

## DÜ ÜNCE

Dava, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 18.07.2012 tarih ve 2012/DK-07/334 sayılı Kararının iptali istemiyle açılmıştır.

5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun 6.maddesi 1/a bendinde; "Kurumun Elektronik haberleşme sektöründe; rekabeti tesis etmeye ve korumaya, rekabeti engelleyici, bozucu veya kısıtlayıcı uygulamaların giderilmesine yönelik düzenlemeleri yapmak, bu amaçla ilgili pazarlarda etkin piyasa gücüne sahip işletmelere ve gerekli hallerde diğer işletmelere yükümlülükler getirmek ve mevzuatın öngördüğü tedbirleri almak." aynı maddenin 1/j bendinde; "Kullanıcılara ve iletişim kapsamında diğer işletmelere uygulanacak tarifelere, sözleşme hükümlerine, teknik hususlara ve görev alanına giren diğer konulara ilişkin genel kriterler ile uygulama usul ve esaslarını belirlemek, tarifeleri onaylamak, tarifelerin denetlenmesine ilişkin düzenlemeleri yapmakla yetkili ve görevli olduğu hükmüne yer verilmiştir, Kanun'un 4.maddesinde; Her türlü elektronik haberleşme cihaz, sistem ve ekipmanlarının kurulması ve işletilmesine müsaade edilmesi, gerekli frekans, numara, uydu pozisyonu ve benzeri kaynak tahsislerinin yapılması ile bunların düzenlenmesi Devletin yetki ve sorumluluğu altındadır. İlgili merciler tarafından elektronik haberleşme hizmetinin sunulmasında ve bu hususta yapılacak düzenlemelerde aşağıdaki ilkeler göz önüne alınır: denildikten sonra maddenin (a) bendinde; Serbest ve etkin rekabet ortamının sağlanması ve korunması. (b) bendinde; Tüketici hak ve menfaatlerinin gözetilmesi. (e) bendinde; Bu Kanunda aksi belirtilmedikçe ya da objektif nedenler aksini gerektirmedikçe, niteliksel ve niceliksel devamlılık, düzenlilik, güvenilirlik, verimlilik, açıklık, şeffaflık ve kaynakların verimli kullanılmasının gözetilmesi. Kurumun ilkeleri arasında sayılmıştır.

5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun 7. Maddesi 1. Fıkrasında; Kurum'un 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun hükümleri saklı kalmak kaydıyla, elektronik haberleşme sektöründe rekabete aykırı davranış ve uygulamaları re'sen veya şikâyet üzerine incelemeye, soruşturmaya ve rekabetin tesisine yönelik gerekli gördüğü tedbirleri almaya, görev alanına giren konularda bilgi ve belgelerin sağlanmasını talep etmeye yetkili olduğu düzenlenmiştir.

Dava konusu işletmenin; internet servis sağlayıcısı de i ikli i sürecinde, alıcı işletmecinin ilgili otomasyon sisteminde pasif abonelik girişi yapmadan önce, abonenin geçiş talebinin teyidi amacıyla satışı yapan birim ya da bayiden farklı olarak merkezî ekilde çağrı merkezi veya müşteri hizmetleri vasıtasıyla şirket unvanını belirtmek suretiyle aboneyi araması, gerçekleştirilen teyit aramalarının kayıt altına alınması ve bu arama kayıtlarının en az bir yıl süreyle muhafaza edilmesine ilişkin olduğu anlaşılmaktadır.

İnternet servis sağlayıcı abonesinin işletmeci de i ikli i yapabilmesi için alınan Kurul kararı sonucunda, de i iklik isteyen abonenin, öncelikle ilgili talep formunu eksiksiz olarak doldurması ve resmi kimlik belgesinin fotokopisini vermek suretiyle geçmek istediği alıcı işletmeciye başvuruda bulunması, alıcı işletmeci tarafından otomasyon sisteminde pasif abonelik girişi yapılmadan önce, geçiş amaçlarının teyidi

T.C.  
DANI TAY  
BA SAVCILIK  
Daire : 13. DA RE  
Esas No: 2012/3214

amacıyla aranması gerekmektedir.

***Abone de i ikli i için, abonenin bu konudaki iradesinin ortaya konulması yeterli ve tek art olması gerekirken,*** dava konusu i lemle, alıcı i letmeciye ayrıca telefonla arama, yapılan görü meleri kayıt altına alma ve bu kayıtları en az bir yıl süreyle muhafaza altına alma zorunlulu u getirilmesinde kamu yararı ve hizmet gereklerine uyarlık bulunmamaktadır.

Bu durumda, dava konusu Kurul kararının, henüz yeterli rekabet ortamının oluşması nedeniyle perakende internet hizmetlerine ilişkin pazarda, i letmeciler arasındaki geçi i zorla tırarak, yerle ik i letmeci lehine bir ortam oluşuracağı, pazar payı düşük olan alternatif i letmecilerin ilave maliyetlere katlanmasına sebep olacaktır ve sektörün gelişimini olumsuz etkileyece i, dava konusu 18.07.2012 tarih ve 2012/DK-07/334 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu kararının hukuka aykırı olduğu düşünülmektedir.

Açıklanan nedenlerle dava konusu 18.07.2012 tarih ve 2012/DK-07/334 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu kararının iptaline karar verilmesinin uygun olacaktır düşünülmektedir.

**DANI TAY SAVCISI  
ABDULLAH ARTUNÇ**

\*Bu belge, 5070 sayılı Kanun hükümlerine uygun olarak elektronik imza ile imzalanmıştır.