

T.C.

ANKARA

18. DARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2015/2386

KARAR NO : 2016/1982

DAVACI : SERBEST TELEKOMÜNİKASYON LETMELER DERNEĞİ
(TELKODER)

VEKİL : AV. GÖKHAN CANDOĞAN
Aziziye Mahallesi Kuşkonu Sokak No:7/2 - Çankaya/ANKARA

DAVALI : BİLGİ TEKNOLOJİLER VE LETİM KURUMU BAĞLI

VEKİL : AV. ABBAS SUAT AKGÜN (Aynı yerde)

DAVANIN ÖZETİ : Piyasa aktörleri tarafından yapılan IP seviyesinde veri akışı ücretlendirilmesinde revizyon yapılması istemi üzerine tesis edilen; 11.12.2013 tarih ve 2013/DK-ETD/634 sayılı Kurul kararı ile onaylanan ve 01.10.2014 tarihi itibarıyla yürürlüğe giren IP seviyesinde veri akışı hizmetine yönelik port ve transmisyona temelli ücretlerin geniş bant internet piyasasına etkilerinin gözlemlenmesinden sonra değerlendirilmesine karar verilmesine ilkin 27.01.2015 tarih ve 2015/DK-ETD/45 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu Kararının; belirlenen ücretin maliyet temelli bir ücret olmaması ve belirlendiği tarihten on ay sonra yürürlüğe girmesi nedeniyle yüksek kaldığı, belirsiz bir süre olduğu, maliyet esaslı tarife belirlenmesi gerektiği ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Dava konusu ile ilgili hukuka uygun olduğu ve davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 18. Daire Mahkemesi'nce, duruma ilişkin önceden belirlenerek taraflara duyurulan 07.06.2016 tarihinde Durum Salonu'nda toplandı, davacı vekili Av. Gökhan Candoğ an'ın, davalı idareyi temsilen Av. Abbas Suat Akgün'ün geldiği görüldü. Açık duruma bağlandı, taraflara usulüne uygun söz verilerek açıklamaları dinlendikten sonra duruma son verildi, ilkin gereği görüldü:

Dava; 27.01.2015 tarih ve 2015/DK-ETD/45 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu kararının iptali istemiyle açılmıştır.

5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun "İlkeler" başlıklı 4. maddesinde "(1) Her türlü elektronik haberleşme cihazı, sistem ve ekipmanlarının kurulması ve işletilmesine müsaade edilmesi, gerekli frekans, numara, uydu pozisyonu ve benzeri kaynak tahsislerinin yapılması ile bunların düzenlenmesi Devletin yetki ve sorumluluğundadır. İlgili merciler tarafından elektronik haberleşme hizmetinin sunulmasında ve bu hususta yapılacak düzenlemelerde aşağıdaki ilkeler göz önüne alınır: a) Serbest ve etkin rekabet ortamının sağlanması ve korunması. b) Tüketici hak ve menfaatlerinin gözetilmesi. c) Herkesin, makul bir ücret karşılığında elektronik haberleşme hizmetlerinden yararlanmasını sağlayacak uygulamaların teşvik edilmesi. d) Elektronik haberleşme hizmetlerinin sunulmasında ve bu hususlarda yapılacak düzenlemelerde tarafsızlığın sağlanması." hükmü,

"Kurumun görev ve yetkileri" başlıklı **6. maddesinin (j) bendinde** "Kullanıcılara ve erişim kapsamında diğer letmecilere uygulanacak tarifelere, sözleşme hükümlerine, teknik hususlara ve görev alanına giren diğer konulara ilişkin genel kriterler ile uygulama usul ve esaslarını belirlemek,

T.C.

ANKARA

18. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2015/2386

KARAR NO : 2016/1982

tarifeleri onaylamak, tarifelerin denetlenmesine ili kin düzenlemeleri yapmak." hükmü,

"Tarifelerin Düzenlenmesi" ba lıklı **13. maddesinde** "(1) Tarife; abonman ücreti, sabit ücret, konu ma ücreti, hat kirası ve benzeri de i ik ücret kalemlerinden birisi veya birkaçı olarak tespit edilebilir.

(2) Her türlü elektronik haberle me hizmetinin sunulması kar ılı nda uygulanacak tarifeler a a ıdaki hükümlere tabidir: a) letmeciler, uygulayacakları tarifeleri, ilgili mevzuat ve Kurum düzenlemelerine aykırı olmayacak ekilde serbestçe belirlerler. b) **letmecinin ilgili pazarda etkin piyasa gücüne sahip oldu unun belirlenmesi halinde Kurum, tarifelerin onaylanması, izlenmesi ve denetlenmesine ili kin yöntemleri ve tarifelerin alt ve üst sınırları ile bunların uygulama usul ve esaslarını belirleyebilir.** c) **letmecinin ilgili pazarda etkin piyasa gücüne sahip oldu unun belirlenmesi halinde; Kurum, fiyat sıkı tırması, yıkıcı fiyatlandırma gibi rekabeti engelleyici tarifelerin önlenmesi için gerekli düzenlemeleri yapar ve uygulamaları denetler.**

(3) Bu maddenin uygulanması ile tarifelerin Kuruma sunulması, kamuoyuna duyurulması ve yayımlanması hususlarına ili kin usul ve esaslar Kurum tarafından belirlenir." hükmü;

"Tarifelerin Düzenlenmesine li kin lkeler" ba lıklı **14. maddesinde** "(1) Kurum, her türlü elektronik haberle me hizmetinin sunulması kar ılı nda uygulanacak tarifelere ili kin düzenlemeleri yaparken, a a ıdaki ilkeleri göz önünde bulundurur: c) Tarifelerin, sunulan elektronik haberle me hizmetlerine ili kin maliyetleri mümkün oldu unca yansıtması. d) Tarifelerin, rekabetin engellenmesi, bozulması veya kısıtlanmasına neden olacak ekilde belirlenmemesi. h) Rakip i letmecilerin kendi kullanıcılarına sunaca ı elektronik haberle me hizmetleri için etkin piyasa gücüne sahip i letmeciden talep edece i temel girdi niteli inde olan elektronik haberle me hizmetlerinde olu an fiyatları da dikkate alması." hükmü;

"Eri im Tarifeleri" ba lıklı **20. maddesinde** "(1) Kurum, eri im yükümlüsü i letmecilere, eri im tarifelerini maliyet esaslı olarak belirleme yükümlülü ü getirebilir. Kurum tarafından talep edilmesi halinde yükümlü i letmeciler eri im tarifelerinin maliyet esaslı belirlendi ini ispat etmek zorundadır.

(2) Yükümlü i letmecilerin tarifelerini maliyet esaslı belirlemedi ini tespit etmesi halinde, Kurum eri im tarifelerini maliyet esasına göre belirler. Kurum, tarifeleri maliyet esasına göre belirleyinceye kadar di er ülke uygulamalarını uygun oldu u ölçüde dikkate alarak, tarifeleri belirler ve/veya tarifelere üst sınır koyabilir. Kurumun belirledi i tarifelere uyulması zorunludur." hükmü;

08.09.2009 tarih ve 27343 sayılı Resmi Gazete'de yayınlanan "**Eri im ve Araba lantı Yönetmeli i**"nin "**Eri im tarifelerinin kontrolü**" ba lıklı **12. maddesinde** (1) letmeciler, araba lantı da dahil olmak üzere eri im tarifelerini bu Yönetmelikte yer alan ilkeleri göz önüne alarak serbestçe belirlerler. (2) **Kurum, ilgili pazarda etkin piyasa gücüne sahip i letmecilere, eri im tarifelerini maliyet esaslı olarak belirleme yükümlülü ü** getirebilir. Kurum tarafından talep edilmesi halinde yükümlü i letmeciler eri im tarifelerinin maliyet esaslı belirlendi ini ispat etmek zorundadır.

(3) **Kurum, eri im tarifelerinin yükümlü i letmeciler tarafından maliyet esaslı olarak belirlenmedi ini tespit etmesi halinde söz konusu tarifeleri maliyet esasına göre belirler. Kurum, tarifeleri maliyet esasına göre belirleyinceye kadar di er ülke uygulamalarını, daha önce uygulanmakta olan ücretler ve düzenlemeye konu olan hizmetin toptan ve perakende seviyede aynı ve/veya benzer pazarlarda sunulan di er hizmetlerle olan ili kisi çerçevesinde uygun oldu u ölçüde dikkate alarak tarifeleri belirleyebilir ve/veya tarifelere üst sınır koyabilir. Kurumun belirledi i tarifelere uyulması zorunludur.** " hükmü düzenlenmi tir.

Dava dosyasının incelenmesinden, Piyasa aktörleri tarafından yapılan IP seviyesinde veri akı eri imi ücretlendirilmesinde revizyon yapılması istemli ba vurular üzerine davalı idarece tesis edilen;

T.C.

ANKARA

18. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2015/2386

KARAR NO : 2016/1982

11.12.2013 tarih ve 2013/DK-ETD/634 sayılı Kurul kararı ile ülkemizde son kullanıcılara internet Servis Sa layıcı (SS) firmalar tarafından perakende seviyede sunulan DSL internet hizmetinde abone ile SS arasındaki bağlantının sağlanması için, Türk Telekomünikasyon A 'nin (Türk Telekom) santrallerden hanelere kadar uzanan erişim ebekesi ve santraller arası bağlantıları içeren transmisyon ebekesi kullanıldı ndan, SS'ler kendi kullanıcılarına DSL internet hizmeti sunabilmek için Türk Telekom'un altyapısını kullanmakta, bu bir deyi le Türk Telekom'dan xDSL Al-Sat ve Veri Akı Eri mi yöntemleri üzerinden toptan DSL hizmeti satın almakta oldu undan, davalı idarenin onayına tabi olan tarifelerin, tüketicilere yansıyan DSL internet ücretlerinin seviyesini do rudan etkiledi inden, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 11.01.2013 tarihli ve 2013/DK-SRD/29 sayılı Kararı ile "Veri Akı Eri imini çeren Toptan Geni bant Eri im Pazarı"nda etkin piyasa gücüne sahip i letmeci olarak belirlenen Türk Telekom'a maliyet esaslı tarife belirleme yükümlülü ü getirildi i, bu kapsamda; ücretlerin, maliyetleri yansıtacak ekilde belirlenmesi, SS'ler tarafından kullanıcılara daha makul fiyatlarla DSL internet hizmeti sunulması, kullanıcıların ihtiyaçlarına özel tarife paketleri olu turulması ve tüketici seçeneklerinin artırılması, i letmeciler arası rekabetin geli tirilmesini sa layacak tarife yapısının olu turulması amaçları gözetilerek toptan DSL tarifelerinin gözden geçirilmesi ihtiyacı hasıl oldu undan, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu'nun 29.02.2012 tarihli ve 2012/DK-07/94 sayılı Kararı ile "xDSL Veri Akı Eri mi hizmetleri için, VAE devresinin eri im kısmı ile cihaz, enerji vs. ilgili santral giderlerini de kapsayan devre ba ına "port (eri im)" ücreti ve santral ile trafik teslim noktası arasında abonelerin VAE trafi inin ta ınmasına ili kin "Kbit/sn ba ına transmisyon ücreti"ni ayrı tırılmı ekilde içeren ücretlendirme yapısının olu turulmasına ..." karar verildi i ve Türk Telekom'dan taslak tarife çalı masını idareye sunmasının talep edildi i, Türk Telekom tarafından sunulan taslak tarife çalı ması kamuoyu görü lerinin alınmasını teminen davalı idarenin internet sayfasında yayımlanmı , akabinde ilgili tarafların katılımıyla davalı idarede toplantılar gerçekleşti sonrasında Türk Telekom tarafından sunulan taslak tarife çalı ması, yukarıda yer verilen amaçlar göz önünde bulundurularak, kamuoyu görü leri ve davalı idare tarafından yapılan de erlendirmeler çerçevesinde ele alınarak 5809 sayılı Elektronik Haberle me Kanunu'nun 4, 6, 13, 14, 19 ve 20'nci maddeleri, Eri im ve Araba lantı Yönetmeli i'nin 5, 11 ve 12'nci maddeleri, 29.02.2012 tarihli ve 2012/DK-07/94 sayılı ile 11.01.2013 tarihli ve 2013/DK-SRD/29 sayılı Kurul Kararları ve ilgili di er mevzuat hükümleri uyarınca, idarenin düzenleme hakları saklı kalmak kaydıyla; Port ve Transmisyon temelinde ücretlendirme kapsamında Türk Telekom Referans IP Seviyesinde Veri Akı Eri mi Teklifine yönelik Ek'teki hükümlerin onaylanmasına, talep eden i letmecilerin Ek'teki de i iklikleri içeren IP Seviyesinde Veri Akı Eri mi Sözle mesini imzalaması durumunda söz konusu yöntem üzerinden ücretlendirilmeleri; bununla birlikte talepte bulunmayan i letmeciler için mevcut ücretlendirme yapısına yönelik referans teklif hükümlerinin 2014 yılı sonuna kadar uygulamada kalmasına, Türk Telekom'un Port ve Transmisyon temelinde ücretlendirme yapısına geçilmesi için kendi sistemlerinde (otomasyon ve web servis uygulamalarını da içerecek ekilde) yapması gereken çalı maları 30/04/2014 tarihine kadar tamamlaması, bu süreçte her ayın sonu itibariyle planlanan ve gerçekleştirilen çalı malar hakkında idareyi bilgilendirmesi; süreç içerisinde, SS'lerin kendi sistemlerinde gerekli hazırlıkları yapabilmelerine imkân sa layacak ekilde web servis tasarımlarına ili kin olarak SS'leri bilgilendirmesine, çalı maların tamamlanmasını takip eden 1 ay içerisinde yeni ücretlendirme yapısına geçi e ili kin testlerin gerçekleştirilmesine ve i bu Kurul Kararının ve onaylanan de i iklikleri içeren Referans Teklifin 7 (yedi) gün içerisinde Türk Telekom'un internet sayfasında yayımlanmasına karar verildi i, aynı kararla Mbit/sn ba ına Transmisyon Ücretinin 53,00 TL olarak belirlendi i, davacı tarafından idarece belirlenen 53,00 TL transmisyon ücretinin maliyet bazlı olmadı ndan bahisle, IP seviyesinde veri akı eri mi hizmetine yönelik port ve transmisyon temelli ücretlerin geni bant internet piyasasına etkilerinin gözlemlenmesinden sonra de erlendirilmesine karar verilmesine ili kin

T.C.
ANKARA
18. DARE MAHKEMES

ESAS NO : 2015/2386

KARAR NO : 2016/1982

27.01.2015 tarih ve 2015/DK-ETD/45 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu Kararının iptali istemiyle bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Olayda; Türk Telekom tarafından belirlenerek davalı idareye sunulan transmisyon ücretinin yüksek olması nedeniyle davalı idarece Erişim ve Arama İnterneti Yönetmeli'nin 12. maddesinin 3. fıkrası kapsamındaki yetkiye binaen transmisyon ücretinin 53,00 TL olarak belirlendiği, 2011-2014 yılları arasında alternatif iletişim hizmetlerinin pazar paylarının %12,61'den %23,49, 2015 yılı ikinci çeyre itibarıyla %25,6 yükseldiği, DSL abone sayısındaki artışın beklenen seviyede gerçekleşmemesinde baskın etkenin sektördeki rekabet eksikliğinin de ilmi yeni nesil teknolojilerin yaygınlaşmasının da etkili olduğu, iptali istenilen kararlar yeni bir iletişim tesis edilmeksizin 11.12.2013 tarih ve 2013/DK-ETD/634 sayılı Kurul kararı ile onaylanan ve 01.10.2014 tarihi itibarıyla yürürlüğe giren IP seviyesinde veri akışı hizmeti için port ve transmisyon temelli ücretlerin geniş bant internet piyasasına etkilerinin gözlemlenmesinden sonra de erlendirilmesine karar verildiği, bu kapsamda davalı idarece gerekli inceleme, araştırma ve gözlemlerin yapılmasından sonra belirlenen fiyatların yeniden de erlendirilmesine karar verildiği, davacı tarafından tarifelerin belirlenmesine ilişkin 11.12.2013 tarih ve 2013/DK-ETD/634 sayılı Kurul kararına karşı dava açılmadığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, IP seviyesinde veri akışı hizmeti ücretlendirilmesinde revizyon yapılması istemli baskın etkenler üzerine tesis edilen; 11.12.2013 tarih ve 2013/DK-ETD/634 sayılı Kurul kararı ile onaylanan ve 01.10.2014 tarihi itibarıyla yürürlüğe giren IP seviyesinde veri akışı hizmeti için port ve transmisyon temelli ücretlerin geniş bant internet piyasasına etkilerinin gözlemlenmesinden sonra de erlendirilmesine karar verilmesine ilişkin 27.01.2015 tarih ve 2015/DK-ETD/45 sayılı Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu kararında hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, **davanın reddine**, a a da dökümü yapılan 324,10 TL yargılama giderinin davacı üzerinde bırakılmasına, Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca duruşma maliyetleri için belirlenen 1.500,00 TL avukatlık ücretinin davacıdan alınarak davalı idareye verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren (30) gün içerisinde **Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere**, 17/06/2016 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
GÜRBÜZ UÇAR
32901

Üye
ABDULLAH GÖKÇE
165704

Üye
SMAİL EMRE GÜRZ
138940

YARGILAMA GİDERLERİ	
Baskın Vurma Harcı :	27,70 TL
Karar Harcı :	27,70 TL
Y.D. Harcı :	121,10 TL
Vekalet Harcı :	4,10 TL
Posta Gideri :	143,50 TL
TOPLAM :	324,10 TL