

T.C.

DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DARE
Esas No:2016/3792
Karar No:2017/1960

Temyiz steminde Bulunan (Davacı) : Serbest Telekomünikasyon İletmecileri
Derneği (TELKODER)

Vekili : Av. Gökhan CANDO AN
Aziziye Mahallesi Kuşkondu Sokak No:7/2
Çankaya/ANKARA

Karşı Taraf (Davalı) : Rekabet Kurumu Başkanlığı
Üniversiteler Mah. 1597. Cad. No:9 - Bilkent
Çankaya / ANKARA

Vekili : Av. Hüseyin COĞUN - Aynı adreste

Müdahil (Davalı yanında) : Türk Telekomünikasyon A.Ş.
Turgut Özal Bulvarı
Aydınlıkevler / ANKARA

Vekilleri : Av. Canan SEZER, Av. Cem AKOYMAK
Av. Ömer Faruk KOÇAK - Aynı adreste

stem Özet : Ankara 17. Daire Mahkemesi'nin 28.03.2016 tarih ve E:2015/122, K:2016/604 sayılı kararının; Türk Telekom tarafından ilan edilen organizasyon düzenlemelerinin hatalı yorumlandığı, mevcut durumun korunması gerektiği, yeni tedbirlere başvurulması gerektiği, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu'nun bu entegrasyonu lemine onay vermediği, rekabet ihali için entegrasyonu leminin bizzat ve tek başına yeterli somut bir veri olduğu ileri sürülerek bozulması istenilmektedir.

Savunmaların Özeti : Temyiz isteminin reddi ile usul ve yasaya uygun olan Daire Mahkemesi kararının onanması gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hâkimi Süleyman ÇETMELİN'in Düşüncesi : Temyiz isteminin reddi ile Daire Mahkemesi kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLET ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra, dosya tekemmül ettiğinden yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizince gereği görüldü:

Dava; davacı dernek tarafından, Türk Telekom Grubu'nun dikey bütüncül yapısını teşvik eden uygulamalarıyla güçlendirdiği ve böylelikle pazarda mevcut olan giriş engellerinin ve dikey bütüncül yapının sebep olduğu pazar kapatıcı etkinin artmasını ve kalıcılaşmasını sağlayarak hâkim durumunu kötüye kullandığı iddiası üzerine yapılan önara tırma sonucu,

T.C.

DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DA RE
Esas No:2016/3792
Karar No:2017/1960

4054 sayılı Rekabet Kanunu'nun 41. maddesi uyarınca soru turma açılmasına gerek olmadığına ve ikâyetin reddine ilişkin 04.11.2014 tarih ve 14-43/789-352 sayılı Rekabet Kurulu kararının iptali istemiyle açılmış ; dâre Mahkemesi'nce; "Davacı şirket hakkında 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesi uyarınca açılan soru turma sonucunda ikâyet edilen Türk Telekom grubunun yeniden yapılanmasının, ticarî faaliyet alanına baka bir teebbüsün girmesine doğrudan veya dolaylı olarak engel olmadığı, pazar kapatıcı etkisi ya da rakiplerin piyasadaki faaliyetlerinin zorla tırılmasını amaçladığını gösteren herhangi bir işlem yada eyleminin bulunmadığı, talep tarihi itibarıyla hakim durumun kötüye kullanılması olarak değerlendirilmesi mümkün kılacak somut ve açık verilerin bulunmadığı, Türk Telekom Grubu'nun dikey bütünleşik yapısını çeşitli uygulamalarıyla güçlendirdiği yönündeki iddianın tek başına hakim durumun kötüye kullanılması olarak değerlendirilemeyeceği, organizasyon değişikliğinin grup şirketlerinin maliyet muhasebesi ve hesap ayrıtması yükümlülüklerini ortadan kaldırmadığı, grup şirketlerinin bu konudaki yükümlülüklerinin devam ettiği, söz konusu organizasyon değişikliği sonucunda grup şirketlerinin sermaye yapısında ve/veya ortaklık yapılarında bir değişiklik olmadığı, gerek sermaye gerekse ortaklık yapısının korunduğu, söz konusu değişikliğin bir yapısal değişiklik ya da kontrol değişikliğinde değil, fonksiyonel değişiklik (fonksiyonel ayrıtma) şeklinde meydana geldiği, fonksiyonel değişiklikleri (ayrı tırmaları) rekabet hukuku açısından yasaklayan veya kısıtlayan bir düzenleme olmadığı, ikâyete konu organizasyon değişikliğinin elektronik haberleşme mevzuatı açısından bir sakınca doğurmadığı yönünde Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu'nun görüşü bulunduğuna, söz konusu organizasyon değişikliğinin (entegrasyon ileminin) 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesi kapsamında rekabet ihlali sonucu doğurduğuna sonucuna ulaşabilmek için anılan düzenlemede bentler halinde sayılan rekabet ihlali olacaktır durumların ortaya çıktığının somut olarak tespiti gerektiği, yapısal değişikliğe yol açmayan, entegrasyona dahil olan grup şirketlerinin sermaye ve ortaklık yapısını değiştirmeyen fonksiyonel ayrıtma niteliğindeki söz konusu organizasyon değişikliğinin, piyasada rekabeti ihlal edecek veya kısıtlayacağı somut verilerle ortaya konulmadığı, organizasyon değişikliğinin rekabet ihlali olmadığı, organizasyon değişikliği sonrasında piyasa hareketleri sırasında söz konusu ayrıtmanın rekabeti ihlal eden veya sınırlandıran bir etkisinin ortaya çıkması ya da grup şirketlerinin organizasyon değişikliği neticesindeki ticari faaliyetlerinin rekabeti ihlal edecek bir ekle dönüşmesi halinde ikâyet üzerine veya re'sen davalı idarece inceleme yapıp Kurul tarafından ön ara tırma veya soru turma açılması, rekabet ihlali doğuran eylem veya faaliyete yönelik tedbir alınması ve gerektiğinde yaptırım uygulanmasının her zaman mümkün olduğuna, ikâyete konu edilen organizasyon değişikliğinin bu anlamda 4054 sayılı Kanunun 6. maddesi kapsamında rekabeti ihlal edici ve sınırlandırıcı bir etkisinin tespit edilemediği, davacının ikâyetinin reddedilerek soru turma açılmamasına dair dava konusu Rekabet Kurulu Kararı'nda hukuka aykırılık görülmediği" gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiş, bu karar davacı tarafından temyiz edilmiştir.

T.C.
DANI TAY
ONÜÇÜNCÜ DA RE
Esas No:2016/3792
Karar No:2017/1960

Davanın yukarıda özetlenen gerekçeyle reddi yolundaki temyize konu Ankara 17. dare Mahkemesi'nin 28.03.2016 tarih ve E:2015/122, K:2016/604 sayılı kararında, 2577 sayılı dari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından, temyiz istemi yerinde görülmeyle anılan Mahkeme kararının **ONANMASINA**; temyiz giderlerinin istemde bulunan **üzerinde** bırakılmasına, kullanılmayan 48,10.-TL yürütmeyi durdurma harcının istemi hâlinde davacıya iadesine, dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesine, bu kararın tebli tarihini izleyen 15 (on be) gün içerisinde kararın düzeltilmesi yolu açık olmak üzere, 15.06.2017 tarihinde oybirli iyle karar verildi.

Ba kan	Üye	Üye	Üye	Üye
Nevzat ÖZGÜR	Dr. Hasan GÜL	Doç. Dr. Gürsel ÖZKAN	Iker SERT	Fatih Mehmet ALKI