

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1143

Karar No : 2019/3730

TEMYZ EDEN (DAVALI) : Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu  
Eskişehir Yolu 10. Km. No:276 - Çankaya/ANKARA

VEKİLLER : Av. Güliz Altay, Av. Leyla Rümeyza Başkaya  
Aynı adresteler

KARŞI TARAF (DAVACI) : Serbest Telekomünikasyon İşletmecileri Derneği

VEKİL : Av. Gökhan Candoğan  
Aziziye Mah. Kuşkondu Sok. No:7/2 - Çankaya/ANKARA

STEMİN KONUSU : Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 28/12/2017 tarih ve E:2011/668, K:2017/4433 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması istenilmektedir.

#### YARGILAMA SÜRECİ :

**Dava konusu istem:** Davacı Dernek tarafından, yalnızca DSL konusundaki yükümlülüklerini yerine getirmeyen Türk Telekomünikasyon A.Ş. (Türk Telekom) hakkında yaptırım uygulanması talebiyle yapılan 04/11/2010 tarihli başvurusunun reddine ilişkin 20/12/2010 tarih ve 77241-34480 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu (Kurum) Tarifeler Dairesi Başkanlığı'nın iptali istenilmektedir.

**Daire kararının özeti:** Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 28/12/2017 tarih ve E:2011/668, K:2017/4433 sayılı kararıyla; **2813 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumunun Kuruluyla İlgili Kanun'un "Kurulu" 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, 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..."nın sözü edilen görevler arasında sayıldı; 12. fıkrasında, "Kurul sınırlarını ve gerekçesini belirlemek suretiyle görevlerinden bir kısmını Kurul Başkanına devretmeye yetkilidir." düzenlemesine yer verildi; 13. fıkrasının (c) bendinde ise, "Hizmet birimlerinden gelen önerilere son şeklini vererek Kurul'a sunma..."nın Başkan'ın görev ve yetkileri arasında sayıldı;**

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1143

Karar No : 2019/3730

**5809 sayılı Elektronik Haberle me Kanunu'nun** 6. maddesinde, Kurumun görev ve yetkilerinin sayıldı ı; "Denetim" ba lıklı 59. maddesinin birinci fıkrasında, Kurumun re'sen 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, yalın DSL uygulamasına ili kin usul ve esasları da içeren "Türk Telekom IP Seviyesinde Veri Akı Eri imi Referans Teklifi"nin (Teklif) 14/07/2010 tarih ve 2010/DK-07/417 sayılı Kurul kararıyla onaylandı ı, davacı Dernek tarafından, yalın DSL konusundaki yükümlülüklerini yerine getirmeyen Türk Telekom hakkında yaptırım uygulanması istemiyle Kuruma yapılan 04/11/2010 tarihli ba vurunun, "*Teklif'te yer alan ücretlerin vergiler hariç olarak belirlendi i, vergi oranının belirlenmesine ili kin yetkinin Maliye Bakanlı ı'nda oldu u, nitekim Türk Telekom tarafından Maliye Bakanlı ı'na müracaat edildi i, mevcut durum itibarıyla vergi oranının belirlenmesine ili kin çalı maların tamamlandı ı ve hizmet sunumuna ba landı ı*" gerekçesiyle Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu Tarifeler Dairesi Ba kanlı ının 20/12/2010 tarih ve 77241-34480 sayılı i lemiyle reddedilmesi üzerine bakılan davanın açıldı ının anla ıldı ı;

Bu nedenle, 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 iptaline karar verilmi tir.

**TEMY Z EDEN N DD ALARI** : Davalı idare tarafından, uyu mazlık konusu yazının kesin ve yürütülmesi zorunlu bir i lem olmadı ı, bilgi verici bir yazı niteli inde oldu u, davacı Derne in söz konusu yazıyı iptal ettirmek konusunda bir menfaatinin bulunmadı ı ileri sürülmektedir.

.

T.C.

DANI TAY

DAR DAVA DA RELER KURULU

Esas No : 2018/1143

Karar No : 2019/3730

**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 olmadığı 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.

### TÜRK M LLET ADINA

Karar veren Danı tay dari Dava Daireleri Kurulunca, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra, dosya tekemmül etti inden davalı idarenin yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin 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 bakılmı olması,

b) Hukuka aykırı karar verilmesi,

c) Usul hükümlerinin uygulanmasında kararı etkileyebilecek nitelikte hata veya eksikliklerin bulunması" sebeplerinden birinin varlığı 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 Dairesi'nin temyize konu 28/12/2017 tarih ve E:2011/668, K:2017/4433 sayılı kararının **ONANMASINA**,

3. Kullanılmayan 59,10-TL yürütmeyi durdurma harcının istemi hâlinde davalı idareye iadesine,

4. Kesin olarak, 16/09/2019 tarihinde oybirli i ile karar verildi.

**Ba kan**

Hasan  
GÜZELER

**Üye**

Gürsel  
MEK K

**Üye**

Ziya  
ÖZCAN

**Üye**

Doç. Dr. Selami  
DEM RKOL

**Üye**

Bilal  
ÇALI KAN

**T.C.**

**DANI TAY**

**DAR DAVA DA RELER KURULU**

**Esas No : 2018/1143**

**Karar No : 2019/3730**

**Üye**

Turgay Tuncay  
VARLI

**Üye**

O uz  
YA LICI

**Üye**

Hasan  
ODABA I

**Üye**

Muhsin  
YILDIZ

**Üye**

Hasan  
ÖNAL

**Üye**

Bilge  
APAYDIN