

BİLGİ TEKNOLOJİLERİ VE İLETİŞİM KURULU
KARARI

Karar Tarihi : 26.09.2012
Karar No : 2012/DK-16/472
Gündem Konusu : Avea'nın KMKP Ödemelerinin İncelenmesi.

KARAR :Sektörel Denetim Dairesi Başkanlığının hazırladığı taktir ve ekleri incelenmiştir.

27/02/2012 tarihli ve 13466 sayılı Başkanlık Oluru uyarınca; Avea İletişim Hizmetleri AŞ'nin (Avea) 10/03/2006-31/12/2008 dönemi içerisinde yaptığı Kurum Masrafları Katkı Payı (KMKP) ödemelerinin ilgili mevzuata uygun olarak yapılıp yapılmadığı ile ilgili olarak, 5809 sayılı Kanun'un 60'ıncı maddesi, 5398 sayılı Kanun'un 15 ve 16'ncı maddeleri, GSM-PAN Avrupa Mobil Telefon Sistemi Kurulması ve İşletilmesi ile ilgili Lisans verilmesine ilişkin İmtiyaz Sözleşmesinin (GSM İmtiyaz Sözleşmesi) ile IMT-2000/UMTS Altyapılarının Kurulması ve İşletilmesi ile Hizmetlerinin Sunulmasına İlişkin İmtiyaz Sözleşmesinin 5, 8 ve 9'uncu maddeleri, Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği'nin 25 ve Geçici 4'üncü maddeleri, Telekomünikasyon Kurumu Tarafından İşletmecilere Uygulanacak İdari Para Cezaları ile Diğer Müeyyide ve Tedbirler Hakkında Yönetmeliğin 11'inci maddesinin (I) bendi, 1 Sıra No'lu Muhasebe Sistemi Uygulama Genel Tebliği, Hazine Müsteşarlığı Hazine Kontrolörleri tarafından hazırlanan 14/05/2010 tarihli ve 69/7 - 65/5 - 32/5 - 4/3 sayılı Rapor ile 22/03/2012 tarihli ve 68/3-84/316/3-18/3 sayılı Rapor ve ilgili diğer mevzuat hükümleri çerçevesinde yürütülen inceleme neticesinde;

1- GSM İmtiyaz Sözleşmesi'nin 9'uncu maddesi ve 1 Sıra Nolu Muhasebe Sistemi Uygulama Genel Tebliğ uyarınca; KMKP matrahı dâhilinde olması gereken "*Ödenmeyen Bedeller İçin Abonelerine Tahakkuk Ettirdikleri Gecikme Faizi*" tutarlarının 60'lı hesaplarda tutulması gerekirken "*642- Faiz Gelirleri*" hesabına kaydedildiği, dolayısıyla söz konusu tutarların KMKP matrahının içerisinde yer almadığı ve KMKP ödemesinin de yapılmadığı, bu nedenle 2006-2008 dönemine ait söz konusu KMKP matrah farkı tutarlarının % 0,35 (on binde otuz beş)'ine tekabül eden;

- 2006 yılı için 50.958,74 TL KMKP farkı tutarının 30/04/2007 tarihinden,
- 2007 yılı için 56.323,32 TL KMKP farkı tutarının 30/04/2008 tarihinden,
- 2008 yılı için 57.630,86 TL KMKP farkı tutarının 30/04/2009 tarihinden

ödeme tarihine kadar 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanunun 51'inci maddesine göre hesaplanacak gecikme zammı oranı kadar faiziyle birlikte Kurumumuza ödenmesi,

2- GSM İmtiyaz Sözleşmesi'nin 9'uncu maddesi ve 1 Sıra Nolu Muhasebe Sistemi Uygulama Genel Tebliğ uyarınca; KMKP matrahı dâhilinde olması gereken "*Roaming Kur Farkı Gelirleri*" tutarlarının, 60'lı hesaplarda tutulması gerekirken "*646 Finansman Gelirleri*" hesabına kaydedildiği, dolayısıyla söz konusu tutarların KMKP matrahının içerisinde yer almadığı ve KMKP ödemesinin de yapılmadığı, bu nedenle 10/03/2006-31/12/2008 dönemine ait söz konusu KMKP matrah farkı tutarlarının % 0,35 (on binde otuz beş)'ine tekabül eden;

- 2006 yılı için 1.078,67 TL KMKP farkı tutarının 30/04/2007 tarihinden,
- 2007 yılı için 567,06 TL KMKP farkı tutarının 30/04/2008 tarihinden,
- 2008 yılı için 16.457,49 TL KMKP farkı tutarının 30/04/2009 tarihinden

ödeme tarihine kadar 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanununun 51'inci maddesine göre hesaplanacak gecikme zammı oranı kadar faiziyle birlikte Kurumumuza ödenmesi,

- 3- GSM İmtiyaz Sözleşmesi'nin "Sözleşmenin Kurum tarafından feshi" başlıklı 40'inci maddesi uyarınca; İşbu Kurul Kararı'nın 1 ve 2'nci maddelerinde belirtilen KMKP fark tutarlarının faizleriyle birlikte ödeme yükümlülüğünün yerine getirilmesi için Avea'ya 100 gün süre verilmesi,
- 4- "Roaming Faaliyetleri Kapsamında Uygulanan İskontolar" ile ilgili olarak, Avea ile T-Mobile International AG (TMO) arasında 21/10/2008 tarihinde imzalanan İskonto Sözleşmesinin Ek 2 1.2 maddesinde;

"Avea sözleşme imza tarihinden itibaren düzenlenen ilk faturadan başlayarak TMO İştiraklerine düzenleyeceği her faturaya %40 iskonto uygulamayı garanti eder.

1 Ocak 2008 ile sözleşme imzalanma tarihine münhasır olarak, Avea TMO'ya aylık faturalar üzerinden geçmişe dönük olarak %40 iskonto uygulamayı garanti eder."

hükmünün yer aldığı, sözleşme imza tarihinden sonra düzenlemiş olduğu faturalar üzerinde yer alan ancak sözleşme imza tarihinden önce sunmuş olduğu hizmet tutarlarına ilişkin söz konusu iskonto tutarlarının 1 Sıra Nolu Muhasebe Sistemi Uygulama Genel Tebliğ'inin "611 Satış İskontoları" başlıklı bölümüne aykırı olarak "601. Yurtdışı Satışlar" hesabına borç kaydı gerçekleştirmek suretiyle KMKP matrahının içerisinde yer almadığı ve KMKP ödemesinin de yapılmadığı, bu nedenle 01/11/2008-31/12/2008 dönemine ait söz konusu KMKP matrah farkı tutarlarının % 0,35 (on binde otuz beş)'ine tekabül eden; 3.941,18 TL KMKP farkı tutarının 30/04/2009 tarihinden ödeme tarihine kadar 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanununun 51'inci maddesine göre hesaplanacak gecikme zammı oranı kadar faiziyle birlikte Kurumumuza ödenmesi için, GSM İmtiyaz Sözleşmesi'nin 40'inci maddesi uyarınca işbu Kurul Kararı'nın kendisine tebliği tarihinden itibaren 1 ay süre verilmesi, bu 1 aylık süre içerisinde söz konusu KMKP fark tutarının faiziyle birlikte ödenmemesi halinde, GSM İmtiyaz Sözleşmesi'nin 40'inci maddesi uyarınca söz konusu yükümlülüğün yerine getirilmesi için Avea'ya 100 gün süre verilmesi,

- 5- "Ödenmeyen Bedeller İçin Abonelerine Tahakkuk Ettirdikleri Gecikme Faizi" ve "Roaming Kur Farkı Gelirleri" tutarları ile ilgili olarak Kurumumuzun 10/04/2012 tarihli ve 23075/10436 sayılı yazıyla "sorguda belirtilen tutarların ilgili mevzuat uyarınca belirlenen son ödeme tarihleri dikkate alınarak 6183 sayılı Kanununun 51 inci maddesine göre hesaplanacak gecikme zammı oranı kadar faiziyle birlikte Kurumumuzun Türkiye Halk Bankası Anıt Şubesindeki TR72 0001 2009 4110 0005 000016 IBAN nolu hesabına 20/04/2012 Cuma gününe kadar yatırılması" istenilmesine rağmen, GSM İmtiyaz Sözleşmesinin 5 ve 9'uncu maddelerinde yer alan hükümlere aykırı olarak söz konusu ödemeler yapılmadığından, 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun "Kurumun yetkisi ve idarî yaptırımlar" başlıklı 60'inci maddesinin birinci fıkrasında yer alan "Kurum; mevzuata, kullanım hakkı ve diğer yetkilendirme şartlarına uyulmasını izleme ve denetlemeye, aykırılık halinde işletmecilere bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde üçüne kadar idarî para cezası uygulamaya...yetkilidir." hükmü, Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği'nin "İdari yaptırımlar" başlıklı 25'inci maddesi "(1) İşletmeci faaliyetlerinin yetkilendirme kapsamındaki yükümlülüklerle ve ilgili mevzuata aykırı olması durumunda, işletmeciyeye Kanun ve ilgili diğer mevzuat uyarınca idari para cezası veya diğer yaptırımlar ile tedbirler uygulanır." hükmü, Telekomünikasyon Kurumu Tarafından İşletmecilere Uygulanacak İdari Para Cezaları ile Diğer Müeyyide ve Tedbirler Hakkında Yönetmeliğin "Yetki Belgesi Şartlarının İhlaline İlişkin İdari Para Cezaları İşletmecinin Cirosunun %1'ine (yüzde bir) Kadar Uygulanacak

İdari Para Cezaları” başlıklı 11’inci maddesinin (I) bendinde yer alan “İşletmecinin Kurum masraflarına katkı payına ilişkin yükümlülüklerini yerine getirmeyerek bu payı ödememesi” hükmü ve aynı Yönetmeliğin 32’nci maddesi kapsamında, inceleme dönemi olan 10/03/2006 – 31/12/2008 tarihleri arasında ve bu dönemi takip eden yıllarda da ihlalin devam etmesi ve söz konusu ihlâlin inceleme sonucunda tespit edilmesi hususları da gözetilerek, Avea’ya 2011 yılı net satış tutarının (2.907.291.824,16 ₺) %0,025 (yüzbinde yirmibeş) oranında idari para cezası uygulanması

hususlarına karar verilmiştir.