

ELEKTRONİK HABERLEŞME & HUKUK

Avukat Gökhan Candoğan |Avukat Hürmüz Biçer |Stj.Avukat Gizem Koç

Araç Takip Hizmetlerinde Turkcell'e Rekabet Cezasına Mahkemenen Onay

Araç takip hizmetlerinde hakim durumda olan Turkcell'in münhasır uygulamalar ile rakiplerinin faaliyetlerini zorlaştırdığı gerekçesiyle yapılan şikayet sonucunda, Rekabet Kurulu, 19.12.2013 tarihli kararıyla,



Turkcell'e 39.727.308,20 TL idari para cezası vermiştir. Para cezası yanında, Turkcell'in iş ortağı

araç takip firmaları ile bayilerine, rakip işletmecilerle işbirliği yapmalarında ve kampanyalarına katılmalarında serbest olduklarını etkin bir şekilde duyurması yükümlülüğü de getirilmiştir.

Bu karara karşı Turkcell tarafından Ankara 8.İdare Mahkemesinde dava açılmışsa da, Mahkeme, 23.10.2014 tarihli kararı ile, yürütmenin durdurulmasına dair istemi reddetti.

Anımsanacağı üzere, 2007 yılında yapılan şikayette Rekabet Kurulu 02.04.2008 tarihli kararı ile soruşturma açılmasına gerek olmadığına karar vermişken, bu karar Danıştay 13.Dairesi'nin 13.02.2012 tarihli kararı ile hukuka aykırı bulunarak bozulmuştur. Bozma kararı üzerine yapılan soruşturmada ihlal sonucuna varılması dikkate değerdir.

BTK ve Rekabet Kurulu'ndan Yapısal Ayrıştırmaya Son!

Rekabet Kurulu, 4 Kasım 2014 tarihli kararı ile, Türk Telekom grubu tarafından yapılan stratejik organizasyon değişikliklerinin Rekabet Kanunu kapsamında olmadığı gerekçesiyle soruşturma açılmaması gerektiği sonucuna vardı. TELKODER ve bir işletmeci tarafından yapılan başvuru üzerine düzenlenen ön araştırma raporuna dayalı olarak verilen kararda, BTK'nın şikayete ilişkin görüşlerine de geniş yer verilmiştir. BTK görüşünde; pazar analizleri çerçevesinde Türk Telekom'a getirilen yükümlülüklerin sonucunun beklenmesi, özellikle sabit çağrı başlatma pazarına ilişkin yürürlüğe konulan fiyat sıkılaştırması yükümlülüğünün sağlıklı bir şekilde uygulanmasının temini, etki ve sonuçlarının izlenmesi gerektiği, ifade edilmiştir.



Rekabet Kurulu kararında; Türk Telekom, Avea ve TTN'in Rekabet Kanunu anlamına "aynı teşebbüs" olarak değerlendirildiği, bu nedenle ekonomik bütünlüğün tek taraflı eylemlerinin 4 ve 7 inci maddeleri kapsamında ele alınamayacağı kabul edilmiştir. Rekabet Kurulu, bu bakış açısı ile; ekonomik bütünlüğün iç etkinliğini arttırmaya yönelik kararlarının müdahaleye açık olmadığı, ortada henüz ayrımcılık olarak nitelenebilecek bir davranış bulunmadığı, şirket tüzel kişiliklerinin değişmeyeceği, şirketler arası bütçe transferi yapılmayacağını kabul ederek başvuruyu reddetmiştir.

Anımsanacağı üzere, TELKODER tarafından TT grubu kararına karşı EHK çerçevesinde işlem yapılması için

Tivibu Ev Kampanyaları Mevcut Şartlarda Yenilenemeyecek

Ankara 8.İdare Mahkemesi, 8.9.2014 tarihli kararı ile; Tivibu Ev hizmeti içeren kampanyaların, süre bitiminde mevcut şartlarda yenilenmemesine dair TTNet'e uyarı yazılmasını içerir Rekabet Kurulu kararının yürütmesinin durdurulması istemini reddetti.

Türk Telekom/TTNet'in fiyatlandırma politikaları ile perakende/toptan sabit genişbant internet erişim hizmetleri pazarlarında hakim durumlarını kötüye kullandıkları şikayeti üzerine Rekabet Kurumu tarafından 2012 yılında başlatılan soruşturma sonucunda,

- ✦ ekonomik bütünlüğün toptan sabit genişbant internet erişim pazarında hakim durumda bulunduğuna,
- ✦ Ekonomik bütünlük tarafından düzenlenen bazı kampanyalar maliyetleri karşılayamamakla beraber rekabeti kısıtlayıcı etki beklenmediğinden, hakim durumun kötüye kullanılmadığına,
- ✦ Tivibu Ev hizmeti ve iptal engelleme içeren kampanyaların ileride piyasa kapatmaya yol açabileceği, Tivibu ev hizmeti kampanyalarının kampanya süresi bitiminden itibaren mevcut şartlarda yenilenmemesi konusunda ekonomik bütünlüğe uyarı yazısı gönderilmesine,



karar verilmişti. Bazı kampanyalarda maliyetlerin karşılanmamasına rağmen rekabet ihlali olmadığı sonucuna varılması hayal kırıklığı yaratmıştır. Önceki bazı kararlarında da ihlal oluşturabilecek bilgilere erişmesine rağmen benzer sonucuna varan Rekabet Kurulu, Türk Telekom grubunun serbestleşmeyi engellemesi sürecine müdahale yetkisini kullanmaktan kaçınmaktadır.

başvuruda BTK'da benzer bir yaklaşım sergileyerek, konunun 5809 sayılı Kanun kapsamında olmadığını, özelleştirme aşamasında yetkili kurumların karar vermesi gerektiğini belirtmişti.

Kararlar ile özelleştirme sırasında zorunlu bir şart olarak getirilen TTNet yapısal ayrıştirması, BTK ve Rekabet Kurulu tarafından



dikkate alınmamış olduğu gibi, Türk Telekom grubunun daha ileri düzeyde kararlar almasının da önü açılmıştır. On yılı aşan bir serbestleşme sürecinin sonunda, elektronik haberleşme hizmetlerinin hiçbir alanında etkin bir rekabetin sağlanamaması bir yana, bu “yeni” yaklaşımla serbestleşme ve rekabet hedefinden giderek uzaklaşıldığı da ortadadır.

İBB 2013 Geçiş Hakkı Tarifesi İptal Kararı

Superonline tarafından, İstanbul Büyükşehir Belediyesi (İBB) 2013 yılı Elektronik Haberleşme Geçiş hakkı Tarifesi'nin bazı hükümlerinin iptali istemiyle İstanbul 2.İdare Mahkemesinde açılan davada iptal kararı verildi.



 Mahkeme; 19.11.2014 tarihli kararıyla, Tarife'de yer alan *"diğer Belediye tarafından tesis edilmiş altyapılar geçiş hakkı ücreti", "01.01.2013 tarihinden itibaren uygulanacak olup" ve "İBB tarafından tesis edildi ise 2.8. geçiş hakkı tarife pozundan"* ibarelerinin iptali istemini kabul ederken, kabul ettiği gerekçe dikkate değer. Mahkeme, geçiş hakkı ile ilgili Yönetmelik'de " tarafların katılımı ile anlaşma zemininde" tarifenin hazırlanması gerekliliği ortaya konulmuşken, İBB'nin kamu gücüne dayalı olarak tek taraflı iradesi ile tarife belirlemesini açıkça hukuka aykırı bulmuştur.

Karar, idarelerin (özellikle belediyelerin) tek tarafı olarak tarife belirleme yetkilerinin olmadığını

İdare Mahkemesi'nden Avea'nın Rekabet İhlali İddiasına Ret

Ankara 13.İdare Mahkemesi; Turkcell ve Vodafone'un Rekabet Kanunu'nu ihlal ettiği şikayeti üzerine Rekabet Kurulu tarafından verilen "soruşturma açılmaması" kararına karşı Avea tarafından açılan davada verdiği 09.10.2014 tarihli karar ile yürütmenin durdurulması istemini reddetti.

Turkcell'in ulusal mobil iletişim hizmetleri pazarında, Vodafone'un ise küresel uluslararası dolaşım hizmetleri pazarında sahip olduğu güce dayanarak yabancı mobil işletmeciler ile toptan düzeyde imzaladıkları uluslararası dolaşım hizmetlerine ilişkin sözleşmeler ile Rekabet Kanunu'nu ihlal ettikleri iddiasıyla yapılan şikayeti değerlendiren Rekabet Kurulu şikayeti reddetmişti. Kurul kararında, son üç yıllık net satış gelirleri üzerinden Turkcell'in pazar payının %55'den %49'a düştüğü, Vodafone'un pazar payının %26'dan %30'a, Avea'nın ise %19'dan %20'ye yükseldiği de belirtilerek, şikayetin gerçeği yansıtmadığı vurgulanmıştır.

Rekabet Kurulu'nun TTKart Kararına Dava

Arama kartı hizmetleri pazarında Türk Telekom'un TTKart hizmeti ile fiyat sıkıştırması yaptığı iddiasıyla başlatılan soruşturmada verilen "rekabet ihlali bulunmadığına" dair karara karşı TELKODER tarafından dava açıldı. Ankara İdare Mahkemesinde görülecek dava dilekçesinde; Rekabet Kurulu'nun "piyasa kapatma" yaklaşımı ile sanki eşit etkinlikte rakipler mevcutmuş gibi bir yaklaşımla karar verdiği, eşit etkinlikte rakiplerin söz konusu olmaması bir yana "rakiplerin karlı bir şekilde kalıcı olarak ticari faaliyette bulunmasına imkan veren şartların" varlığı incelenmeden, sadece TT'un maliyetleri üzerinden verilen kararın hukuka aykırı olduğu vurgulanmıştır.

kabul etmesi yönünden oldukça önemlidir. Danıştay onayından da geçmesi halinde kararın geçiş hakkı tarifelerinin belirlenmesi mantığını tümüyle değiştirmesi beklenmektedir.

Google'dan İspanya'ya Yasa Resti!

Google, İspanya'da Ocak 2015'te yürürlüğe girecek olan yeni Fikri Mülkiyet Yasası nedeniyle Google News servisinin İspanya'daki sunumuna devam etmeyeceğini ve İspanyol yayıncılar tarafından üretilen içeriğin Google News'dan kaldırılacağını açıkladı ve Google News İspanya 16 Aralık 2014 tarihinden itibaren faaliyetine son verdi. Google News İspanya seçimi yapıldığında ispanyolca ve ingilizce bir açıkla metni ile hizmete neden son verildiği belirtiliyor.

"We're incredibly sad to announce that, due to recent changes in Spanish law, we have removed Spanish publishers from Google News and closed Google News in Spain..."



Google'ın tepkisine neden olan fikri mülkiyet düzenlemesi, İspanyol yayıncılar tarafından üretilmiş ve Google News'da yayımlanan her içerik için Google'ın bu yayımcılara bedel ödemesini öngörüyor. Yasanın İspanyol gazetelerinin insiyatifiyle oluşturulduğu belirtiliyor.

Google News başkanı Richard Gingras'a göre, anılan düzenleme, zaten reklam geliri olmayan Google News'un İspanya'daki varlığını sürdürülemez hale getirdi. İspanyol yetkililer ise, yayıncılara ödenecek bedellerin henüz belirlenmediği bir dönemde Google'ın servisi kapatmakta acele ettiği görüşündeler.

Benzer düzenlemeler daha öncesinde Almanya, Fransa, Belçika ve İtalya'da gündeme gelmişti. Fransa'da yayıncılar, Google ve devlet arasında varılan bir anlaşma ile, Google medya fonlarına belirli bir ödemede bulunarak faaliyetlerini devam ettirirken, Almanya'da ise Google'ın

Üçlü Avantaj'a TELKODER'den Şikayet

Türk Telekom grubu tarafından başlatılan yapısal organizasyon değişikliklerinin bir sonucu olarak gündeme gelen tarifelere yönelik şikayetler çerçevesinde; "Üçlü Avantaj" tarifi ile ilgili olarak TELKODER tarafından BTK'ya yasal başvuru yapıldı.

Türk Telekom grubu şirketlerine (TT, TTNNet ve Avea) s a d a k a t temelinde hazırlanan tarifeye göre, hem Türk Telekom hem de TTNNet'de aboneliği bulunan kullanıcılar, 12 ay boyunca aboneliklerini devam ettirmeyi taahhüt etmeleri durumunda Avea'nın 30,00 TL tutarındaki tarifesinden 18,00 TL'ye yararlanabilecekler.



Sektörde ilan edilen tarifelerin rekabeti engellememesi, kısıtlamaması, maliyetleri mümkün olduğunca yansıtması gibi temel ilkelerin tümüne aykırı görünen bu tarife ile ilgili şikayette, bir yandan bu tarifenin BTK'ya sunulup sunulmadığı sorulurken diğer yandan da tarifenin durdurulması ve grup şirketlerine soruşturma açılması isteminde bulunulmuştur.

Önümüzdeki günlerde yoğunlaşması beklenen benzeri tarifelerin sektörde kalmaya giderek zorlanan alternatif işletmecilerin durumunu daha da güçleştirmesi bir yana, Türk Telekom grubu tarafından bir süredir dillendirilmekte olan "tek pazar" kavramının da fiilen uygulamaya geçmesi anlamına gelmektedir.

zaferi ile sonuçlanan bir süreç yaşanmıştı. ECTA Yönetim Kurulu eski Başkanı Innocenzo Genna; Google News'de çıkan içeriğin sahibi Alman yayıncılara bedel ödenmesini öngören yasa yürürlüğe girdikten hemen sonra Google'dan gelen faaliyete son verme tehdidi sonrasında, Alman gazete editörlerinin hemen hemen hepsinin telif hakkı talebinden vazgeçtiklerini, Google News'e bedelsiz yayımlama hakkı tanıdıklarını bildirdi.

İspanyol yasa yapıcı ise, yayımcıların haklarına "vazgeçilemezlik" niteliği atfederek, haktan feragat etme imkanını ortadan kaldırdı. Ancak, Google News tarafından oluşturulan trafik olmaksızın varlıklarını sürdürme konusunda endişeleri olan yayıncıların ne yapacakları şu an için belirsiz. Innocenzo



Genna, bu konuda ortak bir Avrupa politikası olmaması nedeniyle sorunun çözümünün güçleştiğini, ilerleyen günlerde meselenin AB düzeyinde ele alınmak zorunda kalılabileceğini ifade etti.

Google Haberler adıyla Türkiye'de faaliyette bulunan Google web sayfasında, 200'ün üzerinde türkçe haber kaynağından seçilen içeriklere yer verilmektedir. Herhangi bir yayıncı tarafından benzeri bir uygulamaya girişilebilmesi için içeriği kullanılan yayıncılara bedel ödenmesi gerekirken, Google'ın bu zorunluluktan muaf görünmesi, gücü ve etkinliğinin bir göstergesidir. Faaliyette bulundukları ülke yasal düzenlemelerinden muaf olarak pek çok ülkede varlıklarını güçlendiren bu tür şirketlerin vergilendirilmesi, ülkede yerleşik olmaya zorlanması ve yasal düzenlemelere tabi kılınmaya çalışılması, önümüzdeki dönemde giderek yoğunlaşacak bir tartışmanın konusu olacaktır.

Tesis Paylaşımı Dökümanı Görüşe Açıldı

BTK kararları doğrultusunda Türk Telekom tarafından hazırlanan "Referans Tesis Paylaşımı ve Aydınlatılmamış Fiber Teklifi Uygulama Esasları" ile "Türk Telekom şebekesinde Altyapı Paylaşımı Sözleşmesi Uygulama Esasları" Taslakları 25.12.2014 tarihinde görüşe açıldı.

23.01.2015 tarihine kadar taslaklar hakkında görüş sunulması mümkündür.