak tarh edilen vergi ziyai cezalı katma değer vergisinin; kurumun katma değer vergisine tabi olmadığı, konaklama bölümü ve yemek salonunun hiçbir şekilde kiraya verilmediği, 9 sıra nolu KDV genel tebliğinde sayılan şartları taşıdığından katma değer vergisi kanunu ve vergi usul kanununa tabi olmadığı, muafiyet şartlarının hiçbir şekilde ihlal edilmediği iddia edilerek kaldırılması istenilmektedir.

**SAVUNMANIN ÖZETİ** : Davacı kurumun işe başlamayı bildirmediği, beyannamelerini vermediği, tutulması gereken yasal defterlerini tutmadığı, 2009 yılından evvel mükellefiyet tesis ettirmediği, iktisadi olarak işlettiği otel, lokanta ve lokal gelirlerinden elde ettiği hasılat üzerinden re'sen katma değer vergisi tarhiyatı yapıldığı ve yapılan işlemlerde hukuka aykırılık bulunmadığı ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Karar veren İstanbul 11. Vergi Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava, davacı adına 2006/1-12 dönemlerine ilişkin olarak tarh edilen vergi ziyai cezalı katma değer vergisinin kaldırılması istemiyle açılmıştır.

3065 sayılı Katma Değer Vergisi Kanunu'nun 1. Maddesinin (g ) bendinde genel ve katma bütçeli idarelere, il özel idarelerine, belediyeler ve köyler ile bunların teşkil ettikleri birliklere, üniversitelere, dernek ve vakıflara, her türlü mesleki kuruluşlara ait veya tabi olan veyahut bunlar tarafından kurulan veya işletilen müesseseler ile döner sermayeli kuruluşların veya bunlara ait veya tabi diğer müesseselerin ticari, sınai, zirai ve mesleki nitelikteki teslim ve hizmetlerinin katma değer vergisine tabi olduğu hükme bağlanmıştır.

6762 sayılı Türk Ticaret Kanunu'nun 3. Maddesinde, bu kanunda tanzim olunan hususlarla bir ticarethane veya fabrika yahut ticari şekilde işletilen diğer bir müesseseyi ilgilendiren bütün muamele, fiil ve işlerin ticari işler olduğu; 11 maddesinde, ticarethane veya fabrika yahut ticari şekilde işletilen diğer müesseselerin, ticari işletme sayılacağı, 12. Maddesinin 1. bendinde, menkul malların satılmak veya kiraya verilmek üzere tedariki ve bunların aynen veya başka bir şekilde sokularak satılması yahut kiraya verilmesi ile 6. bendinde tiyatro, sinema, otel, han ve lokanta gibi umumi mahaller, hususi mektep ve hastane ve açık satış yerleri işletmek üzere kurulan müesseselerin ticarethane sayılacağı hükümlerine yer verilmiştir.

31 Aralık 1984 yılında 18622 sayılı Resmi Gazetede yayımlanarak yürürlüğe giren 9 sıra nolu Katma Değer Vergisi Genel Tebliği'nin 7. Maddesinde 3065 sayılı Katma Değer Vergisi Kanununun 1. maddesinin 3/ g fıkrasında sayılan kurum ve kuruluşların ticari, sınai, zirai ve mesleki nitelikteki teslim ve hizmetleri katma değer vergisine tabi bulunduğu ancak, orduevleri, askeri gazinolar, askeri kantinler, kışla gazinoları ile kamu kurumlarına ait misafirhane, kreş, yemekhane, eğitim ve dinlenme tesislerinin işletilmesi veya yönetilmesi suretiyle yürütülen

ÖZEL  
551  
23.06.2010

T.C.  
İSTANBUL  
11. VERGİ MAHKEMESİ

ESAS NO : 2010/143  
KARAR NO : 2010/1707

faaliyetler kâr amacı taşımamaları nedeniyle ticari faaliyet kapsamına girmediğinden, münhasıran ilgili kurum ve kuruluş mensuplarına hitap etmeleri şartıyla vergiye tabi olmayacağı belirtilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacı öğretmenevi hakkında düzenlenen 10.11.2009 gün ve VDENR-2009-1700/51 sayılı vergi inceleme raporuyla 2006 yılında gerçekleştirmiş olduğu hizmet satışlarını KDV mükellefiyeti tesis ettirmemesi nedeniyle beyan etmediği ancak 3. Kişilere hizmet vermesi nedeniyle mükellefiyet tesis ettirerek beyan etmesi gerektiğinden ilgili yıl KDV matrahlarının re'sen takdir edilmesinin önerildiği, bu öneri doğrultusunda da kurumun üye aidat gelirleri, üye işyeri giriş kart ve bandrol satış gelirleri hariç tutularak, otel, lokanta ve lokal işletmeciliği faaliyetleri ticari faaliyet sayılarak, sözkonusu faaliyetlerden elde edilen gelirlerden hareket edilerek %18 katma değer vergisi hesaplanmak suretiyle re'sen vergi ziyai cezalı katma değer vergisi tarhiyatı yapıldığı anlaşılmaktadır.

Yukarıda anılan kanun ve genel tebliğ hükümleri birlikte değerlendirildiğinde, davacı kurumun öğretmenevi bünyesinde yer alan otel, lokanta ve kantin faaliyetinde kendi mensuplarına yaptığı mal ve hizmet teslimlerinin katma değer vergisinden muaf olması nedeniyle ilgili dönemde mükellefiyet tesis ettirmeyerek beyanname vermemesi yerinde ise de; 3. kişilere yönelik olarak yaptığı teslim ve hizmetlerden dolayı katma değer vergisi mükellefi olması nedeniyle bu kişilere yönelik teslim ve hizmetlerden dolayı katma değer vergisi hesaplayıp beyan etme zorunluluğunun bulunduğu açıktır.

Olayda, inceleme elemanı tarafından davacının kendi mensuplarına yaptığı teslim ve hizmetler ile 3. kişilere yönelik yaptığı teslim ve hizmetler ayrımı yapılmaksızın, üye aidat gelirleri, üye işyeri giriş kart ve bandrol satış gelirleri hariç tutularak, otel, lokanta ve lokal işletmeciliği faaliyetlerinden elde edilen hasılatların tamamının matrah kabul edilmek suretiyle cezalı tarhiyat yapılması Vergi Usul Kanununun 134'ncü maddesine uygun olmadığından yapılan tarhiyatta hukuka uyarlılık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; davanın kabulüne, dava konusu cezalı tarhiyatların kaldırılmasına, aşağıda dökümü yapılan yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya ödenmesine, artan posta avansının istemi halinde davacıya iadesine, kararın tebliğ tarihinden itibaren 30 gün içinde Danıştay nezdinde temyiz yolu açık olmak üzere 28/05/2010 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan  
KEMAL DEMİR  
37745

Üye  
ÇETİN ÖZHAN  
108090

Üye  
NESİBE GİRCİN  
118691

YARGILAMA GİDERLERİ

Posta Gideri	:	23,00 TL
TOPLAM	:	23,00 TL