

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2019/1448

Karar No : 2020/685

**TEMYZ EDENLER** : **1- (DAVALI)** : Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu

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

**VEKİL** : Av. Güliz Altay

**2- (DAVALI YANINDA MÜDAHİL)** : Türk

Telekomünikasyon A.Ş. - Aydınlikevler/ANKARA

**VEKİLLER** : Av. Funda Çepni, Av. Hatice Nur Demirel

Aynı adresteler

**KARŞI TARAF (DAVACI)** : Serbest Telekomünikasyon İletmecileri Derneği

**VEKİL** : Av. Gökhan Candoğan

UETS Kodu: 16727-27377-14444 (E-Tebligat)

**STEMİN KONUSU** : Danıştay Onüçüncü Dairesinin 21/12/2018 tarih ve E:2012/659, K:2018/4279 sayılı kararının temyizen incelenerek bozulması istenilmektedir.

**YARGILAMA SÜRECİ** :

**Dava konusu istem:** Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulunun 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.

**Daire kararının özeti:** Danıştay Onüçüncü Dairesinin 21/12/2018 tarih ve E:2012/659, K:2018/4279 sayılı kararıyla;

Türk Telekom tarafından 26/01/2011 tarihli başvuruya perakende seviyede geniş bant internet hizmeti sunma talebinde bulunuldu u, davalı idarece, Rekabet Kurulunun 10/11/2010 tarih ve 10-71/1479-567 sayılı kararı ile anılan kararın bildirimine ilişkin 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 değerlendirilmesi 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 yansıtılması koşuluyla tarife onayına tâbi olması ve kararın 01/01/2012 tarihinden itibaren geçerli olması" artlarıyla" 04/08/2011 tarih ve 2011/DK-10/411 sayılı Kurul kararıyla izin verildi i, bunun üzerine Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu tarafından, Türk Telekomun toptan/perakende düzeyde günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine ilişkin dava konusu 21/12/2011 tarih ve 2011/DK-07/651 sayılı kararın alındı ı;

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2019/1448

Karar No : 2020/685

Dava konusu i lemin, davacının iddialarının göz önünde bulundurulması sonucunda, Türk Telekomun perakende düzeyde günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesiyle sınırlı olarak incelendi i;

İptali istenen Kurul kararının dayana ı olan ve Türk Telekomun 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 kararının, Dairelerinin 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 aykırılık bulunmadı ı"* gerekçesiyle iptal edildi i, bu kararlara karşı yapılan temyiz başvurularının ise Danıştay'dan Dava Daireleri Kurulunun 16/05/2018 tarih ve E:2016/2389, K:2018/2386 sayılı 16/05/2018 tarih ve E:2016/1645, K:2018/2385 sayılı kararlarıyla onandı i;

Bu durumda, dava konusu i lemin dayana ı olan Türk Telekomun perakende seviyede internet hizmetleri sunma talebine izin verilmesine ili kin Kurul kararı iptal edildi inden, dava konusu Kurul kararının iptali istenilen "perakende düzeyde günlük ve saatlik internet tarifesi ve kampanyasına onay verilmesine" ili kin kısmında hukuka uygunluk bulunmadı ı gerekçesiyle,

Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulunun 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 ili kin kısmının iptaline karar verilmiştir.

#### **TEMYZ EDENLERİN İDDİALARI :**

**Davalı idare tarafından;** dairelerinin, 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 İmtiyaz Sözleşmesi'nin 9. maddesi kapsamında tarifeleri belirlemeye ve onaylamaya yetkili oldu u, müdahil şirketin perakende hizmet sunumunun kısıtlanmasına ili kin imtiyaz sözleşmesinde ve ihale artnamesinde açık bir hüküm bulunmadı ı, dava konusu Kurul kararının toptan seviyede günlük ve saatlik internet hizmetine ili kin kısmının geçerliliğini korudu u, toptan ve perakende tarifelerin birlikte değerlendirilmesi gerektiği ve anılan kararın yetkilendirmeye ilgili olmadığı, iptal kararının bozulması gerektiği ileri sürülmektedir.

**Davalı idare yanında müdahil tarafından;** Dairenin iptal kararının dayana ı olan kararların Danıştay'dan Dava Daireleri Kurulunda karar düzeltme amaçsında oldu u, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumunun, Rekabet Kurulunun ve Özelleştirme Dairesi Başkanlığının olumlu görüşleri dikkate alınmaksızın karar verildi i, ihale artnamesine

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2019/1448

Karar No : 2020/685

aykırılık bulunmadı ı 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 olmadı ı belirtilerek temyiz isteminin reddi gerekti i savunulmaktadır.

**DANI TAY TETK K HÂK M N HAL ÖZMEN AKÇAM'INDÜ ÜNCES** : Temyiz istemlerinin 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 gere i görü üldü:

#### **HUKUK DE ERLEND RME:**

ptali 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 leti im Kurulu kararı, Danı tay Onüçüncü Dairesinin 03/11/2015 tarih ve E:2011/3845, K:2015/3732 sayılı; 04/11/2015 tarih ve E:2011/3836, K:2015/3737 sayılı kararları ile iptal edilmis ; bu kararlar, davalı idarenin temyiz talebi üzerine Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunun 16/05/2018 tarih ve E:2016/2389, K:2018/2386 sayılı; 16/05/2018 tarih ve E:2016/1645, K:2018/2385 sayılı kararlarıyla onanmı ; bahse konu onama kararlarına kar ı davalı idarenin kararın düzeltilmesi istemleri ise Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunun 03/07/2019 tarih ve E:2018/4342, K:2019/3431 sayılı; E:2018/4567, K:2019/3430 sayılı kararları ile reddedilmi tir.

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 ında bir i e bakılmı 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 dilekçelerinde ileri sürülen iddialar kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte görülmemi tir.

#### **KARAR SONUCU:**

Açıklanan nedenlerle;

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2019/1448

Karar No : 2020/685

1. Davalı idare ile davalı idare yanında müdahilin temyiz istemlerinin reddine,  
2.Dava konusu i lemin yukarıda özetlenen gerekçeyle iptaline ili kin Danı tay  
Onüçüncü Dairesinin temyize konu 21/12/2018 tarih ve E:2012/659, K:2018/4279 sayılı  
kararının **ONANMASINA**,

3. Kesin olarak, 11/03/2020 tarihinde oybirli i ile karar verildi.

<b>Ba kan</b> Hasan GÜZELER	<b>Üye</b> Ziya ÖZCAN	<b>Üye</b> Yalçın EKMEKÇ	<b>Üye</b> Doç. Dr. Selami DEM RKOL	<b>Üye</b> Bilal ÇALI KAN
<b>Üye</b> Turgay Tuncay VARLI	<b>Üye</b> O uz YA LICI	<b>Üye</b> Hasan ODABA I	<b>Üye</b> Yunus AYKIN	<b>Üye</b> Muhsin YILDIZ
	<b>Üye</b> Hasan ÖNAL	<b>Üye</b> Bilge APAYDIN	<b>Üye</b> Fatih TERZ	