

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1204

Karar No : 2019/3732

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:2011/2782, K:2017/4434 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜRECİ :

Dava konusu istem: Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu (Kurum) Lisans ve Sözleşmeler Dairesi Başkanlığının 13/05/2011 tarih ve 27881-12860 sayılı İletişim, İstanbul, Ankara ve İzmir illeri öncelikli olmak üzere, daha çok sayıda ve genişlikte bonumara bloklarının sabit telefon hizmeti (STH) İletmecilerine tahsis edilmesi ve Türk Telekomünikasyon A.Ş. (Türk Telekom) hakkında soruşturma açılarak yaptırım uygulanması istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin kısmının iptali istenilmiştir.

Daire kararının özeti: Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 28/12/2017 tarih ve E:2011/2782, K:2017/4434 sayılı kararıyla; **2813 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumunun Kuruluşuna İlişkin Kanun'un** "Kuruluş" 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 yapmak..."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 : 2018/1204

Karar No : 2019/3732

ve yetkilerinin sayıldı ı; "Denetim" ba lıklı 59. maddesinin 1. 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 ileri denetleyebilece inin belirtildi i; "Kurum'un yetkisi ve idarî yaptırımlar" ba lıklı 60. maddesinin 1. fıkrasında ise, Kurumun mevzuata, kullanım hakkı ve di er yetkilendirme artlarına uyulmasını izleme ve denetlemeye, aykırılık hâlinde i letmecilere bir önceki takvim yılındaki net satışlarının 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 kan'ın 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 kan'a 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 hukuka uygunluk bulunmadı ı gerekçesiyle iptaline karar verilmi tir.

TEMYZ EDEN N DD ALARI : Davalı idare tarafından, uyu mazlık konusu yazının

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1204

Karar No : 2019/3732

kararı tarafı bilgilendirme amaçlı oldu u, konuya yönelik bir hazırlık işlemi niteliğinde olması nedeniyle idari davaya konu edilemeyeceği, Kurumun sektörle yapacağı her yazıyı mayı Kurul kararı ile yapmasının mümkün olmadığı ileri sürülmektedir.

KARARI TARAFIN SAVUNMASI : Davacı tarafından, Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen kararın usul ve hukuka uygun bulunduğu ve temyiz dilekçesinde öne sürülen nedenlerin, kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığı belirtilerek temyiz isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

DANI TAY TETKİK HÂKİM NURAY AVCIO LU'NUN DÜ ÜNCES : Temyiz isteminin reddi ile Daire kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLET ADINA

Karar veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra, dosya tekemmül ettiği iden davalı idarenin yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin gereği görüldü:

HUKUK DEĞERLENDİRME:

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

"a) Görev ve yetki dışında bir işin bakılması 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 görülmemiştir.

KARAR SONUCU:

Açıklanan nedenlerle;

1. Davalı idarenin temyiz isteminin reddine,

2. Dava konusu işlemin yukarıda özetlenen gerekçeyle iptaline ilişkin Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin temyize konu 28/12/2017 tarih ve E:2011/2782, K:2017/4434 sayılı kararının **ONANMASINA**,

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

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

Ba kan

Hasan
GÜZELER

Üye

Gürsel
MEK K

Üye

Ziya
ÖZCAN

Üye

Doç. Dr. Selami
DEMİRKOL

Üye

Bilal
ÇALI KAN

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1204

Karar No : 2019/3732

Üye

Turgay Tuncay
VARLI

Üye

O uz
YA LICI

Üye

Hasan
ODABA I

Üye

Muhsin
YILDIZ

Üye

Hasan
ÖNAL

Üye

Bilge
APAYDIN