

Sayı: 2020/3647-BU

16 Ekim 2020

T.C.
TİCARET BAKANLIĞI
Risk Yönetimi, Tasfiye ve Döner Sermaye Genel Müdürlüğü
ANKARA

Konu: Gümrük Müşavirlerinin Sorumluluğu hk.

İlgi: a)28.07.2020 tarih bila sayılı Gümrük Müşavir Dernekleri ortak yazısı
b)03.09.2020 tarih 80572740-205-E-00057120554 sayılı yazımız

İlgi (a)'da kayıtlı Gümrük Müşavir Derneklerinin Gümrük Müşavirlerinin Sorumluluğu konulu yazısına istinaden ilgi (b)'de kayıtlı yazı ile cevap verilmiş olup, söz konusu yazıda özetle; Bölge Müdürlüklerine dağıtımli 21.05.2020 tarihli ve 54492374 sayılı yazınız ile kontrol şubelerince yapılan çalışmalarda bir vergi kaybına sebebiyet verildiğinin tespit edilmesi halinde, 5326 sayılı Kabahatler Kanunu, Gümrük Genel Tebliği (Tahsilat İşlemleri) (Ser No:2), Gümrükler Genel Müdürlüğü'nün 2013/38 sayılı Genelgesinin ilgili maddelerinden hareketle iştirak açısından da konunun değerlendirilmesi istenmiş, yapılan incelemede yazımızda belirtildiği şekilde Gümrük İdarelerinin subjektif görüşüne istinaden iştirak hükümlerinden hareketle, Gümrük Müşavirlerine idari para cezası hükmedildiğine dair işlemlere rastlanılmadığı ifade edilmiştir.

Konuya ilişkin görüşümüz; Ceza hukukunda suça iştirak, bir suç işleme kararının icrası kapsamında birden fazla kişi tarafından fikir ve eylem birliği içinde birlikte suç işlenmesini ifade eder (TCK m.37). Suça iştirak, bir kişi tarafından işlenebilecek bir suçun aralarında anlaşmak ve işbirliği yapmak suretiyle birden fazla kişi tarafından birlikte işlenmesidir. Ancak kasten işlenen suçlar iştirak halinde işlenebilir, taksirle işlenen suçlara iştirak mümkün değildir. Taksirli suçlarda herkes kendi kusuru oranında sorumludur.

Taksir, TCK'nun 22. maddesinde, "suçun kanunda öngörülen neticelerinin dikkat ve özen yükümlülüğüne aykırılık dolayısıyla" şeklinde tanımlanmıştır. Taksirde, hareket bilerek yapılmakta ve fakat netice istenmemektedir. Dolayısıyla, kastta neticede istendiği için, taksirle işlenen suçlara iştirak mümkün değildir.

Gümrük Müşaviri tarafından İthalat Beyannameleri düzenleme aşamasında Gelir eksikliği oluşmasının Müşavir tarafından Eksik Vergi Ödeme isteğinin olması ve bunu bilerek ve İthalatçı firma ile birlikte hareket ederek kasıtlı olarak yapmış olmasının tespit edilmesi hali iştirak olarak değerlendirilmesi gerektiği mütalaa edilmektedir.

Ayrıca bilindiği üzere; G.K. MADDE 195-1. "Gümrük idaresi tarafından gerekli bilgiler kullanılarak tahakkuk ettirilen gümrük vergileri, Gümrük Vergileri Tahakkukunu İzleme Defterine veya bilgisayara kaydedilir. Bilgisayara kayıt halinde, bilgisayar çıktıları Gümrük Vergileri Tahakkukunu İzleme Defteri yerine geçer." Hükmüne göre tahakkuk Gümrük idareleri tarafından yapılacağı açıkça ifade edilmiştir.

Diğer taraftan ise Danıştay 7. Daire 2007/2448 E., 2009/1929 K. Sayılı kararı ve İzmir Bölge İdare Mahkemesi 3. Vergi Dava Dairesi,2019/200 esas no'lu 2019/348 karar no'lu ve birçok Mahkeme kararların da; "4458 sayılı Kanunun 3'üncü ve devamı maddeleriyle de, gümrük mevzuatını uygulayarak gümrük işlemlerini yapma yetki ve görevi Gümrük İdarelerine verilmiştir. Dolayısıyla, Gümrük Tarife Cetvelini uygulama görevi, gümrük mevzuatını uygulamakla görevli bu İdarelere aittir. O halde, ithal edilen eşyanın kıymetine uygulanacak

İGMD 4458 Sayılı Gümrük Kanunu Hükümlerine göre kurulmuş bir meslek teşekkülüdür.

gümrük vergisi oranının da, her beyanname ile ilgili olarak, bu İdarelerce belirlenmesi yasal zorunluluktur. Yasada, vergi oranlarının yükümlülere beyanını gerekli ve zorunlu kılan bir düzenleme de mevcut değildir. Gümrük İdaresine ve onun görevlilerine ait olan bu belirlemenin gümrük mükelleflerine yaptırılması ise, Anayasada yasaklanan angarya niteliği taşıyacağından, olanaklı bulunmamaktadır.” ifade edilmektedir.

Kabahatler Kanunu 14.- (1) maddesi; ” Kabahatin işlenişine birden fazla kişinin iştirak etmesi halinde bu kişilerin her biri hakkında, fail olarak idarî para cezası verilir.” Hükmü amirdir.

Bu açıklamalar ışığında ekte sunulan somut örneklerde Gümrük Müşavirlerine yönelik, Kabahatler Kanunu iştirak hükümlerine göre düzenlenmiş idari para cezaları, Gümrük Kanunu, Danıştay ve Mahkeme Kararlarında tahakkuktan ve vergi oranlarından Gümrük İdaresinin sorumlu olduğu ve Kanun ve mevzuatların uygulamasında eşitlik ilkesine göre Bölge Müdürlüğünüzün gelir eksikliğine sebep olan memur ve İdarenin de İştirak hükmü gereği her kişiye idari para cezası uygulanması gerekmez miydi? bunu da takdirlerinize bırakıyoruz.

Bu itibarla, mezkur şikayet konusu hususlarla ilgili örneklerin gönderilmesi halinde, konu örnek olay bazında detaylı olarak değerlendirileceği belirtilmiştir.

Konu hakkında yukarıda açıklık getirilen görüşlerimizin de göz önünde tutularak söz konusu iştirak hükümlerinden hareketle idari para cezası hükmedildiğini düşündüğümüz örnek ceza kararları Makamlarınızın takdir ve değerlendirilmesine sunulmuştur.

Serdar KESKİN
İstanbul Gümrük Müşavirleri Derneği
Yönetim Kurulu Başkanı

Ek: 43 Adet Ceza Kararı
21 Adet Dilekçe/E-Posta Çıktı Sureti

İGMD 4458 Sayılı Gümrük Kanunu Hükümlerine göre kurulmuş bir meslek teşekkülüdür.

Kemeraltı Caddesi Kalaycıoğlu İşhanı No: 35 Kat: 1 - 2 -3 34425 Tophane / İSTANBUL Tel: (0 212) 249 45 00 (Pbx) Fax: (0212) 252 09 62
e-mail: info@igmd.org.tr www.igmd.org.tr

