

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1460

Karar No : 2019/4728

TEMYZ EDEN (DAVALI) : Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu

UETS Kodu : 35540-00457-80670 (E-Tebligat)

VEKİLLER : Av. Burhaneddin Karagöz, Av. Aslıhan Yalçınkaya

KARŞI TARAF (DAVACI) : Serbest Telekomünikasyon İşletmecileri Derneği

VEKİL : Av. Gökhan Candoğan

Aziziye Mah. Kuşkonu Sok. No:7/2 Kavaklıdere/ANKARA

STEMİN KONUSU : Danıştay Onüçüncü Dairesinin 28/12/2017 tarih ve E:2011/851, K:2017/4432 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜRECİ :

Dava konusu istem: Türk Telekomünikasyon A.Ş.'nin (Türk Telekom) "Data Devrelerinde Hacim Bazlı İndirim" konusundaki yükümlülüklerini süresinde yerine getirmeden dolayı öne sürülerek yaptırım uygulanması istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu Tarifeler Dairesi Başkanlığı'nın 04/01/2011 tarih ve 299-106 sayılı işleminin iptali istenilmektedir.

Daire kararının özeti: Danıştay Onüçüncü Dairesinin 28/12/2017 tarih ve E:2011/851, K:2017/4432 sayılı kararıyla;

2813 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumunun Kuruluş Kanunu'na 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, il 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 şeklini vererek Kurul'a sunma...**"nın Başkan'ın görev ve yetkileri arasında sayıldığı;

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1460

Karar No : 2019/4728

5809 sayılı Elektronik Haberle me Kanunu'nun 6. maddesinde, Kurumun görev ve yetkilerinin sayıldığı ; "Denetim" ba lıklı 59. maddesinin 1. fıkrasında, Kurumun resen 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; "Kurumun yetkisi ve idarî yaptırımlar" ba lıklı 60. maddesinin birinci fıkrasında ise, Kurum'un 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 Derne in 25/10/2010 tarihli dilekçe ile Kuruma yaptı ı ba vuruda, "Data Devrelerinde Hacim Bazlı ndirim" konulu 10/02/2010 tarih ve 2010/DK-07/86 sayılı Kurul kararıyla Türk Telekom'a getirilen yükümlülüklerin, Türk Telekom tarafından süresi içinde yerine getirilmedi i belirtilmek suretiyle gerekli düzenlemelerin yapılmasının istenildi i, ba vurunun Bilgi Teknolojileri ve leti im Kurumu Tarifeler Dairesi Ba kanlı ının 04/01/2011 tarih ve 299-106 sayılı i lemiyle reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldı ının anla ıldı ı;

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

TEMYZ EDEN N DD ALARI : Davalı idare tarafından, davacı Derne in üçüncü bir ki iye yaptırım uygulanması konusunda bir menfaatinin bulunmadı ı, bu nedenle davanın ehliyet yönünden reddi gerekti i, Dairece yerindelik denetimi yapıldı ı, Türk Telekomun mevzuat ihlalinin bulunmadı ı ileri sürülmektedir.

KAR I TARAFIN SAVUNMASI : Davacı tarafından, Dani 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 TETK K HÂK M NURAY AVCIO LU'NUN DÜ ÜNCES : Temyiz isteminin reddi ile Daire kararının onanması gerekti i dü ünülmektedir.

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1460

Karar No : 2019/4728

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 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 bakımı 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.

KARAR SONUCU:

Açıklanan nedenlerle;

1. Davalı idarenin temyiz isteminin reddine,

2. Dava konusu i lemin yukarıda özetlenen gerekçeyle iptaline ili kin Danı tay Onüçüncü Dairesinin temyize konu 28/12/2017 tarih ve E:2011/851, K:2017/4432 sayılı kararının **ONANMASINA**,

3. Kesin olarak, 30/10/2019 tarihinde oybirli i ile karar verildi.

Ba kan

Hasan

GÜZELER

Üye

Yağın

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

Yunus

AYKIN

Üye

Muhsin

YILDIZ

Üye

Hasan

ÖNAL

Üye

Selbi

KOCA