

Duyuru Tarihi : 31.10.2008
Duyuru No : DUYURU/2008-118
Yayınlandığı Yer : LEBİB YALKIN DERGİSİ / KASIM 2008 / SAYI : 59, SAYFA : 22 -30

Mehmet MAÇ
Yeminli Mali Müşavir

İKİ YILI AŞAN SÜRE İLE ELDE TUTULMUŞ ŞAHSİ HİSSE SENETLERİ SATIŞ KAZANÇLARININ VERGİLENMEMESİ İÇİN ARANAN BASILMIŞ HİSSE SENEDİ VEYA GEÇİCİ İLMUhaber ŞARTI

1. GENEL AÇIKLAMA:

Ülkemizde en yaygın olarak görülen şirket türleri, birer sermaye şirketi olan Limited ve Anonim Şirketlerdir.

Bu şirketlere ait iştirak hisselerinin satışından sağlanan kazançların gelir veya kurumlar vergisine tabi tutulmasına ilişkin yasal hükümler ve uygulamaya ilişkin özellikler;

- satılan hissenin nasıl edinildiğine,
- hangi tür şirketin hissesinin satıldığına,
- hisseyi satanın kimliğine,
- hissenin elde tutulma süresine ve ne amaçla elde tutulduğuna,
- hissenin İMKB’de işlem gören bir hisse olup olmadığına,

göre değişiklik göstermektedir.

Limited şirket hissesi satış kazançlarına ilişkin vergileme rejimi, Mükellefin Dergisi Mayıs 2000 sayısında yayınlanan yazımızda ve yayın tarihinde geçerli olan mevzuata göre açıklanmıştır. (Söz konusu yazımızın metni www.bdodenet.com.tr adresli web sahifemizdeki Makaleler bölümünde görülebilir.)

Bu yazımızda ise, Türkiye’de mukim gerçek kişiler tarafından 2 yılı aşan süre (*) ile şahsen elde tutulmuş bulunan anonim şirket hisselerinin satışında vergisizlik imkanından yararlanabilmek için aranan, satışa konu hissenin hisse senedi ile veya geçici ilmuhaber ile temsil ediliyor olması şartı ele alınmış ve bu şartın anlamsızlığı ortaya konulmaya çalışılmış olup bu meyanda söz konusu kazançların vergilenmesine ilişkin rejim anlatılmıştır. (* Bu süre eskiden bir yıl idi. 5281 sayılı Kanun ile vergisizlik için aranan 1 yıllık süre 2 yıla çıkarılmıştır.)

2. ŞAHSEN SAHİP OLUNAN ANONİM ŞİRKET HİSSELERİNİN SATIŞINDAN SAĞLANAN KAZANÇLARDA VERGİLEME REJİMİ:

2.1. Satışa Konu Hisse İvazsız Olarak (Miras Veya Hibe Yoluyla) Edinilmiş İse Bu Hissenin Satışından Doğan Kazanç Hesaplanmaz Ve Vergilendirilmez:

Gelir Vergisi Kanunu’na göre şahsen iştirak hissesi satmak suretiyle sağlanan kazançlar prensip olarak Gelir Vergisine tabidir.

Ancak bu prensibin iki önemli istisnası vardır:

- Satışa konu hisse ivazsız olarak (miras veya hibe yoluyla) edinilmişse bu satıştan sağlanan kazanç Gelir Vergisinin konusuna girmemekte ve böyle bir satış tamamen vergisiz olarak yapılabilmektedir. (GVK Mükerrer Madde 80/1)
- İktisap satın alma yoluyla veya sermaye taahhüdünde bulunmak suretiyle gerçekleşmiş olsa bile, şayet satılan hisse bir anonim şirketin hissesi ise ve bu hisse senedine veya geçici ilmuhabere bağlanmış olarak şahsen iki yıldan fazla elde tutulmuş ise, bu satıştan doğan kazanç da Gelir Vergisinin konusu dışında olup buna ilişkin özellikler aşağıdaki bölümlerde açıklanmıştır.

2.2. İvazlı Olarak Şahsen Edinilmiş Anonim Şirket Hisselerinin Satışından Sağlanan Kazançlara İlişkin Vergileme Rejimi:

Satın alma yoluyla, sermaye taahhüdünde bulunularak veya mevcut hisseler nedeniyle bedelsiz olarak edinilmiş anonim şirket hisselerin satışından sağlanan kazançlar prensip olarak gelir vergisine tabi olmakta beraber, bazı şartları sağlayan kazançlar gelir vergisine tabi değildir.

Anonim şirket hissesi satış kazançlarının vergileniş şekli veya vergi dışı olabilmesine ilişkin esaslar, bu hissenin İstanbul Menkul Kıymetler Borsasında işlem gören hisse olup olmamasına göre değişmektedir:

2.2.1. Satılan A.Ş. Hissesi İMKB’de İşlem Görmekte İse:

İMKB’de işlem gören hisselerin satışından sağlanan kazançlar GVK’nun Geçici 67 maddesine göre vergilenmekte veya bu maddeye göre vergi dışı kalabilmektedir. (Ortaklık hissesi satış kazançlarının vergilenmesini genel anlamda düzenleyen GVK’nun Mükerrer 80 nci maddesi İMKB’de işlem gören hisseler açısından uygulanmaz. Bu hisseler hakkında özel hüküm niteliği taşıyan Geçici 67 nci madde uygulanmaktadır.)

Şayet A.Ş. hissesi, İMKB’de işlem görmek suretiyle satılmışsa ve bu hisse, satışı yapan tam mükellef gerçek kişi tarafından 1 yıldan fazla elde tutulduktan sonra satılmışsa bu satıştan doğan kazanç gelir vergisine tabi değildir. (Satışa aracılık eden banka veya aracı kurum, 1 yıldan fazla süre ile elde tutulmuş hissenin borsada satılmasından elde edilen kazanç üzerinden stopaj yapmaz.)

Şayet tam mükellef gerçek kişiye ait olup ivazlı suretle elde edilmiş hisse, ediniminden itibaren 1 yıl geçmeden önce İMKB’de satılmışsa ve bu satıştan kazanç doğmuşsa, satışa aracılık eden banka veya aracı kurum kazanç üzerinden %10 nispetinde stopaj yapmaktadır. (Hisse alım satımını İMKB’de yapan, dar mükellef gerçek kişi veya dar mükellef kurum ise, stopaj oranı sıfır olarak uygulanmakta olup, bu ayırım fevkalade üzücüdür ve düşündürücüdür.)

Söz konusu stopaj prensip olarak nihai vergilemedir. Yani kazancı elde eden bu kazanç için yıllık veya özel beyanname vermek veya başka kazançları için verdiği gelir vergisi beyannamesine bu kazancını dahil etmek zorunda değildir.

Ancak kazanç sahibi isterse bir takvim yılı boyunca İMKB’de yaptığı 1 yıl süre ile elde tutulmamış hisse (ve varsa sair menkul kıymet ve sermaye piyasası araçları) alım satımlarından doğan kar ve zararları, vereceği gelir vergisi beyannamesinde toplayabilir, karlarından zararlarını indirdikten sonra kalan yıllık net sonuç üzerinden %10 nispetinde gelir vergisi hesaplayıp bu vergiden, uğradığı stopajları mahsup edebilir, mahsup sonucunda alacaklı kalmışsa, bu stopaj fazlasını geri alabilir. Yıllık sonuç zarar ise, bu zarar sonraki yıllarda dikkate alınamaz.

İMKB’de işlem gören anonim şirket hisselerinin geçici ilmühabere bağlanmış veya basılmış olup olmamasının bu senetlerin satışından sağlanacak kazançların vergilenmesi açısından önemi yoktur. Zaten Sermaye Piyasası Kanunu’nun 10/A maddesi kapsamında, Merkezi Kayıt Kuruluşu tarafından kayden izlenmekte olan hisse senetleri basılmış hisse senedi sayılmaktadır. (26 No.lu Gelir Vergisi Sirküleri)

2.2.2. Satılan A.Ş. Hissesi İMKB’de İşlem Görmüyor İse:

İvazsız olarak (miras veya hibe yoluyla) elde edilmiş hisselerin satışının gelir vergisinin konusuna girmediğini yukarıdaki 2.1. no.lu bölümde açıklamıştık.

İMKB’de işlem görmeyen ve ivazsız olarak elde edilmemiş anonim şirket hisselerinin tam veya dar mükellefiyete tabi gerçek kişiler tarafından satışından sağlanan kazançların vergi dışı olabilmesi için;

- Bu hisselerin basılmış olması veya geçici ilmühabere bağlanmış bulunması ve
- Bu hisselerin basılmış veya geçici ilmühabere bağlanmış olarak en az 2 yıl elde tutulmuş olması

şartı aranmaktadır. (GVK’nun mükerrer 80 nci maddesi)

2.2.2.1 Hisse Senedi Basılmış Veya Geçici İlmühabere Bağlanmış Olarak 2 Yıldan Fazla Süre İle Elde Tutulmuş Anonim Şirket Hisselerinin Satışından Doğan Kazançlar Gelir Vergisine Tabi Değildir :

Her ne kadar GVK’nun mükerrer 80 nci maddesinde, tam mükellef kurumlara ait olan ve 2 yıldan fazla süre ile elde tutulan HİSSE SENETLERİ’nin satışından sağlanan kazançların gelir vergisine tabi olmadığı hükme bağlanmış ise de, hisse senedi basılmamış olmakla beraber hissenin geçici ilmühabere bağlandığı hallerde bu geçici ilmühaber, basılmış hisse senedi olarak kabul görmektedir. Nitekim 232 sayılı GVK Genel Tebliğinin 5 nci bölümünde şu açıklama yer almaktadır:

“Bilindiği üzere geçici ilmühaberler anonim şirketler tarafından hisse senetlerinin yerini tutmak amacıyla çıkartılan menkul kıymetlerdir. Sahiplerine genel kurul toplantılarına katılmak, oy kullanmak, kar payı almak gibi pay sahipliği haklarını kazandıran ilmühaberler, ilgili anonim şirketçe hisse senetleri düzenlenip ortaklara teslim edildiği anda geçerliliğini kaybetmektedir.

Dolayısıyla ilmühaberlerin elden çıkarılmasından doğan kazançların vergilendirilmesinde, Gelir Vergisi Kanununun hisse senetlerinin elden çıkarılmasından doğan kazançların vergilendirilmesine ilişkin hükümlerinin uygulanması gerekmektedir.”

Vergisizlik İçin Basılı Hisse Senedi Veya Geçici İlmühaber Aranması Anlamsızdır.

İMKB’de işlem görmeyen anonim şirket hisselerinin 2 yıl elde tutulduktan sonra satışından doğan kazançların vergisiz olabilmesi için bu hisselerin,

- Basılmış olması veya
- Geçici ilmuhabere bağlanmış olması,

ve 2 yıllık elde tutma süresinin bu şekilde geçmiş bulunması şartının aranması fevkalade anlamsızdır.

Çünkü İMKB’de işlem görmeyen A.Ş. hisselerinin basılı olup olmaması veya geçici ilmuhabere bağlanmış bulunup bulunmaması, hisse sahiplerinin bu belgelere ihtiyaç duyup duymaması ile ilgili bir husus olup, söz konusu belgelerin varlığının veya yokluğunun ekonomik açıdan ve/veya vergilemeyi etkilemesi yönünden hiçbir özelliği yoktur. Hisse senedi bastırma veya geçici ilmuhaber düzenleme işleminin ilgili hisseye “tedavül olanağı” sağladığı iddiası geçersizdir. Çünkü çıplak hisselerin tedavül olanağı da aynı kuvvetle mümkündür. Kaldı ki bir çıplak hissenin tedavülü için hisse senedi veya geçici ilmuhabere ihtiyaç duyulursa bu işlemin satıştan önce hemen gerçekleştirilmesi mümkündür.

Kağıt israfı, gereksiz formalite niteliği taşıyan bu hükmün acilen değiştirilmesini, 2 yıllık bekleme süresinden sonra yapılan hisse satışlarında vergisizlik için basılı hisse senedi veya geçici ilmuhaber aramayan, hatta şirket türüne göre değişkenlik göstermeksizin her türlü iştirak hissesi veya ortaklık hissesi satışından doğan kazançların vergi dışı olduğu yönünde yasal düzenleme yapılmasını veya vergisizlik için aranan 2 yıllık sürenin 1 yıla indirilip bu imkanın tüm iştirak hisseleri ve ortaklık payları için geçerli olmasını öneriyoruz.

Sayın İrfan BARLAS’ın “*GELİR VERGİSİ KANUNU’NUN MÜKERRER 80 NCİ MADDESİNDE YER ALAN HİSSE SENETLERİNE YÖNELİK İSTİSNANIN ÖNCELİKLE ÇIPLAK PAYLARA TANINMASI GEREĞİ*” başlıklı yazısında bu anlamsızlık mükemmel bir şekilde ortaya konulmuş, bu anlamsızlığın teorik ve yasal dayanakları açıklanmıştır. (Vergi Sorunları dergisinin 191 No.lu Ağustos 2004 sayısı)

2.2.2.2. Hisse Senedi Basılmış Veya Geçici İlmühabere Bağlanmış Olmakla Beraber 2 Yıldan Fazla Elde Tutulmamış Yahut 2 Yıldan Fazla Elde Tutulmuş Olmakla Beraber Bu Elde Tutma Süresinin Hisse Senedine Veya Geçici İlmühabere Bağlı Bir Şekilde Geçmemiş Olduğu Durumda Yapılan Anonim Şirket Hissesi Satış Kazancının Nasıl Vergilendirileceği:

İMKB’de işlem görmeyen ve yukarıdaki şartları sağlayamadığı için vergisiz olamayan, şahsi anonim şirket hissesi satış kazançları prensip olarak gelir vergisine tabidir.

Bu kazançların vergilendirilmesinde ; GVK’nun mükerrer 81 inci maddesinin son fıkrasındaki şu hükmün göz önünde bulundurulması gerekmektedir :

“Mal ve hakların elden çıkarılmasında iktisap bedeli, elden çıkarılan mal ve hakların, elden çıkarıldığı ay hariç olmak üzere Devlet İstatistik Enstitüsünce belirlenen toptan eşya fiyat endeksindeki artış oranında artırılarak tespit edilir. Şu kadar ki, bu endekslemenin yapılabilmesi için artış oranının % 10 veya üzerinde olması şarttır.”

Görüldüğü gibi tam mükellefiyete tabi gerçek kişiler tarafından 2 yıl süre ile elde tutulmamış, İMKB’de işlem görmeyen anonim şirket hisse senetlerinin veya geçici ilmuhaberlerinin satışından yahut 2 yıllık elde tutma süresi dolmuş olmakla beraber, bu sürenin basılmış hisse senedi veya geçici ilmuhabere bağlanma durumu olmaksızın geçmiş olduğu durumda yapılan A.Ş. hissesi satışından sağlanan

kazançlar gelir vergisine tabi olmakla beraber bu kazançların hesaplanmasında, hisse iktisap bedeli TEFE oranı kullanılmak suretiyle revize edilmekte, satış bedeli ile revize maliyet arasındaki fark gelir vergisinin matrahını oluşturmaktadır.

VUK'nun mükerrer 298'inci maddesine 5479 sayılı Kanunla 1.1.2006 tarihinden geçerli olmak üzere eklenen (C) bendi gereğince, vergi kanunlarında yer alan TEFE ibaresi ÜFE olarak uygulandığından, endekslemelerin ÜFE oranları kullanılarak yapılması gerekmektedir.

ÖRNEK :

Tam mükellefiyete tabi bir gerçek kişi halka açık olmayan bir anonim şirkete sermaye koymak suretiyle Eylül 2007 ayında ortak olmuş ve bu hisseler yine Eylül 2007 ayında geçici ilmuhabere bağlanmıştır. Konulan sermaye tutarı 1.000.000 YTL'dir. Söz konusu hisse 2008 yılının 8'inci ayında 1.500.000 YTL bedel ile satılmıştır.

Bu hissenin satışı 2 yıllık elde tutma süresinin dolmasından önce yapıldığı için satış bedeli ile revize edilmiş maliyet arasındaki fark gelir vergisine tabi kazancı göstermektedir. Maliyetin revize edilmesinde, hissenin edinim ayından bir önceki ay olan Ağustos 2007 ayına ait ÜFE endeksi olan 141,82 ile, elden çıkarma ayından bir önceki ay olan Temmuz 2008 ayına ait ÜFE endeksi olan 166,51 endeksinin dikkate alınması gerekmektedir.

Buna göre revize edilmiş maliyet $(166,51: 141,82 \times 1.000.000=)$ 1.174.094 YTL'dir. Orijinal maliyet ile revize edilmiş maliyet arasındaki fark (% 17,4) yukarıda belirtilen mükerrer 81'inci maddedeki % 10'luk sınırın altında olmadığı için bu revize maliyet, satış bedelinden indirilmek suretiyle vergiye tabi kazanç $(1.500.000 - 1.174.094=)$ 325.906 YTL olarak hesaplanır. (Hissenin elde tutulma süresi daha kısa olsa ve bu nedenle orijinal maliyet ile revize edilmiş maliyet arasındaki fark, orijinal maliyetin % 10'unun altında olsaydı, bu fark hiç dikkate alınmayacak ve vergiye tabi kazanç 500.000 YTL olacaktı.)

Dikkat edilirse bu örnekte satışın yapıldığı aydan bir önceki ayın endeksi kullanılmış olup bu uygulama mükerrer 81'inci maddedeki "... elden çıkarıldığı ay hariç olmak üzere" hükmüne dayanmaktadır. Alış açısından da alışın yapıldığı aydan bir önceki ayın endeksi kullanılmıştır. Bu uygulamamız ise 232 no.lu GVK Genel Tebliği'ne dayanmaktadır. Bu Tebliğin 3 no.lu bölümünde verilen örnekte, hisseyi 7'nci ayda alıp 9'uncu ayda satan kişinin kazancı ile ilgili maliyet revizesi yapılırken 6'ncı ve 8'inci aylara ait endeksler kullanılmıştır.

Hisse satışını yapan gerçek kişi dar mükellefiyete tabi ise ve satış kazancı GVK'nun 7/7'nci maddesine göre Türkiye'de elde edilmemişse (satış işlemi Türkiye'de yapılmamışsa veya Türkiye'de değerlendirilmemişse), bu satıştan doğan kazanç normalde vergilendirilecek olsa bile, kazancın elde edildiği yer Türkiye olmadığı için bu kazanç gelir vergisinin konusuna girmeyecektir.

2.2.3. Hisse Senedi Basılmamış veya Geçici İlmuhabere Bağlanmamış Anonim Şirket İştirak Hisselerinin Menkul Kıymet Niteliği Hakkındaki Danıştay Görüşü :

İlişikte metni verilen Danıştay 4'üncü Dairesine ait Karar'da görüleceği üzere, anonim şirket hisselerinin bastırılmış veya geçici ilmuhabere bağlanmamış olsa bile, "*menkul kıymet niteliğine haiz olduğunun kabul edildiği*" görülmektedir.

Biz de bu görüşe aynen katılıyoruz.

Ancak bu konuda yeterince içtihat oluşmadığından, vergi yargısına bel bağlanarak hareket edilmesi riskli olabilir. Nitekim ekseri yazarların görüşü, 2 yıllık sürenin hisse senedi basılmış veya geçici ilmuhabere bağlanmış olarak geçmesi gerektiği yönündedir.

3. İŞTİRAK HİSSESİ SATIŞ KAZANÇLARININ VERGİLENDİRİLMESİ MÜKERRER VERGİLEMEYE YOL AÇMAKTADIR :

Gerek anonim gerekse limited şirket hisselerinin değeri, bu hisselerin ilgili bulunduğu şirketlerin kazançlarından önemli ölçüde etkilenmektedir.

Şirketin kazancının vergilenmesi ile yetinilmeyip, bu kazancın etkisi ile değeri büyümüş olan hisselerin satışından doğan kazançların da vergilenmesi, bir şeyin hem kendisinden hem de gölgesinden vergi almak şeklinde bir sonuç doğurmakta yani vergicilik diliyle vergi mükerrerliğine sebebiyet vermektedir.

Bu mükerrerliği aşağıdaki iki örnekle somut hale getirmeye çalışalım :

Bir şirket 2005 yılında 10.000.000 YTL sermaye ile kurulmuş, 2005,2006,2007 yılında elde ettiği kazançların vergi sonrası tutarları dağıtılmadığı için özsermayesi 15.000.000 YTL'ye ulaşmıştır. Bu şirketin hisselerinin değerinin de özsermayedeki artışa paralel olarak % 50 nispetinde yükselmesi doğal olup bu yükselme, şirkette oluşan ve vergisi ödenen karlardan kaynaklanmaktadır. Hisse satıldığında edinim ve satış bedelleri arasındaki fark üzerinden vergi alınması, aynı kazanç üzerinden iki kere vergi almak anlamına gelir.

Bir başka şirket yine 2005 yılında 10.000.000 YTL sermaye ile kurulmuş, 2005,2006,2007 yıllarında kayda değer bir kar etmemiş fakat 2008 yılında aldığı bir ihale nedeniyle gelecek üç yıl içinde önemli bir kar beklentisine girmiştir. Bu kar beklentisi, söz konusu şirket hisselerinin değerini % 80 oranında artırmıştır. Böyle bir durumda hissesini % 80 karla satan kişiden bu karın vergisi alındıktan sonra, beklentiye konu karın şirket içinde oluşması nedeniyle de vergi alınması mükerrer vergileme niteliği taşımaktadır.

4. SONUÇ :

İvazsız olarak edinilmiş, her türlü mal, hak ve hissenin satışında kazanç hesabı yapılamaz, gelir vergisi söz konusu olmaz.

Tam veya dar mükellefiyete tabi gerçek kişiler tarafından, ivazlı olarak edinilmiş İMKB'de işlem görmeyen anonim şirket hisselerinin iki yıl elde tutulduktan sonra satışından doğan ve Türkiye'de elde edilen kazançlar gelir vergisine tabi değildir.

Ancak bu imkandan faydalanmak için bu iki yıllık elde tutma süresinin, hisse senedi bastırılmış veya geçici ilmuhabere bağlanmış olarak geçmesi şartı aranmaktadır.

Bu şart anlamsızdır ve kaldırılmalıdır.

İMKB'de işlem gören A.Ş. hisselerinin satışından doğan kazançların vergilendirilmesinde GVK'nun geçici 67'nci maddesi ile getirilmiş olan özel hükümler uygulanmaktadır.

İştirak hissesi satış kazançlarının vergilendirilmesi vergi mükerrerliğine yol açmaktadır.

Kaldı ki, iştirak hissesi satışlarının vergisiz hale getirilmesi, ekonomik hayattaki akışkanlığı sağlaması, ekonomik sirkülasyon önündeki vergi engelini kaldırarak vergi potansiyelinin dolaylı şekilde büyümesini temin etmesi açısından tercih edilmesi gereken bir husus olup, bu tür kazançların kavranmasındaki güçlük de dikkate alındığında bu vergisizliğin çok isabetli olacağı görülmektedir.

Hisse alım-satımındaki spekülatif kazançları vergilemekten vazgeçmemek şeklinde bir tutum izlenmek isteniyorsa, bir yıl içinde yapılan satışlar vergilenmeli, hisse senedi ve geçici ilmühaber şartı aranmaksızın bir yıllık elde tutma süresi bittikten sonra şahsen veya şirketlerce yapılan tüm iştirak hissesi satış kazançları vergisiz hale getirilmelidir.

"T.C. Danıştay
Dördüncü Daire
Karar Tarihi : 23.11.1994
Karar No : 1994/5550

İstemin Özeti : Davacının, ortağı bulunduğu Nakliyat ve Ticaret A.Ş.'nin 1989 yılı işlemlerinin incelenmesi sonucunda, bu şirketteki hisselerinin bir kısmını Nakliyat İnşaat Taahhüt Turizm ve Ticaret A.Ş.'ne devretmesi suretiyle elde ettiği değer artış kazancını beyan etmediğinin tespiti üzerine re'sen gelir vergisi salınmış ve ağır kusur cezası kesilmiştir. Vergi Mahkemesinin 16.11.1993 günlü ve E:1993/648, K:1993/1391 sayılı kararıyla; Gelir Vergisi Kanununun mükerrer 80/2 nci maddesinde, menkul kıymetlerin iktisap tarihinden itibaren bir yıl içinde veya iktisaptan evvel elden çıkarılmasından sağlanan kazançların değer artış kazancı olarak vergiye tabi tutulacağının hükme bağlandığı, bu hükme göre değer artışı kazancının doğması için, menkul kıymetlerin iktisap tarihinden itibaren bir yıl içinde veya iktisaptan evvel elden çıkarılması koşullarının irdelenmesinin gerekli olduğu, olayda inceleme elemanınca davacının sermaye payının geçici ilmuhabere veya pay senedine bağlanmamış olduğu, dolayısıyla iktisaptan önce elden çıkarma nedeniyle bir yıllık sürenin dikkate alınamayacağı kabul edilmişse de, şirket sermayesinin paylarına ilişkin nama yazılı muvakkat ilmuhaberlerin mevcut ve mühürlenerek inceleme raporuna eklenmiş olduğu anlaşıldığından, anılan yasa hükmü uyarınca vergilendirilme için iktisap tarihinden itibaren bir yıl içinde elden çıkarma koşulunun olayda gerçekleşmediği, kanunun vergilendirme için aradığı diğer koşul olan iktisaptan evvel elden çıkarmanın ise olayda mevcut olmadığı, inceleme raporunda menkul kıymet kavramı ile ilgili değerlendirmelerin de olayın mahiyetini değiştirmekten uzak olduğu, çünkü Türk Ticaret Hukukunda sermaye şirketlerinde ortaklık paylarının muvakkat ilmuhabere bağlanmış olmasıyla bağlanmamış olması arasında, tedavül kabiliyeti dışında bir fark olmadığı, dolayısıyla her halükarda menkul kıymet niteliğine haiz olduğunun kabul edildiği, bu itibarla dava konusu devir olayının Gelir Vergisi Kanununun mükerrer 80/2 nci maddesi kapsamında değerlendirilemeyeceği gerekçesiyle cezalı gelir vergisinin terkinine karar verilmiştir. Vergi dairesi müdürlüğü, olayda muvakkat ilmuhaberlerin devir tarihinde mevcut olmayıp vergi incelemesine başladıktan sonra düzenlenmiş olduğu, dolayısıyla iktisaptan evvel elden çıkarmak koşulunun gerçekleşmiş olduğunu ileri sürerek, mahkeme kararının bozulmasını istemektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay Dördüncü Dairesince duruşma için belirlenen günde davacı vekili Av. ile davalı idareyi temsilen gelen Hazine Avukatı..... dinlenip Danıştay Savcısının düşüncesi alındıktan ve Tetkik Hakiminin açıklamaları dinlendikten sonra dosyadaki belgeler incelenerek gereği görüldü:

Temyiz dilekçesinde ileri sürülen iddialar, bozulması istenilen kararın dayandığı gerekçeler karşısında, yerinde ve kararın bozulmasını sağlayacak durumda görülmemiştir.

Bu nedenle temyiz isteminin reddine, Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca 350.000.- lira vekalet ücretinin davalıdan alınıp davacı vekiline verilmesine, 23.11.1994 gününde oybirliğiyle karar verildi."