

T.C.

DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DA RE
Esas No : 2011/2782
Karar No : 2017/4434

Davacı : Serbest Telekomünikasyon İletmecileri Derneği (TELKODER)

Vekili : Av. Gökhan CANDONAN
Bestekâr Sokak, No:61/B-3 Kavaklıdere / ANKARA

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

Vekilleri : Av. Güliz ALTAY, Av. Hüsnüye AKDOĞAN GÖRMEZ - Aynı adreste

Davanın Özeti : Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu (Kurum) Lisans ve Sözleşmeler Dairesi Başkanlığı'nın 13.05.2011 tarih ve 27881-12860 sayılı İleminin, İstanbul, Ankara ve İzmir illeri öncelikli olmak üzere, daha çok sayıda ve genişlikte boş numara bloklarının sabit telefon hizmeti (STH) i letmecilerine tahsis edilmesi ve Türk Telekomünikasyon A.Ş. (Türk Telekom) hakkında soruşturma açılarak yaptırım uygulanması istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin kısmının; blok doluluk oranlarının % 20 olmasına rağmen yeterli sayıda numara tahsisi yapılamadığı, tahsis sürecinin sürüncemede bırakıldığı, STH'ler için ayrılan 900'lü blokların 900'lü numaralar ile karıştırılarak ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Dava konusu İleminde hukuka aykırılık bulunmadığı belirtilerek davanın reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hâkimi Ramazan DEMREL'in Düğünçesi : Dava konusu İlemin iptaline karar verilmesi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı Mehmet KARAOĞLU'nun Düğünçesi : Dava; davacı dernek tarafından İstanbul, Ankara ve İzmir illeri öncelikli olmak üzere, daha çok sayıda ve genişlikte boş numara bloklarının başvuruyu takip eden 60 günlük yasal süre içinde STH i letmecilerine tahsis edilmesi, 2. Bilgi ve Danışma Numaraları ile ilgili olarak alternatif i letmecilere tahsis yapılabilmesine dair sürecin tamamlanmasıyla başvuruda bulunan i letmecilere, öncelikle 444'lü numara blokları olmak üzere, başvuruyu takip eden 60 günlük yasal süre içinde tahsis İlemlerinin yapılması, 3. Süreci geciktirerek rekabetsizlik hâlinin devamını hedefleyen Türk Telekom hakkında 5809 sayılı Kanun hükümleri doğrultusunda soruşturma açılmasıyla 5809 sayılı Kanun'un 60 ve ilgili, Numaralandırma Yönetmeliğinin 25'inci, EPG Yönetmeliği ve i letmecilere Uygulanacak Para Cezaları ile Diğer Müeyyide ve Tedbirler Hakkında Yönetmeliğinin 12. ve devamı maddeleri çerçevesinde yaptırım kararı alınması istemiyle 14.03.2011 tarihli dilekçesiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin 13.05.2011 tarih ve 27881-12860 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu İleminin iptali istemiyle açılmıştır.

Davalı idarenin usule yönelik iddiaları yerinde görülmemiştir.

T.C.

DANI TAY

ONÜÇÜNCÜ DA RE

Esas No : 2011/2782

Karar No : 2017/4434

5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu'nun görev ve yetkilerinin düzenlendiği 6. maddesinin (f) bendinde, "Bu Kanun'un 5. maddesinin (a) bendini de göz önünde bulundurarak, elektronik haberleşme hizmetlerinin sunulması ve elektronik haberleşme ebeke ve altyapılarının tesis ve işletilmesi için gerekli olan frekans, uydu pozisyonu ve numaralandırma planlamasını ve tahsisini yapmak"; (g) bendinde, "Elektronik haberleşme ile ilgili olarak Bakanlık strateji ve politikalarını dikkate alınarak, yetkilendirme, tarifeler, erişim, geçiş hakkı, numaralandırma, spektrum yönetimi, telsiz cihaz ve sistemlerine kurma ve kullanma izni verilmesi, spektrumun izlenmesi ve denetimi, piyasa gözetimi ve denetimi de dâhil gerekli düzenlemeler ile denetlemeleri yapmak" Kurum'un görevleri arasında sayılmıştır.

5809 sayılı Kanun'un "Ulusal numaralandırma planı" başlıklı 31. maddesinde de "(1) Kurum, Bakanlık politikası doğrultusunda ulusal numaralandırma planını hazırlar ve plana uygun olarak numara tahsis işlemlerini yapar. Numara kaynaklarının tahsisi, etkin ve verimli kullanımının sağlanması, geri alımı ve benzeri konular Kurumca çıkarılacak yönetmelikle belirlenir. Kurum, elektronik haberleşme hizmeti ve/veya ebeke veya altyapısı için yeterli numara kaynağının bulunmasını sağlayacak şekilde gerekli planlamaları yapar ve numara kaynaklarının adil, şeffaf ve ayrımcı olmayan ilkeler çerçevesinde yönetimini sağlar.

(2) Kurum, numara kaynağının etkin ve verimli kullanılmasına yönelik olarak yapacağı düzenlemeler veya ilgili uluslararası kuruluşların düzenlemeleri doğrultusunda yapılabilecek yeni planlamalar çerçevesinde, işletmecilerin de görüşünü alarak ulusal numaralandırma planında değişiklik yapabilir. Değişikliklerin uygulanması amacıyla işletmecilere uluslararası normlara uygun olacak şekilde süre verilir. İşletmeciler bu değişiklikleri uygular ve gerekli önlemleri alır.

(3) Kurum, numara tahsis ve kullanımını koullara bağlayabilir, kamu düzeni ve millî güvenliğin gerektirdiği durumlar, numara kapasitesi ihtiyacı, üye olunan uluslararası kuruluşların düzenlemeleri veya taraf olunan uluslararası anlaşmalar doğrultusunda veya Kurum düzenlemelerine uygun olarak kullanılmadığı durumlarda tahsisli numaralarda değişiklik yapılabilir ve tahsisli numaralar geri alınabilir. Bu konuda yapılacak düzenlemeler sonucunda Kurum herhangi bir yükümlülük altına girmez..." hükümleri yer almıştır.

Öte yandan, 5809 Kanun'un 4. maddesinin (d) bendinde, "Aksini gerektiren objektif nedenler bulunmadıkça veya toplumdaki ihtiyaç sahibi kesimlere özel, kapsamı açık ve sınırları belirlenmiş kolaylıklar sağlanması hâllerinde, e-İletişim artlarındaki aboneler, kullanıcılar ve işletmeciler arasında ayırım gözetilmemesi ve hizmetlerin benzer konumdaki kişiler tarafından e-İletişim artlarıyla ulaşılabiliyor olması"; (e) bendinde de, "Bu Kanun'da aksi belirtilmedikçe ya da objektif nedenler aksini gerektirmedikçe, niteliksel ve niceliksel devamlılık, düzenlilik, güvenilirlik, verimlilik, açıklık, şeffaflık ve kaynakların verimli kullanılmasının gözetilmesi" hususlarına göz önüne alınması gereken ilkeler arasında yer verilmiştir.

T.C.

DANI TAY

ONÜÇÜNCÜ DA RE

Esas No : 2011/2782

Karar No : 2017/4434

Dava dosyasında mevcut bilgi ve belgelerin incelenmesinden; Sabit Telefon Hizmeti i letmecileriyle ilgili olarak numara planlaması yapılmasına ili kin Bilgi Teknolojileri ve leti im Kurulu'nun 24.06.2009 tarih ve 2009/DK-08/328 sayılı kararı ile; "1.900 alan kodu altında bulunan 3, 4, 5, 8 ve 9 ile ba layan numara bloklarının ve 522 ve 527 alan kodu altında 2 ve 8 ile ba layan numara bloklarının Türk Telekomünikasyon A. .'den geri alınması,

2. Ek-1'deki liste uyarınca 81 ilde ilave yeni 82 alan kodunun kullanıma açılması ve Kurum'un internet sayfasında yayımlanması, söz konusu yeni alan kodu açılması hususunun sistemlerinde gerekli düzenlemeleri yapmalarını teminen ilgili i letmecilere bildirilmesi....,

3- Sabit Telefon Hizmeti i letmecileri ile ilgili di er i letmecilere mevzuat uyarınca talepleri hâlinde, açılan yeni co rafi alan kodları altındaki prefikslerden tahsis yapılması..." hususlarının karara ba landı ı, TELKODER tarafından açılan davada Danı tay Onüçüncü Dairesi'nin 06.01.2010 tarih ve E:2009/5170 sayılı kararıyla; "5809 sayılı Kanun'un yukarıda anılan hükümleri uyarınca, aksini gerektiren objektif nedenler bulunmadıkça e it artlardaki i letmecilere ayırım gözetilmeksizin e it davranılmasının zorunlu olması, ulusal numaralandırma plâni ve plâna uygun olarak numara tahsis i lemlerinin de bu kapsamda bulunması ve ehiriçi ve ehirlerarası görü melerin Türk Telekom yanında alternatif i letmecilere de açılarak, bu i letmecilerin rekabet ortamı içerisinde faaliyet gösterebilmesi için, görü melerin tüketiciler tarafından bilinen ve hâlen kullanılan co rafi alan kodları üzerinden gerçekle mesinin gerekmesi kar ısında, mevcut alan kodları dı nda 81 ilde ilave yeni 82 alan kodunun verilmesinde teknik ya da hukukî zorunluluk bulundu u ortaya konamayan STH sunacak i letmecilere, Türk Telekom tarafından kullanılan alan kodlarının altındaki bo bulunan 7 haneli numaraların tahsisinin yapılması gerekti i, aksi yöndeki uygulamanın e it artlardaki i letmecilere ayırım yapılması ve kaynakların verimli kullanılması ilkelerine aykırılık do uraca ı sonucuna ula ıldı ndan, Bilgi Teknolojileri ve leti im Kurulu'nun 24.06.2009 tarih ve 2009/DK-08/328 sayılı kararının, STH sunacak i letmecilere, her il için açılacak ilave yeni alan kodları altındaki 7 haneli numaraların tahsis edilmesi yönünde plânlama yapan (2.) ve (3.) bendlerinde hukuka uyarlık" görülmedi i gerekçesiyle anılan 24.06.2009 tarihli kararın 2. ve 3 bentlerinin yürütülmesinin durdurulmasına karar verildi i; bu kararın gere inin yerine getirilebilmesi için, davalı idarenin 02.03.2010 tarih ve 16751-7273 sayılı yazısıyla Türk Telekom'dan gerekli bilgi ve belgelerin istenildi i ve buna kar ılıklı olarak gönderilen bilgiler do rultusunda alınan 21.04.2010 tarih ve 2010/DK-08/250 sayılı Bilgi Teknolojileri ve leti im Kurulu Kararı ile; "5809 sayılı Elektronik Haberle me Kanunu'nun 4, 6, 12 ve 31'inci maddeleri, Numaralandırma Yönetmeli i'nin 5 ve 19'uncu maddeleri, Elektronik Haberle me Sektörüne li kin Yetkilendirme Yönetmeli i'nin 19. ve Geçici 4'üncü maddeleri ile Kurum ile Türk Telekomünikasyon A. . arasında imzalanmı bulunan, Telekomünikasyon Hizmetlerinin Yürütülmesine li kin mtiyaz Sözle mesi'nin "Ulusal Numaralandırma Planı ve Numara Ta inabilirli i" ba lıklı 15'inci maddesi uyarınca 1. Takririn 1'inci ekindeki listede yer alan co rafi numara bloklarının, Türk Telekomünikasyon A. .'den geri alınması, 2. Ulusal Numaralandırma Planında, mevcut co rafi alan kodları altında bulunan numara bloklarından

T.C.

DANI TAY

ONÜÇÜNCÜ DA RE

Esas No : 2011/2782

Karar No : 2017/4434

İlgili mevzuat uyarınca talepleri hâlinde sabit telefon hizmeti i letmecileri ve di er ilgili i letmecilere numara tahsis edilmesi, 3. Numara tahsis i lemlerinin geciktirilmemesi kaydıyla sabit telefon hizmeti i letmecilerine talepleri uyarınca yapılacak numara tahsisi için ödemeleri gereken kullanım hakkı ücretinin, 24.06.2009 tarih ve 2009/DK/-08/328 sayılı Kurul Kararı'nın 2 ve 3'üncü maddeleri uyarınca yapılmı numara tahsisleri için i letmeciler tarafından ödenmi bulunan ücretten mahsup edilmesi i leminin Hazine Müste arlı ının görü ünün alınmasını müteakip gerçekleştirilmesi, Hazine Müste arlı ı görü ünün mahsup i lemini yapılmaması gerekti i yönünde verilmesi hâlinde konuya ili kin hazırlanacak takririn Kurul'a sunulması, 4. Tahsis edilebilir durumda olan bo co rafi numara bloklarını gösteren Takririn 2'nci ekindeki listenin Kurum'un internet sayfasında yayımlanması" hususlarının karara ba landı ı ve bu karar çerçevesinde Kurum'un internet sitesinde yayınlanmakta olan (STH) i letmecilerine tahsis edilebilir durumdaki co rafi numaralardan STH i letmecilerine numara tahsisi yapıldı ı ve Kurul'un 30.12.2010 tarihli ve 2010/DK-08/719 no'lu Kurul Kararı ile "1) Türk Telekomünikasyon A. . tarafından Elektronik Haberle me Kanunu'nun 12'nci maddesinin ikinci fıkrasının (f) bendi, Elektronik Haberle me Sektörüne li kin Yetkilendirme Yönetmeli 'nin 19'uncu maddesinin birinci fıkrasının (a) bendi ve Kurumla Türk Telekom arasında imzalanan Telekomünikasyon Hizmetlerinin Yürütülmesine li kin mtiyaz Sözle mesi'nin 27'nci maddesine aykırı olarak 02.03.2010 tarihli ve 16751-7273 sayılı yazı ile talep edilen numara kullanım durumuna ili kin bilgilerin Kuruma geç gönderilmesi, 02.03.2010 tarihli ve 16751-7273 sayılı yazı ile numara kullanım durumuna ili kin olarak Türk Telekomünikasyon A. .'den talep edilen ve anılan i letmeci tarafından Kuruma geç gönderilen bilgilerde 124 adet prefikse ili kin hiçbir bilgi verilmemesi ve di er prefikslere ili kin olarak; kullanıma açılma tarihleri, açılan her bir prefiksin tanımlandı ı santralin kapasitesi, prefikslerde kayıtlı abone numaralarının listesi vb. hususların eksik verilmesi, söz konusu i letmeci tarafından, ilgili mevzuat uyarınca bo oldu u hâlde 25.02.2010 tarihli ve 201 sayılı yazı ekinde bo prefiksler kapsamında gösterilmeyen 17.130.000 numara için Kuruma yanlı /yanıltıcı bilgi verildi inden Türk Telekomünikasyon A. .'ye idari para cezası uygulanması, 2) bu Kurul Kararı'nın Türk Telekomünikasyon A. .'ye tebli tarihinden itibaren bir ay içerisinde; Kurum'un 02.03.2010 tarihli ve 16751-7273 sayılı yazısı ile Türk Telekomünikasyon A. .'den talep edilen bilgilerden eksik olanların Türk Telekomünikasyon A. . tarafından Kuruma gönderilmesi" hususlarının karara ba landı ı ve Türk Telekom'a 10.01.2011 tarihinde bildirilen ve talep edilen bu eksik bilgilere dair olarak ilgili bilgi ve belgelerin Türk Telekom'un 18.02.2011 tarihli ve 0423 sayılı yazısıyla Kuruma gönderildi i ve davalı idarece gerekli inceleme ve çalı maların dava konusu i lem tarihinde de sürdürüldü ü ve bu hususun dava konusu i lem ile davacıya bildirildi i anla ılmakta olup; dava konusu i lemde sebep ve maksat bakımından mevzuata, anılan kamu hizmetinin gereklerine ve hukuka aykırılık saptanmamı tır.

Açıklanan nedenlerle davanın reddine karar verilmesinin uygun olaca ı dü ünülmektedir.

T.C.

DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DA RE
Esas No : 2011/2782
Karar No : 2017/4434

TÜRK M LLET ADINA

Karar veren Danı tay Onüçüncü Dairesi'nce, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra gere i görü üldü:

Dava, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu (Kurum) Lisans ve Sözleşmeler Dairesi Başkanlığı'nın 13.05.2011 tarih ve 27881-12860 sayılı İletişiminin, İstanbul, Ankara ve İzmir illeri öncelikli olmak üzere, daha çok sayıda ve genişlikte bu numara bloklarının sabit telefon hizmeti (STH) i letmecilerine tahsis edilmesi ve Türk Telekomünikasyon A.Ş. (Türk Telekom) hakkında soruşturma açılarak yaptırım uygulanması istemiyle yapılan başvurunun reddine ilişkin kısmının iptali istemiyle açılmıştır.

2813 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumunun Kuruluşuna İlişkin Kanun'un "Kuruluş" başlıklı 5. maddesinin 5. fıkrasında, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun, Kurum'un karar organı olduğu belirtilmiştir; "Personel nitelikleri" başlıklı 8. maddesinin 11. fıkrasında, Kurul'un 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." sözü edilen görevler arasında sayılmıştır; 12. fıkrasında, "Kurul sınırlarını ve gerekçesini belirlemek suretiyle görevlerinden bir kısmını Kurul Başkanına devretmeye yetkilidir." düzenlemesine yer verilmiştir; 13. fıkrasının (c) bendinde ise, "**Hizmet birimlerinden gelen önerilere son şeklini vererek Kurul'a sunmak**" Başkan'ın görev ve yetkileri arasında sayılmıştır.

5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun 6. maddesinde Kurum'un görev ve yetkileri sayılmıştır; "Denetim" başlıklı 59. maddesinin birinci fıkrasında, Kurum'un re'sen veya kendisine intikal eden ihbar veya şikâyet üzerine, bu Kanun'da belirlenen görevleri ile ilgili olarak elektronik haberleşme sektöründe yer alan gerçek ve tüzel kişileri denetleyebileceği belirtilmiştir; "Kurum'un yetkisi ve idarî yaptırımlar" başlıklı 60. maddesinin birinci fıkrasında ise, Kurum'un mevzuata, kullanım hakkı ve diğer yetkilendirme şartlarına 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 olduğu kurala bağlanmıştır.

Aktarılan mevzuat hükümleri birlikte değerlendirildiğinde, elektronik haberleşme sektörüne yönelik kararları almaya esasen Kurum'un en üst karar organı olan Kurul'un yetkili olduğu, Başkanın alınan kararları uygulamaya yönelik işlemler tesis edebileceği ve hizmet birimlerinden gelen önerileri Kurula sunacağı, daire başkanlıkları tarafından ancak hazırlayıcı

T.C.

DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DA RE
Esas No : 2011/2782
Karar No : 2017/4434

nitelikteki i lemlerin tesis edilebilece i, bunun yanında yetki devri yapılmak suretiyle Kurul'un bir kısım yetkilerini sınırları ve gerekçesini belirlemek suretiyle Ba kana devredebilece i anla ılmaktadır.

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 60 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 60 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 leti im Kurumu Lisans ve Sözle meler Dairesi Ba kanlı ının 13.05.2011 tarih ve 27881-12860 sayılı i lemiyle reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldı ı anla ılmaktadır.

Bu durumda, elektronik haberle me sektörüne yönelik kararların Kurum'un karar organı olan Kurul tarafından alınması gerekirken, bu konuda yetkisi bulunmayan Lisans ve Sözle meler Dairesi Ba kanlı ı tarafından tesis edilen dava konusu i lemde yetki unsuru yönünden hukuka uygunluk bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu Bilgi Teknolojileri ve leti im Kurumu Lisans ve Sözle meler Dairesi Ba kanlı ının 13.05.2011 tarih ve 27881-12860 sayılı i leminin **PTAL NE**, ayrıntısı a a ıda gösterilen toplam 165,60.-TL yargılama gideri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca 1.800,00.-TL vekâlet ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, posta giderleri avansından artan tutarın kararın kesinle mesinden sonra davacıya iadesine, bu kararın tebli tarihini izleyen 30 (otuz) gün içerisinde Danı tay dari Dava Daireleri Kurulu'na temyiz yolu açık olmak üzere, 28.12.2017 tarihinde oybirli iyle karar verildi.

Ba kan	Üye	Üye	Üye	Üye
Nevzat	Zümrüt	Doç. Dr. Gürsel	Mürteza	Fatih Mehmet
ÖZGÜR	ÖDEN	ÖZKAN	GÜLER	ALKI

Yargılama Giderleri :

Toplam Harç	:	99,60.-TL
Posta Gideri	:	66,00.-TL
Toplam	:	165,60.-TL