

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2017/862

Karar No : 2019/2958

TEMYZ EDEN (DAVACI) : Serbest Telekomünikasyon İletmecileri Derneği
(TELKODER)

VEKİL : Av. Gökhan Candoğan
Aziziye Mah. Kuşkondu Sok. No:7/2 - Çankaya/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI) : Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu
Eskişehir Yolu 10. Km. No:276 - Çankaya/ANKARA

VEKİLLER : Av. Dilan Öz, Av. Aynur Yaman İkbal - Aynı adresteler

STEMİN KONUSU : Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 18/11/2016 tarih ve E:2010/666, K:2016/3789 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜRECİ :

Dava konusu istem: Türk Telekomünikasyon A.Ş.'nin (Türk Telekom), abonelerine yönelik HesaplıHATT, StandartHATT, İnternetHATT ve KonuşkanHATT tarife seçeneklerinin yeni abone alımına kapatılmasına ilişkin başvurularını uygun bulan Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 29/12/2009 tarih ve 2009/DK-07/694 sayılı kararının iptali istenilmektedir.

Daire kararının özeti: Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 18/11/2016 tarih ve E:2010/666, K:2016/3789 sayılı kararıyla; i) İletmecilerin, uygulayacakları tarifeleri, ilgili mevzuat ve Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu'nun düzenlemelerine aykırı olmamak üzere serbestçe belirleyebilecekleri, Kurum'un etkin piyasa gücüne sahip olduğu tespit edilen i) İletmecilerce sunulan elektronik haberleşme hizmetlerine dair tarifelerin onaylanması, tarifelerin izlenmesi ve denetlenmesine ilişkin yöntemleri belirleme, tarifelerin alt ve üst sınırları ile bunların usul ve esaslarını belirleme, fiyat sıkı tutulması, yıkıcı fiyatlandırma gibi rekabeti engelleyici tarifelerin önlenmesi için gerekli düzenlemeleri yapma ve uygulamaları denetleme hususlarında yetkili olduğu;

Dosyanın incelenmesinden; Türk Telekomünikasyon A.Ş.'nin 17/12/2009 tarih ve 1078 sayılı yazısı ile HesaplıHATT tarife seçeneğinin 30/12/2009 tarihinden itibaren yeni abone alımına ve mevcut abone geçişlerine kapatılmasının planlandığı, 22/12/2009 tarih ve 1097 sayılı yazısı ile de, StandartHATT, İnternetHATT, KonuşkanHATT tarife seçeneklerinin, yapılacak tarife değişiklikleri ve düzenlemeler kapsamında 30/12/2009 tarihinden itibaren yeni abone alımına kapatılması ve bu tarifelere geçişlerin kısıtlanmasının planlandığı hususlarının davalı idareye bildirilmesi üzerine alınan 29/12/2009 tarih ve 2009/DK-07/694 sayılı dava konusu Kurul kararıyla; "Türk Telekomünikasyon A.Ş.'nin;

- HesaplıHATT tarife seçeneğinin 30/12/2009 tarihinden itibaren yeni abone alımına ve mevcut abone geçişlerine kapatılması,

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2017/862

Karar No : 2019/2958

- 30/12/2009 tarihinden itibaren StandartHATT, irketHATT ve Konu kanHATT tarife seçeneklerinin yeni abone alımına kapatılması,

- Bu tarihten önce abone olan Türk Telekom mü terilerinin bu paketlerden sadece StandartHATT tarifesine geçi lerine izin verilmesi,

- 30/12/2009 tarihinden itibaren abone olacakların StandartHATT, irketHATT ve Konu kanHATT tarife seçeneklerine geçi lerinin kapatılması,

- 30/12/2009 tarihinden itibaren StandartHATT, irketHATT ve Konu kanHATT tarife seçeneklerindeki hatların devir i leri taleplerinin bu paketler dı ındaki paketlere geçi ko ulu ile gerçekleştirilmesi,

hususlarındaki ba vurunun uygun bulundu u,

- Etkin piyasa gücüne sahip i letmecilerce tarife seçeneklerine ili kin olarak gelecekte yapılacak yeni abonelere kapatma, tarife veya geçici tarife de i ikliklerinin isimlerinin de i tirilmesi uygulamalarının Tarife Yönetmeli i'nin 8. maddesi kapsamında de erlendirilmesinin uygun bulundu u ve bu kapsamda söz konusu uygulamaların yürürlü e girmesinden en az 7 (yedi) gün önce Kuruma bildirilmesi" ne karar verildi i, söz konusu kararın ilgili piyasada rekabetsizlik ortamını derinle tirdi i ve tüketici haklarını ihlal etti i ileri sürülerek iptali istemiyle bakılan davanın açıldı ının anla ıldı ı ;

Dosyada yer alan bilgi ve belgelerden, 2004 yılında Kurum onayı ile ba latılan HesaplıHATT tarife seçene i aylık sabit ücretinin, di er tarife paketleri ile kıyaslandı ında daha dü ük kaldı ı; buna kar ın, bu tarifenin dakika ba ına konu ma ücretinin daha yüksek oldu u, dü ük sabit ücreti nedeniyle bu tarifeye oldukça fazla sayıda tüketicinin geçti i, 2009 yılının ilk yarısı itibarıyla HesaplıHATT abone sayısının, toplam Türk Telekom abonelerinin %48'ine tekabül etti i, StandartHATT için bu oranın yakla ık %39 oldu u, 2004 yılından itibaren yıllık trafik miktarına bakıldı ında, dura an bir gidi at izleyen toplam trafi in 2008 yılında artı a geçti i, 2009 yılında bir önceki yıla göre toplam trafik miktarı %27 oranında artarken, bu trafik miktarının yakla ık %83'ünü mobil trafi in olu turdu u, toplam trafik miktarı önceki yıllara göre artmı olmakla birlikte sabit arama hizmetleri pazarının toplam trafikten aldı ı payın oldukça dü ük kaldı ı ve sabit arama hizmeti pazarında abone kaybının arttı ının görülmekte oldu u;

Dava dilekçesinde, sabit telefon hizmeti pazarındaki abone sayısında son yıllarda ya anan azalmanın rekabet ko ulları ile ili kilendirildi i görülmekle birlikte, sabit telefon hizmeti pazarında ya anan abone ve trafik azalmasının, mobil telefon hizmetlerinin sabit telefon hizmetlerine oranla tüketiciler tarafından daha çok tercih edilmesi, yani sabit-mobil ikamesi sebebiyle artı gösterdi i, bu sebeple Türk Telekom'un arama hizmetlerinden elde etti i gelirden de azalma ya andı ının anla ıldı ı ;

Bu geli meler üzerine, Türk Telekom'un pazarlama stratejilerinde de i ikli e gitti i, bu kapsamda "konu tu un kadar öde" ekinde nitelendirilebilecek tüketici talebinin son yıllarda azalması ve tüketicilerce a ırlıklı olarak benimsenen "sınırsız konu , az öde" talebini

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2017/862

Karar No : 2019/2958

kar ılayacak ekilde, mobil-sabit ikamesinin kaçınılmaz bir sonucu olarak ortaya çıkan abone talebine farklı paketlerle cevap verilmesi amacıyla, önceki paketlerin yeni abone alımına kapatılarak yeni tarife seçeneklerinin sunuldu u;

Bu itibarla, Türk Telekomünikasyon A. .'nin abonelerine yönelik HesaplıHATT, StandartHATT, irketHATT ve Konu kanHATT tarife seçeneklerinin yeni abone alımına kapatılmasına ili kin ba vurusunu uygun bulan Bilgi Teknolojileri ve leti im Kurulu'nun dava konusu kararında hukuka aykırılık bulunmadı ı sonucuna varılmı tır. Belirtilen gerekçelerle dava konusu i lem hukuka uygun bulunarak davanın reddine karar verilmi tir.

TEMYZ EDEN N DD ALARI : Davacı tarafından, dava konusu i lemle, TELKODER üyesi ve Türk Telekom grubu ile rekabet etmeye çalı an alternatif i letmecilere kapalı bir tarife sistemi olu turulması yoluyla rekabetin ve tüketici haklarının ihlâl edildi i, temyizle konu kararın, Dairenin daha önce verdi i kararlara aykırı oldu u, sabit-mobil ikamesi tezinin kabulü ile rekabet ihlâllerinin göz ardı edildi i, kararda tüketici haklarıyla ilgili hiçbir de erlendirme yapılmadı ı ileri sürülmektedir.

KAR İTARAFIN SAVUNMASI : Davalı idare tarafından, Danı tay Onüçüncü Dairesince verilen kararın usul ve hukuka uygun bulundu u ve temyiz dilekçesinde öne sürülen nedenlerin, kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadı ı belirtilerek temyiz isteminin reddi gerekti i savunulmaktadır.

DANI TAY TETKİK HÂKİM Nuray AVCIO LU'NUN DÜ ÜNCES : Temyiz isteminin reddi ile usul ve yasaya uygun olan Daire kararının onanması gerekti i dü ünülmektedir.

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunca, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra gere i görü üldü:

HUKUK DE ERLENDİRME:

Danı tay dava dairelerinin nihai kararlarının temyizen incelenerek bozulması, 2577 sayılı dari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde yer alan;

"a) Görev ve yetki dı nda bir i e bakılmı olması,

b) Hukuka aykırı karar verilmesi,

c) Usul hükümlerinin uygulanmasında kararı etkileyebilecek nitelikte hata veya eksikliklerin bulunması" sebeplerinden birinin varlı ı hâlinde mümkündür.

Temyizen incelenen karar usul ve hukuka uygun olup, temyiz dilekçesinde ileri sürülen iddialar kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte görülmemi tir.

T.C.
DANI TAY
DAR DAVA DA RELER KURULU
Esas No : 2017/862
Karar No : 2019/2958

KARAR SONUCU:

Açıklanan nedenlerle;

1. Davacının temyiz isteminin reddine,
2. Davanın yukarıda özetlenen gerekçeyle reddi yolundaki Danı tay Onüçüncü Dairesi'nin 18/11/2016 tarih ve E:2010/666, K:2016/3789 sayılı kararının **ONANMASINA**,
3. Kesin olarak, 12/06/2019 tarihinde oybirli iyle karar verildi.

Ba kan Hasan GÜZELER	Üye Ziya ÖZCAN	Üye Yalçın EKMEKÇ	Üye Doç. Dr. Selami DEM RKOL	Üye Bilal ÇALI KAN
-----------------------------------	-----------------------------	--------------------------------	---	---------------------------------

Üye Turgay Tuncay VARLI	Üye O uz YA LICI	Üye Hasan ODABA I	Üye Muhsin YILDIZ	Üye Selbi KOCA
--------------------------------------	-------------------------------	--------------------------------	--------------------------------	-----------------------------

Üye
Fatih
TERZ