7186 Sayılı Kanunun Müsadere Kararı

T.C. - Ticaret Bakanlığı - Gümrükler Genel Müdürlüğü -

T.C. TİCARET BAKANLIĞI Gümrükler Genel Müdürlüğü

Sayı : 85593407-045.02 **Konu :** 7186 Sayılı Kanunun “Müsadere Kararı”

03.12.2019/49964788 DAĞITIM YERLERİNE

İlgi : 09.08.2019 tarihli, 46780392 sayılı Dağıtımlı yazımız.

Bilindiği üzere, 19/7/2019 tarihli, 30836 (mükerrer) sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan 17/7/2019 tarihli, 7186 no.lu “Gelir Vergisi Kanunu ile Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun” ile 5607 sayılı Kaçakçılıkla Mücadele Kanununa geçici 11 inci madde eklenmiş, ilgili maddeye ilişkin “5607 Sayılı Kaçakçılıkla Mücadele Kanununa Göre Gümrük Vergilerinin Eksik Ödenmesi Nedeniyle Başlatılan Bir Soruşturma veya Kovuşturmaya Konu Kara Taşıtlarının Sahiplerine İadesine İlişkin Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmelik” 9/8/2019 tarihli, 30857 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanmıştır.

Bahse konu Yönetmeliğin “Gümrük idaresince yapılacak işlemler” başlıklı 5 inci maddesinin birinci fıkrasında başvuruya konu araç hakkında müsadere kararının bulunduğunun veya tasfiyesinin tamamlandığının anlaşılması halinde başvurunun reddedileceği hüküm altına alınmış, müsadere kararının kesinleşip/kesinleşmediği hususunda bir ayırımda bulunulmamıştır. Diğer taraftan başvuruları kabul eden gümrük idaresince, araç hakkındaki mevcut müsadere kararının kesinleşip/kesinleşmediği hususu değerlendirilmeksizin bu nev’inden başvuruların reddedildiği, ancak ilerleyen süreçlerde başvurunun reddine ilişkin tespitin, dava konusu edildiği bu davaların büyük çoğunluğunun Bakanlığımız aleyhine sonuçlandığı müşahade edilmiştir.

Konuya ilişkin Adalet Bakanlığı’ndan alınan 18.11.2019 tarihli, 90920 sayılı ekli yazıda; araç hakkında verilen müsadere kararının kesinleşmediğinin tespiti halinde, öngörülen diğer koşulların yerine getirilmesi şartıyla, yükümlülerin Kanunun geçici 11 inci maddesinden faydalanmalarının mümkün bulunduğu belirtilmiştir.

Bu itibarla, müsadere kararı bulunan başvurularda öncelikle dilekçeyi alan gümrük idaresince araç hakkında müsadere kararının bulunup/bulunmadığının araştırılması, araç hakkında verilen müsadere kararının kesinleşmediğinin tespiti halinde ise -gerekli koşulların sağlanması halinde- yükümlülerin 7186 sayılı Kanun ve ilgili Yönetmelik hükümlerinden faydalanmaları gerekmektedir.

Bilgi ve buna göre gereğini rica ederim.

Mustafa GÜMÜŞ Genel Müdür

EK: 2 adet yazı

DAĞITIM: Tüm Gümrük ve Dış Ticaret Bölge Müdürlüklerine

T.C. ADALET BAKANLIĞI Ceza İşleri Genel Müdürlüğü

Sayı :19120602-045-02-0888-2019-E. 1794/90920 13.11.2019 **Konu :**5607 sayılı Kaçakçılıkla Mücadele Kanununun Geçici 11 inci Maddesi

TİCARET BAKANLIĞINA (Gümrükler Genel Müdürlüğü)

İlgi : 21/10/2019 tarih ve 85593407-045.02 sayılı yazı.

5607 sayılı Kaçakçılıkla Mücadele Kanununun geçici 10 ve 11 inci maddeleri ile ilgili, İstanbul 9 uncu İdare Mahkemesinin 29/11/2018 tarih ve 2018/1424 esas, 2018/2109 sayılı kararının uygulamada bir takım sorunlara neden olabileceği belirtilerek bu konuda görüş bildirilmesi talebini içeren ilgi yazı ve ekleri incelendi.

Bilindiği üzere;

2709 sayılı Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının, “Yargı yetkisi” kenar başlıklı 9 uncu maddesinde; “Yargı yetkisi, Türk Milleti adına bağımsız mahkemelerce kullanılır.”

“Mahkemelerin bağımsızlığı” kenar başlıklı 138 inci maddesinin ikinci fıkrasında; “Hiçbir organ, makam, merci veya kişi, yargı yetkisinin kullanılmasında mahkemelere ve hâkimlere emir ve talimat veremez; genelge gönderemez; tavsiye ve telkinde bulunamaz.”

Cumhurbaşkanlığı Teşkilatı Hakkında 1 Nolu Cumhurbaşkanlığı Kararnamesinin, “Görev” kenar başlıklı 38 inci maddesinin birinci fıkrasının (e) bendinde; “Adalet hizmetleriyle ilgili konularda,

gerekli araştırmalar ve mevzuat hazırlıklarını yapmak ve görüş bildirmek”

5607 sayılı Kaçakçılıkla Mücadele Kanununun, geçici 10 uncu maddesinde; “(Ek: 18/1/2017-6770/31 md.) (1) Bu Kanunun 3 üncü maddesinin ikinci fıkrası uyarınca gümrük vergilerinin kısmen eksik ödenmesi nedeniyle açılan kamu davalarında, bu maddenin yürürlüğe girdiği tarihten önce el konulan ve müsadere kararı verilmemiş kara taşıtları ile ilgili olarak;

a) Taşıtın tasfiyesinin tamamlanmamış olması,

b) Bu maddenin yürürlüğe girdiği ayı takip eden altıncı ayın sonuna kadar ilgili gümrük idaresine başvurulması ve taşıtın ilk iktisabında ödenmesi gereken özel tüketim vergisinin %25’ine tekabül eden tutarın başvuru tarihinden itibaren bir ay içinde ilgili tahsil dairesine ödenmesi,

şartlarının birlikte gerçekleşmesi halinde el koyma kararı kaldırılır ve el konulan aracın sahibine iade edilmesine karar verilir.

(2) Birinci fıkrada belirtilen kamu davalarında, eşyanın müsaderesi yerine eşyanın gümrüklenmiş değerinin ödenmesine karar verilir.

(3) Birinci fıkranın uygulanmasına ilişkin usul ve esasları tespit etmeye Adalet Bakanlığı ve Gümrük ve Ticaret Bakanlığı ile Maliye Bakanlığı müştereken yetkilidir.”

Geçici 11 inci maddesinde; “(Ek: 17/7/2019-7186/21 md.) (1) Bu Kanunun 3 üncü maddesinin ikinci fıkrası uyarınca gümrük vergilerinin kısmen, eksik ödenmesi nedeniyle başlatılan bir soruşturma veya kovuşturma kapsamında bulunan ye müsadere kararı verilmemiş kara taşıtları ile ilgili olarak;

a) Taşıtın tasfiyesinin tamamlanmamış olması,

b) 31.12.2019 tarihine kadar ilgili gümrük idaresine başvurulması ve taşıtın ilk iktisabında ödenmesi gereken özel tüketim vergisinin %25’ine tekabül eden tutarın, başvuru sahibine tebliğ edildiği tarihten itibaren bir ay içinde ilgili tahsil dairesine ödenmesi,

şartlarının birlikte gerçekleşmesi hâlinde, araç hakkında el koyma ve müsadere kararı verilmez, mevcut el koyma kararı kaldırılır ve el konulan aracın sahibine iade edilmesine karar verilir. İadesi talep edilen ulaşım araçlarının muhafazasına ilişkin masraflar araç sahibince ödenir. Cumhurbaşkanı bu fıkrada yer alan başvuru süresini altı aya kadar uzatmaya yetkilidir.

(2) 4458 sayılı Kanunun geçici 10 uncu maddesi kapsamında iade edilen araçlar hakkında el koyma veya müsadere kararı verilmez.

(3) Birinci ve ikinci fıkrada belirtilen durumlarda, eşyanın müsaderesi yerine eşyanın gümrüklenmiş değerinin ödenmesine karar verilir.

(4) Birinci fıkranın uygulanmasına ilişkin usul ve esasları tespit etmeye Adalet Bakanlığı ve Ticaret Bakanlığı ile Hazine ve Maliye Bakanlığı müştereken yetkilidir.”

Hükümleri yer almaktadır.

Görüldüğü üzere, belli bir süre uygulanma imkânına sahip 5607 sayılı Kanunun geçici 10 ve 11 inci maddelerine göre, kaçak olduğu düşünülerek elkonulan araçların sahiplerine iade edilebilmesi için araçların tasfiye edilmemiş olmasının yanı sıra araçlar hakkında müsadere kararı verilmemiş olması da gerekmektedir. Ancak müsadere kararının, elkonulan araçların sahiplerine iadesine engel teşkil edebilmesi için hukuken kesinleşmiş olması zorunludur. Dolayısıyla müsadere kararının kesinleşmediği durumlarda, Kanunda öngörülen diğer koşulların yerine getirilmesi şartıyla elkonulan araçların sahiplerine iadesinin mümkün olduğu değerlendirilmektedir.

Bu itibarla;

1-Müsadere kararının kesinleşmediği durumlarda, 5607 sayılı Kanunun geçici 10 ve 11 inci maddelerinde öngörülen diğer koşulların yerine getirilmesi şartıyla elkonulan araçların sahiplerine iadesi gerektiği,

2-Türkiye Cumhuriyeti Anayasasının 9 ve 138 inci maddeleri ile 1 Nolu Cumhurbaşkanlığı Kararnamesinin 38 inci maddesi uyarınca yargı yetkisinin kullanılma alanına giren konularda Bakanlıkça görüş bildirilmesinin mümkün olmadığı,

Sorunun kanun ve yargı yoluyla çözülmesinin uygun olacağı değerlendirilmektedir.

Bilgi edinilmesini arz ederim.
Yakup MOĞUL Hâkim Bakan a. Genel Müdür

Gümrükler Genel Müdürlüğü İçin Tıklayınız.

Mevzuatlara Dönmek İçin Tıklayınız.