

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1095

Karar No : 2019/3731

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

VEKİL : Av. Güliz Altay - Aynı adreste

KARŞI TARAF (DAVACI) : Serbest Telekomünikasyon İletmecileri Derneği

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

STEMİN KONUSU : Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 28/12/2017 tarih ve E:2011/2781, K:2017/4431 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜRECİ :

Dava konusu istem: Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu (Kurum) Lisans ve Sözleşmeler Dairesi Başkanlığı'nın 13/05/2011 tarih ve 27881-12860 sayılı İletiminin, sabit telefon hizmeti (STH) ile İletmecilerinin bilgi ve danışma numaraları hizmeti sunabilmesi için gerekli tahsis İletimlerinin yapılması istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin kısmının iptali istenilmektedir.

Daire kararının özeti: Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 28/12/2017 tarih ve E:2011/2781, K:2017/4431 sayılı kararıyla; **2813 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumunun Kuruluyla İlgili Kanun'un** "Kurulu" başlıklı 5. maddesinin 5. fıkrasında, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulunun, Kurumun karar organı olduğunun belirtildiği; "Personel nitelikleri" başlıklı 8. maddesinin 11. fıkrasında, Kurulun bu Kanun ve diğer mevzuatta belirtilen görevler yanında aşağıdaki görevleri yapacağı ve yetkileri kullanacağı açıklandıktan sonra, "a) Elektronik haberleşme sektörüyle ilgili uluslararası ilke ve uygulamaları da dikkate alınarak ikincil düzenlemeleri yapmak ve **kanunlarla Kurum'a verilen görevlere ilişkin hususları görüşüp gereken kararları almak.** b) Kurum başkan yardımcılarını, İl hukuk müavirini, daire başkanlarını ve bölge müdürlerini atamak. c) Kurum'un stratejik planını, performans ölçütlerini, amaç ve hedeflerini, hizmet kalite standartlarını belirlemek, insan kaynakları ve çalışma politikalarını oluşturmak, Kurum'un hizmet birimlerini ve bunların görevlerini belirlemek. ç) Kurum'un stratejik planı ile amaç ve hedeflerine uygun olarak hazırlanan bütçe teklifini görüşmek ve karara bağlamak. d) Kanunlarla verilen diğer görevleri yapma..."nın sözü edilen görevler arasında sayıldığı; 12. fıkrasında, "Kurul sınırlarını ve gerekçesini belirlemek suretiyle görevlerinden bir kısmını Kurul Başkanına devretmeye yetkilidir." düzenlemesine yer verildiği; 13. fıkrasının (c) bendinde ise, "**Hizmet birimlerinden gelen önerilere son eklini vererek Kurul'a sunma...**"nın Başkan'ın görev ve yetkileri arasında sayıldığı;

5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun 6. maddesinde Kurumun görev

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1095

Karar No : 2019/3731

ve yetkilerinin sayıldı ı; "Denetim" ba lıklı 59. maddesinin birinci fıkrasında, Kurumun re'sen veya kendisine intikal eden ihbar veya ikâyet üzerine, bu Kanun'da belirlenen görevleri ile ilgili olarak elektronik haberle me sektöründe yer alan gerçek ve tüzel ki lileri denetleyebilece inin belirtildi i; "Kurumun yetkisi ve idarî yaptırımlar" ba lıklı 60. maddesinin birinci fıkrasında ise, Kurumun mevzuata, kullanım hakkı ve di er yetkilendirme artlarına uyulmasını izleme ve denetlemeye, aykırılık hâlinde i letmecilere bir önceki takvim yılındaki net satı larının yüzde üçüne kadar idarî para cezası uygulamaya ve gerekli tedbirleri almaya yetkili oldu unun kurala ba landı ı;

Aktarılan mevzuat hükümleri birlikte de erlendirildi inde, elektronik haberle me sektörüne yönelik kararları almaya esasen Kurumun en üst karar organı olan Kurulun yetkili oldu u, Ba kanın alınan kararları uygulamaya yönelik i lemler tesis edebilece i ve hizmet birimlerinden gelen önerileri Kurula sunaca ı, daire ba kanlıkları tarafından ancak hazırlayıcı nitelikteki i lemlerin tesis edilebilece i, bunun yanında yetki devri yapılmak suretiyle Kurulun bir kısım yetkilerini sınırları ve gerekçesini belirlemek suretiyle Ba kana devredebilece inin anla ıldı ı;

Dosyanın incelenmesinden, davacı tarafından, "1. stanbul, Ankara ve zmir illeri öncelikli olmak üzere, daha çok sayıda ve geni likte bo numara bloklarının ba vuruyu takip eden altmı günlük yasal süre içinde STH i letmecilerine tahsis edilmesi, 2. Bilgi ve Danı ma Numaraları ile ilgili olarak alternatif i letmecilere tahsis yapılabilmesine dair sürecin tamamlanmasıyla ba vuruda bulunan i letmecilere, öncelikle 444'lü numara blokları olmak üzere, ba vuruyu takip eden altmı günlük yasal süre içinde tahsis i lemlerinin yapılması, 3. Süreci geciktirerek rekabetsizlik hâlinin devamını hedefleyen Türk Telekom hakkında soru turma açılarak yaptırım uygulanması" istemiyle yapılan 14/03/2011 tarihli ba vurunun, "30/12/2010 tarih ve 2010/DK-08/919 sayılı Kurul kararı gere ince Türk Telekom'dan ilave açıklama talep edildi i, konuya ili kin incelemelerin tamamlanması neticesinde Türk Telekom'un kullanımında olmayan co rafi numaralar geri alınarak STH i letmecilerine tahsis edilmek üzere Kurum'un internet sayfasında yayımlanabilece i, öte yandan, STH i letmecilerinin bilgi ve danı ma numaraları hizmetlerini sunabilmelerini teminen, konuya ili kin olarak Kurum'a iletilen alternatif tekliflerin de erlendirildi i" gerekçesiyle Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu Lisans ve Sözleşmeler Dairesi Ba kanlı ının 13/05/2011 tarih ve 27881-12860 sayılı i lemiyle reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldı ının anla ıldı ı;

Bu nedenle, elektronik haberle me sektörüne yönelik kararların Kurumun karar organı olan Kurul tarafından alınması gerekirken, bu konuda yetkisi bulunmayan Lisans ve Sözleşmeler Dairesi Ba kanlı ı tarafından tesis edilen dava konusu i lemde yetki unsuru yönünden hukuka uygunluk bulunmadı ı gerekçesiyle iptaline karar verilmi tir.

TEMYZ EDEN N DD ALARI : Davalı idare tarafından, uyu mazlık konusu yazının bir hazırlık i lemi olması nedeniyle idari davaya konu olamayaca ı, Kurumun sektörle yapaca ı

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1095

Karar No : 2019/3731

her yazı mayı Kurul kararı ile yapmasının mümkün olmadığı ileri sürülmektedir.

KAR I TARAFIN SAVUNMASI : Davacı tarafından, Danı tay Onüçüncü Dairesince verilen kararın usul ve hukuka uygun bulundu u ve temyiz dilekçesinde öne sürülen nedenlerin, kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığı belirtilerek temyiz isteminin reddi gerekti i savunulmaktadır.

DANI TAY TETK K HÂK M NURAY AVCIO LU'NUN DÜ ÜNCES : Temyiz isteminin reddi ile 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, dosya tekemmül etti inden davalı idarenin yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin gere i görü üldü:

HUKUK DE ERLEND RME:

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 varlığı hâlinde mümkündür.

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

KARAR SONUCU:

Açıklanan nedenlerle;

1. Davalı idarenin temyiz isteminin reddine,

2.Dava konusu i lemin yukarıda özetlenen gerekçeyle iptaline ili kin Danı tay Onüçüncü Dairesi'nin temyize konu 28/12/2017 tarih ve E:2011/2781, K:2017/4431 sayılı kararının **ONANMASINA**,

3. Kullanılmayan 59,10-TL yürütmeyi durdurma harcının istemi hâlinde davalı idareye iadesine,

4. Kesin olarak, 16/09/2019 tarihinde oybirli i ile karar verildi.

Ba kan

Hasan
GÜZELER

Üye

Gürsel
MEK K

Üye

Ziya
ÖZCAN

Üye

Doç. Dr. Selami
DEM RKOL

Üye

Bilal
ÇALI KAN

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1095

Karar No : 2019/3731

Üye

Turgay Tuncay
VARLI

Üye

O uz
YA LICI

Üye

Hasan
ODABA I

Üye

Muhsin
YILDIZ

Üye

Hasan
ÖNAL

Üye

Bilge
APAYDIN