

T.C.

DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DA RE

Esas No : 2012/659

Karar No : 2018/4279

DAVACI : Serbest Telekomünikasyon İletmecileri Derne ği (TELKODER)

VEK L : Av. Gökhan CANDO AN
Bestekar Sok., No:61/B-3 Kavaklıdere/Ankara

DAVALI : Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu
Eskişehir Yolu, 10. km, No: 276 Çankaya/ANKARA

VEK L : Av. Güliz ALTAY-Aynı adreste

MÜDAH L

(DAVALI DARE YANINDA): Türk Telekomünikasyon A. Ş.
Türk Telekomünikasyon A. Ş., Turgut Özal Bulvarı
Aydınlıkevler/ANKARA

VEK LLER : Av. Barış Egemen ATBA - Av. Ayşe EKER - Aynı adreste

DAVANIN KONUSU :

Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 21/12/2011 tarih ve 2011/DK-07/651 sayılı kararının Türk Telekomünikasyon A. Ş.'nin (Türk Telekom) perakende düzeyde günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine ilişkin kısmının iptali istenilmektedir.

DAVACININ İDDIALARI :

Türk Telekom'un toptan/perakende günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine ilişkin Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 21/12/2011 tarih ve 2011/DK-07/651 sayılı kararının; Türk Telekom'un "perakende seviyede geni bant internet hizmeti" sağlamasının hukuka aykırı olduğuna ilişkin yargı kararlarına aykırı olduğu, Türk Telekom'un geni bant altyapı pazarında etkin piyasa gücüne sahip işletmeci olduğu, erişim sağlaması ve ayırım gözetmeme yükümlülüğünün bulunduğuna, dava konusu işletmenin tekelleşme sonucunu doğuracağı, 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'ndaki rekabete ilişkin ilkelere aykırı olduğu ileri sürülmektedir.

DAVALININ SAVUNMASI :

Türk Telekom tarafından sunulan teklif kapsamında yer alan perakende günlük ve saatlik internet hizmetinin sadece PSTN hizmetinden faydalanan abonelere sunulmasının hâlihazırda sunmakta olduğu diğer hizmetlerle birlikte; çoklu hizmet (ses, internet, görüntü, vb.) olarak sunulması konusunu sıklıkla dikkate alınarak dava konusu Kurul kararıyla onaylandı, Kurum'un, 5809 sayılı Kanun'un 4., 6., 13., 14. ve 20. maddeleri; 08/09/2009 tarih ve 27343 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan Erişim ve Araba İlanı Yönetmeliği'nin 5. ve 12. maddeleri; Türk Telekom ile imzalanan Müteahhitlik Sözleşmesi'nin 9. maddesi kapsamında tarifeleri belirlemeye ve onaylamaya yetkili olduğu belirtilerek dava konusu kararın hukuka uygun olduğu savunulmuştur.

T.C.

DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DA RE

Esas No : 2012/659

Karar No : 2018/4279

DANI TAY TETKİK HÂKİM VOLKAN KUYUMCU'NUN DÜ ÜNCES : Dava konusu i lemin iptali gerekti i dü ünülmektedir.

DANI TAY SAVCISI KUMRU ÖRNEK DEM RTA 'IN DÜ ÜNCES : Dava, Türk Telekomünikasyon A. .'nin toptan/perakende günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine ili kin Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 21/12/2011 tarih ve 2011/DK-07/651 sayılı kararının iptali istemiyle açılmış tır.

Dava konusu i lem, davacının iddiaları göz önünde bulundurulması sonucunda, Türk Telekomünikasyon A. .'nin perakende günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesiyle sınırlı olarak incelenmiştir.

İptali istenen Kurul kararının dayana ı olan ve Türk Telekomünikasyon A. .'nin perakende seviyede internet hizmetleri sunma talebine izin verilmesine ili kin olarak alınan 04/08/2011 tarih ve 2011/DK-10/411 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu kararının iptali istemiyle açılan davalarda, Dairemizin 04/11/2015 tarih ve E:2011/3836 ve K:2015/3737 sayılı kararıyla anılan i lemin iptaline karar verildi i anlaşılmıştır.

Bu durumda, dava konusu i lemin dayana ı olan Türk Telekomünikasyon A. .'nin perakende seviyede internet hizmetleri sunma talebine izin verilmesine ili kin Kurul kararının iptal edildi inden, perakende seviyede internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine ili kin i lemde de hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 21/12/2011 tarih ve E:2011/DK-07/651 sayılı kararının Türk Telekomünikasyon A. .'nin perakende günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine ili kin kısmının iptaline karar verilmesi gerekti i dü ünülmektedir.

TÜRK MİLLET ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesince, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra gereği görüldü:

MADD OLAY VE HUKUK SÜREÇ :

Türk Telekom tarafından 26/01/2011 tarihli bavyurulla perakende seviyede geniş bant internet hizmeti sunma talebinde bulunulmuş, davalı idarece, Rekabet Kurulu'nun 10/11/2010 tarih ve 10-71/1479-567 sayılı kararı ile anılan kararın bildirimine ili kin 01/02/2011 tarihli yazının, Özelleştirme Dairesi Başkanlığı'nın 02/03/2011 tarih ve 1653 sayılı yazısının, mevzuat hükümlerinin ve Müteahhir Sözleşme'nin ilgili maddelerinin de erlendirilmesi suretiyle Türk Telekom'un perakende seviyede geniş bant internet hizmeti sunma talebine "hâlihazırda sunmakta olduğu diğer hizmetlerle birlikte, çoklu (ses, internet, görüntü, vb.) olarak hizmeti sunması, perakende düzeyde sunulacak tarifelerin toptan düzeye de yansıtılması ko uluyla tarife onayına tâbi olması ve kararın 01/01/2012 tarihinden itibaren geçerli olması artlarıyla"

T.C.

DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DA RE

Esas No : 2012/659

Karar No : 2018/4279

04/08/2011 tarih ve 2011/DK-10/411 sayılı Kurul kararıyla izin verilmi , bunun üzerine Türk Telekom'un toptan/perakende düzeyde günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine ili kin Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 21/12/2011 tarih ve 2011/DK-07/651 sayılı kararı alınmıştır.

Dava, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 21/12/2011 tarih ve 2011/DK-07/651 sayılı kararının, Türk Telekom'un "perakende düzeyde günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine" ili kin kısmının iptali istemiyle açılmıştır.

NCELEME VE GEREKÇE:

Dava konusu i lem, davacının iddialarının göz önünde bulundurulması sonucunda, Türk Telekom'un perakende günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesiyle sınırlı olarak incelenmiştir.

İptali istenen Kurul kararının dayana ı olan ve Türk Telekom'un perakende seviyede internet hizmeti sunma talebine izin verilmesine ili kin olarak alınan 04/08/2011 tarih ve 2011/DK-10/411 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu kararı, Dairemizin 03/11/2015 tarih ve E.2011/3845, K.2015/3732 ile 04/11/2015 tarih ve E.2011/3836, K.2015/3737 sayılı kararları ile "gerek Rekabet Kurulu kararlarında, gerekse davalı idarece tesis edilen önceki i lemlerde Türk Telekom'un perakende seviyede geni bant internet hizmeti sunmasının rekabete aykırı sonuçlar doğurabileceğinin belirtilmesine karşılık, herhangi bir hukukî dayana ı olmaksızın, özelle tirmeye ili kin ihale artnamesindeki düzenlemeye aykırı şekilde perakende seviyede hizmet sunulmasına izin verilmesinde hukuka ayarlık bulunmadığı" gerekçesiyle iptal edilmiştir, bu kararlara karşı yapılan temyiz başvurularının Danıştay'dan Dava Daireleri Kurulu'nun 16/05/2018 tarih ve E.2016/2389, K.2018/2386 ile 16/05/2018 tarih ve E.2016/1645, K.2018/2385 sayılı kararlarıyla onandığı anlaşılmıştır.

Bu durumda, dava konusu i lemin dayana ı olan Türk Telekom'un perakende seviyede internet hizmetleri sunma talebine izin verilmesine ili kin Kurul kararı iptal edildiğinden, dava konusu Kurul kararının iptali istenilen "perakende düzeyde günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine" ili kin kısmında hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

T.C.
DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DA RE
Esas No : 2012/659
Karar No : 2018/4279

KARAR SONUCU :

Açıklanan nedenlerle;

1. Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 21/12/2011 tarih ve 2011/DK-07/651 sayılı kararının, Türk Telekomünikasyon A. Ş.'nin perakende günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine ilişkin kısmının **PTAL NE**,

2. Ayrıntısı aşağıda gösterilen toplam 190,40-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca 1.980,00-TL vekâlet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine; davalı idare tarafından yürütmenin durdurulması kararına itiraz aşamasında yapılan 80,50-TL yargılama giderinin davalı idare üzerinde bırakılmasına; eksik yatırılan 23,05-TL posta gideri avansının davalı idareye tamamlattırılmasına,

3. Davalı idare yanında müdahil tarafından yapılan 115,70-TL yargılama giderinin anılan müdahil üzerinde bırakılmasına; eksik yatırılan 50,00-TL posta gideri avansının anılan müdahile tamamlattırılmasına,

4. Bu kararın tebliğ tarihini izleyen 30 (otuz) gün içerisinde Danıştay 1. Daire Dava Daireleri Kurulu'na temyiz yolu açık olmak üzere, 21/12/2018 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Ba kan	Üye	Üye	Üye	Üye
Nevzat	Zümrüt	Dr. Hasan	Mürteza	Tayyibe
ÖZGÜR	ÖDEN	GÜL	GÜLER	KAYCIO LU

YARGILAMA G DERLER (DAVACI) :

Ba vuru Harcı : 32,40-TL
Karar Harcı : 43,90-TL
YD Harcı : 34,80-TL
Vekâlet Harcı : 3,30-TL
Posta Gideri : 76,00-TL
TOPLAM : 190,40-TL

YARGILAMA G DERLER (MÜDAHİL) :

Müdahil Harcı : 32,40-TL
Vekâlet Harcı : 3,30-TL
Posta Gideri : 80,00-TL
TOPLAM : 115,70-TL

YARGILAMA G DER (DAVALI) :

YD tiraz Harcı : 57,50-TL
Posta Gideri : 23,00-TL
TOPLAM : 80,50-TL