

Temmuz
19

Sayı:
09

AYLIK BÜLTEN

KILIC & Partners
ÇAYLI

www.kiliccayli.com | info@kiliccayli.com

Mutlukent Mah. Dicle Cad. Arda Sok. No: 9 06800 Çankaya/ANKARA
Tel: (0 312) 424 02 06 (Pbx) Fax: (0 312) 424 02 07

Manşet: ENERJİ PİYASASINDA YAPILAN ÖNEMLİ DEĞİŞİKLİKLER

21.6.2019 tarihinde Resmi Gazete’de yayımlanan;

- Sıvılaştırılmış Petrol Gazları (LPG) Piyasasında Yapılacak Denetimler ile Ön Araştırma ve Soruşturmalarda Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik’te ve Petrol Piyasasında Yapılacak Denetimler ile Ön Araştırma ve Soruşturmalarda Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik’te önemli değişiklikler yapılmıştır.

Yapılan değişiklikler ile Yönetmeliklere geçici durdurma ve ihtar kavramları eklenmiş ve denetim kavramı yeniden düzenlenmiştir.

Buna göre;

- **Geçici Durdurma:** İhtara rağmen mevzuata aykırılığın giderilmemesi veya ihtara konu fiilin 2 yıl içerisinde tekrar edilmesi veya niteliği itibarıyla faaliyetin durdurulmasını gerektiren fiillerin tespiti durumunda, yürütülen faaliyetin durdurulmasını,
- **İhtar:** Kurul tarafından belirlenen niteliği itibarıyla düzeltme imkânı olan mevzuata aykırılığın 30 gün içinde düzeltilmesinin veya tekrar edilmemesinin ilgisine tebliğini,
- **Denetim:** LPG piyasasında faaliyette bulunan gerçek veya tüzel kişilerin piyasaya ilişkin faaliyetlerinin ve hesaplarının ilgili mevzuat hükümlerine uygunluğunun incelenmesi ve bu kişilerce piyasaya arz edilen LPG’nin teknik düzenlemelere uygunluğunun araştırılması; hata, aykırılık, usulsüzlük ve suiistimallerin tespit edilmesi halinde ilgili kanunlarda öngörülen gerekli yaptırımların uygulanması suretiyle yapılan çalışmaları ifade etmektedir.

Geçici durdurma ve lisans iptalleri hususuna ilişkin olarak 5015 sayılı Kanun’a paralel şekilde düzenlemeler yapılmıştır. Buna göre; lisans sahibi kişilerin mevzuata aykırı davranması ve gerçekleştirilen fiilin düzeltme imkanı bulunan fiillerden olması halinde ilk etapta aykırılığın giderilmesi, aksi takdirde ve geçici durdurma yapılabileceğinin ihtar edileceği, verilen ihtar süresi sonunda mevzuata aykırı durum devam ediyor ise ilgili piyasa faaliyetinin 60 gün süreyle durdurulabileceği düzenlenmiştir. Niteliği itibarıyla düzeltme imkanı olan fiilin tespiti tarihinden itibaren 2 yıl içerisinde tekrar edilmesi halindeyse ihtar işlemi uygulanmaksızın ilgili piyasa faaliyetin durdurulmasına devam edilerek soruşturma başlatılacaktır.

5015 sayılı Petrol Piyasası Kanunu’na paralel olarak değişiklik yapılan yönetmelikler kapsamına **ön araştırma ve soruşturma hükümleri** eklenmiştir. Buna göre; Kurul, resen veya kendisine intikal eden ihbar veya şikayetler üzerine ilgilisi hakkında ve niteliği itibarıyla düzeltme imkanı olan fiilleri süresi içinde düzeltmeyenler hakkında doğrudan soruşturma açılmasına ya da soruşturma açılmasına gerek olup olmadığının tespiti için ön araştırma yapılmasına karar verebileceği düzenlenmiştir.

KILIÇ ÇAYLI & PARTNERS'TAN:

Danıştay 13. Dairesi'nin kararına göre; hizmet alım işi için yapılan bir ihalede, teklif zarfının içinde birden fazla teklif mektubu bulunduğu iddiası ile şirket hakkında yasaklama kararı verilmesi kararı hukuka aykırı bulunmuştur. Mahkeme hükmünde, *“ikinci teklifin üzerinde imzasız, kaşesiz boş bir fiyat teklif mektubu ve bazı tutarlar içeren teklif cetveli bulunmakta olup söz konusu kağıtlar dikkate alınarak birden fazla teklif fiilinin oluştuğu kabul edilemeyeceğinden”* yasaklama kararının iptaline karar verilmiştir.

Biliyor muydunuz? Damga vergisi; 488 sayılı Damga Vergisi Kanunu Ek-1'de yer alan akitlerle ilgili kağıtlar, kararlar ve mazbatalar, ticari işlemlerde kullanılan kağıtlar ve makbuzlar ve diğer kağıtlar belgelerin yazılıp imza edilmesi ile doğar. 213 sayılı Vergi Usul Kanunu'nun 334'üncü maddesine göre; miktarı nispi ya da maktu olup olmadığına bakılmaksızın Damga Vergisi ve Damga Resmi uygulamalarında, vergi ve resimlerle ilgili cezadan sorumlu olanlar birden fazla gerçek ya da tüzel kişi olduğu takdirde, ödenecek Damga Vergisi için kişiler, kendi aralarında rücu hakları saklı kalmak üzere, müteselsilen sorumludur.

KILIÇ ÇAYLI & PARTNERS'TAN:

Danıştay 9. Dairesi'nin kararına göre; ihale kararının iptali akabinde ödenen sözleşme damga vergisinin iadesine ilişkin davada “ihale kararının, ihale makamı tarafından iptal edilmesi durumunda, ihale kararı ve bu karara istinaden imzalanan sözleşmenin tekemmül ettiğinden bahsedilemeyeceği” gerekçe gösterilerek “damga vergisi açısından vergiyi doğuran olayın gerçekleşmediği”ne karar verilmiştir. Böylece sözleşme damga vergisinin şirkete iadesine karar verilmiştir.

GÜNCEL MEVZUAT DEĞİŞİKLİKLERİ

Enerji Hukuku Alanındaki Değişiklikler:

★ 15.6.2019 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanan Elektrik Piyasası İthalat ve İhracat Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ile ithalat ve ihracat faaliyetlerinde bulunabilecek tüzel kişiler, senkron paralel bağlantılarda ithalat ve/veya ihracat faaliyeti için yapılacak başvurular ve senkron paralel olmayan bağlantılarda ithalat ve ihracat faaliyeti için yapılacak başvurular hakkında değişiklikler Elektrik Piyasası İthalat ve İhracat Yönetmeliğine işlenmiş olup yürürlüğe girmiştir.

★ 26.6.2019 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanan 20.6.2019 tarihli 8666 sayılı Enerji Piyasası Düzenleme Kurulu kararı ile Dağıtım Lisansı Sahibi Tüzel Kişiler ve Görevli Tedarik Şirketlerinin Tarife Uygulamalarına İlişkin Usul ve Esaslar’ın ‘Üretim faaliyetleri için tarifelerin uygulanması’ başlıklı maddesine yeni hüküm eklenmiştir. Yeni eklenen fıkra hükmüne göre; kurulu gücü bir megavat veya Kanun’un 14’üncü maddesi çerçevesinde Cumhurbaşkanı tarafından belirlenmiş kurulu güç üst sınırına kadar olan yenilenebilir enerji kaynaklarına dayalı üretim tesislerinden 12.5.2019 tarihi itibarıyla yapılacak olan başvurular neticesinde; bağlantı anlaşmasına çağrı mektubu almaya hak kazanan ve üretimi ile tüketimi aynı ölçüm noktasında olan, YEK Destekleme Mekanizmasına tabi, kurulu gücü bağlantı anlaşması sözleşme gücü ile sınırlı, yenilenebilir enerji kaynaklarına dayalı lisanssız elektrik üretim tesislerinde üretilip bu tesislerle ilişkilendirilen tüketim tesislerinde tüketilen elektrik enerjisine ilişkin olarak;

- Tüketim tesisinin ihtiyacını karşılayan üretim miktarı için tüketim tesisinin abone grubuna özgü tüketici dağıtım tarifesinde %50 oranında indirim yapılacak olup aynı zamanda tüketimin üretimi aşan kısmı için ilgili abone grubuna özgü tüketici dağıtım tarifesi uygulanacaktır.
- Tüketimin üretime eşit veya tüketimin üretimden fazla veya az olduğu durumlarda dağıtım bedeli üretim tesisinin işletmeye giriş tarihinden itibaren 10 yıl süre ile %100 indirimli olarak uygulanacaktır.
- Değişiklik, 21.6.2018 tarihinden itibaren bağlantı anlaşmasına çağrı mektubu almaya hak kazanan ve tüketim tesisi ile aynı ölçüm noktasında olan, kurulu gücü bağlantı anlaşması 10 kW’a kadar (10 kW dahil) yenilenebilir enerji kaynaklarına dayalı çatı ve cephe uygulamalı elektrik üretim tesisleri içinde uygulanacaktır.

★ 9.7.2019 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanan Petrol Piyasası Lisans Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ile;

- Ulusal marker kavramının tanımı yeniden düzenlenmiştir.
- Madeni yağ lisansı başvurularında, atk madeni yağdan baz yağ üretimi faaliyetinde bulunulacak olması durumunda üretim yetkinlik puanı en az %55, diğer madeni yağ lisansı başvurularında ise üretim yetkinlik puanı en az %50 olan başvuruya konu tesise ait kapasite raporunun EPDK’ya ibraz edilmesi gerekecektir.

- Dağıtıcı ve ihrakiye teslimi lisansı sahiplerinin ise kurulca belirlenecek yeterli teknik ve ekonomik güce sahip olması, taşıma lisansı başvurularında en az bir taşıma aracının mülkiyetine sahip olunması veya finansal kiralama yoluyla edinilmesi veya taşıma aracına ilişkin olarak ilgililerle yapılmış kira veya hizmet sözleşmesinin bulunması zorunluluğu getirilmiştir.
- Lisans sona erdirmiş işlemi; Kurul tarafından veya bu yetkinin devredilmesi durumunda, Başkanlık veya Petrol Piyasası Dairesi Başkanlığı tarafından gerçekleştirilecektir.

★ 9.7.2019 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanan Elektrik Piyasası Lisans Yönetmeliğinde Değişiklik Yapılmasına Dair Yönetmelik ile;

- Üretim faaliyetinde bulunmak isteyen tüzel kişiler, ön lisans almak için, kurul kararıyla yürürlüğe konulan, *“Ön lisans ve Lisans İşlemleri ile İlgili Başvurulara İlişkin Usul ve Esaslar”* uyarınca sunulması gereken bilgi ve belgeleri başvuruda bulunacak tüzel kişi, kurum nezdinde elektronik başvuru yapacak yetkilinin bilgilerini EPDK’ya yazılı olarak sunacaktır.
- Yenilenebilir Enerji Kaynak Alanları için yapılacak ön lisans başvuruları ise Yenilenebilir Enerji Kaynak Alanları Yönetmeliği’nde 45 gün olarak belirlenen süre içerisinde EPDK’ya yapılacaktır.
- İlgili mevzuatlara aykırı olarak yapılan başvurudaki eksikliklerin, ilgisine yapılan tebliğ tarihinden itibaren 15 iş günü içerisinde giderilmesi istenecek ve söz konusu eksikliklerin başvuru sahibi tarafından giderilmemesi halinde başvuru yapılmamış sayılacaktır.
- Başvuruların eksiksiz yapılması halinde başvurular; başvuru tarihi itibarıyla veya eksikliklerin giderildiğini gösterir belgelerin EPDK’ya sunulduğu tarih itibarıyla değerlendirmeye alınacaktır.

Kişisel Verilerin Korunması Hukuku Alanındaki Değişiklikler:

★ 21.6.2019 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanan Kişisel Sağlık Verileri Hakkında Yönetmelik ile Kişisel Verilerin Korunması Kanunu hükümleri kapsamında, Sağlık Bakanlığı’nın merkez ve taşra teşkilatı birimleri ile bunlara bağlı olarak faaliyet göstermekte olan sağlık hizmeti sunucuları ile ilgili kuruluşları tarafından yürütülen süreç ve uygulamalarda uyulacak usul ve esasları ile kişisel sağlık verisi işleyen özel hukuk gerçek ve tüzel kişileri ile kamu hukuku tüzel kişilerinin, Sağlık Bakanlığı tarafından yürütülmekte olan süreç ve uygulamalara ilişkin faaliyetleri düzenlenmiştir.

Kamu İhale Hukuku Alanındaki Değişiklikler:

★ 27.6.2019 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanan 1243 sayılı Cumhurbaşkanı Kararı ile 4735 Sayılı Kamu İhale Sözleşmeleri Kanununun Geçici 3’üncü Maddesi Uyarınca Hesaplanacak Ek Fiyat Farkına İlişkin Esaslarda Değişiklik Yapılmasına Dair Esaslarda değişiklik yapılarak; Elektrik alımları fiyat farkı hesabında kullanılan temel ve güncel endeksler değiştirilmiştir. Bu karar ile yapılan düzenleme de fiyat farkı hesabında kullanılan A1 ve A2 katsayılarında değişiklik yapılmıştır. Yapılan bu değişiklik 27.9.2019 tarihinde yürürlüğe girmiştir. İdareye yapılan fiyat farkına ilişkin başvurunun 27.9.2019 tarihinden önce yapılması halinde başvuru tarihinde yürürlükte bulunan elektrik alımları hakedişlerinde belirlenen endeksler kullanılacaktır.

★ 27.6.2019 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanan Tarım Ve Orman Bakanlığı Tarafından 4734 Sayılı Kamu İhale Kanununun 3’üncü Maddesinin (b) Bendi Kapsamında Yapılacak Mal Ve Hizmet Alımlarına İlişkin Usul ve Esaslarda Değişiklik Yapılmasına Dair Usul ve Esaslar ile usul ve esasların kapsamı genişletilmiştir.

Diğer Değişiklikler:

★ 4.7.2019 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanan Hazine ve Maliye Bakanlığı Gelir İdaresi Başkanlığı’nca çıkarılan 5520 sayılı Kurumlar Vergisi Kanunu Sirküsü/52 ile 2019 yılı ikinci geçici vergi döneminde uygulanacak yeniden değerlendirme oranı % 8,84 olarak belirlenmiştir.

★ 19.7.2019 tarihli Resmi Gazete’de Gelir Vergisi Kanunu ile Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun ile

- Gelir Vergisi Kanunu’na; yurtdışında bulunan para, altın, menkul kıymet ve diğer sermaye piyasası araçları hakkında geçici madde eklenmiş ve hasılat esaslı kazanç tespitini yeniden düzenlenmiştir.
- Türkiye Cumhuriyeti Merkez Bankası Kanunu’na; geçici madde eklenerek, ihtiyaç akçelerinin tamamının birikmiş fevkalade ihtiyat akçelerinin ise son yılın karından ayrılan kısmı hariç tamamının Genel Kurul kararı aranmaksızın Hazineye verileceği düzenlenmiş ve TCMB’nin görev ve yetkilerine zorunlu karşılıkları belirlerken bilanço içi ve dışı şartları da göz önünde bulunduracağı hususu düzenlenmiştir.
- Gümrük Kanunu’na; soruşturma kapsamında veya el konularak mülkiyetinin kamuya geçirilmesi kararı verilen kara ulaşım araçları hakkında geçici madde eklenmiştir.

ÖNEMLİ KİŞİSEL VERİLERİ KORUMA KURULU KARARLARI

➤ 2019/190 Sayılı Pizza Restaurantları A.Ş. (Dominos’s Pizza) Veri İhlali Bildirimi Kararı:

Kararda özetle;

- Şirkete ait dominos.com.tr internet sitesine giriş ve sitede müşteriler tarafından belirlenen kullanıcı adı ve şifrenin sızdığına ilişkin şüphe oluştuğu,
- Yapılan inceleme neticesinde birtakım müşterilere ait kullanıcı adı ve şifreye deneme yoluyla (brüte-force attack) üçüncü kişiler tarafından hukuka aykırı olarak erişildiği ve internet ortamında paylaşıldığı bilgileri yer almaktadır.

“Konuya ilişkin incelemeler devam etmekle birlikte, Kişisel Verileri Koruma Kurulunun 1.7.2019 tarih ve 2019/190 sayılı Kararı ile söz konusu veri ihlalinin Kurumun internet sayfasında ilan edilmesine karar verilmiştir.”

İlgili mevzuat: 6698 sayılı Kişisel Verilerin Korunması Kanunu m. 12/5 – *“İşlenen kişisel verilerin kanuni olmayan yollarla başkaları tarafından elde edilmesi hâlinde, veri sorumlusu bu durumu en kısa sürede ilgisine ve Kurula bildirir. Kurul, gerekmesi hâlinde bu durumu, kendi internet sitesinde ya da uygun göreceği başka bir yöntemle ilan edebilir.”*

➤ **2019/62 Sayılı Bir Anonim Şirketin (Veri Sorumlusu) İlgili Kişinin Açık Rızası Dışı Elektronik Ticari İleti Göndermesine İlişkin İdari Para Cezası Kararı:**

“Şikâyetçinin kişisel verisi olan cep telefonu numarası bilgisinin Şirket tarafından kendisine reklam içerikli mesaj gönderilmesi suretiyle kullanılmasının, kişisel verilerin korunması mevzuatı açısından bir veri işleme faaliyeti olduğu, veri işlemenin ise Kanunun 5 ve 6. maddelerinde yer alan işleme şartlarında birine dayanması gerektiğini, ancak şikayet konusu mesaj gönderiminin herhangi bir işleme şartına dayanmadığı değerlendirildiğinden, kişisel verilerin hukuka aykırı olarak işlenmesini önlemek amacıyla uygun güvenlik düzeyini temin etmeye yönelik gerekli her türlü teknik ve idari tedbirleri almadığı için veri sorumlusu hakkında Kanunun 12’nci maddesinin (1) numaralı fıkrasının (a) bendinde aykırı davranmış olması nedeniyle Şirket hakkında Kanunun 18’inci maddesinin (1) numaralı fıkrasının (b) bendi uyarınca 50.000,00 TL idari para cezası uygulanmasına karar verilmiştir.

İlgili mevzuat: 6698 sayılı Kişisel Verilerin Korunması Kanunu m. 12/1-a – “Veri sorumlusu; Kişisel verilerin hukuka aykırı olarak işlenmesini önlemek amacıyla uygun güvenlik düzeyini temin etmeye yönelik gerekli her türlü teknik ve idari tedbirleri almak zorundadır.” m. 18/1-b – “Bu Kanunun; 12’nci maddesinde öngörülen veri güvenliğine ilişkin yükümlülükleri yerine getirmeyenler hakkında 15.000 Türk lirasından 1.000.000 Türk lirasına kadar idari para cezası verilir.”

ÖNEMLİ BİR DANIŞTAY KARARI

Danıştay İçtihatları Birleştirme Kurulu’nun 2013/1 E. 2018/1 K. sayılı kararı:

“Limited şirket tüzel kişiliğinden tahsil edilemeyen veya edilemeyeceği anlaşılan vergi borcunun takip ve tahsiline ilişkin olarak 213 sayılı Vergi Usul Kanunu’nda ve 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanun’da, kanuni temsilci ile ortak arasında bir öncelik sıralaması bulunmadığından, limited şirketin vergi borcunun tahsilinde ortağın takibine başlanabilmesi için kanuni temsilcinin takibinin gerekli olmadığı açıktır.”

İlgili mevzuat: 213 sayılı Vergi Usul Kanunu ve 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanun.

ÖNEMLİ BİR YARGITAY KARARI

Yargıtay 19. Ceza Dairesi’nin 10.6.2019 tarihli 2019/23974 E. 2019/9339 K. sayılı kararı:

*“... Mahkemeye başvuran borçlu tüzel kişilerin yetkili temsilcilerinin, henüz konkordato talebi ile mahkemeye başvurmadan keşide ettikleri veya geçici mühlet kararı öncesinde keşide ederek alacaklıya teslim ettikleri, ... çeklerin, geçici mühlet kararı ile başlayıp konkordatonun tasdiki veya reddi ile sonuçlanan konkordato (tasdiki) yargılaması süreci içinde, **bankaya ibrazında karşılıksız***

çıkması halinde, ... açılan ceza davasına bakmakla görevli ve yetkili icra ceza mahkemelerince; devam eden konkordato (tasdiki) yargılaması sürecinin, ... 'bekletici sorun' yapılmasına,

... Çek hesabı tüzel kişi hakkında konkordatonun herhangi bir nedenle reddine karar verilirse; ... bu sefer bekletici sorun kararının kaldırılmasıyla ceza yargılamasına devam edilmesine" karar verilmiş olup bu durumda da bir ayırım yapılarak;

- *"... Şayet çek hesabını yönetimi, ... şirket yönetim organından alınıp komisere verilmesi yönünde bir karar verilmişse ve bankaya ibraz edilen çek, komiserin yetkili olduğu dönemde karşılıksız çıkmışsa; bu durumda şirket yetkilisi gerçek kişilerin ... cezai sorumluluklarının devam etmeyeceğine,*

- *... Şayet çek hesabını yönetimi, ... şirket yönetim organından alınıp komisere verilmesi yönünde açık bir karar verilmemişse; bu konudaki tüm yetkiler şirket yöneticilerinde olacağından, söz konusu kişilerin bu süreçte bankaya ibraz edilen ve karşılıksız çıkan çekten dolayı ... cezai sorumluluklarının devam edeceğine" karar verilmiştir.*