

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

(Danıştay Kararları Üzerine Verilen)
REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2003-1-24
Karar Sayısı : **09-58/1396-364**
Karar Tarihi : 9.12.2009

10

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI (Başkan V.)
Üyeler : Mehmet Akif ERSİN, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ
İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY,
Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER : Özgür BAL, M. Oğuzcan BÜLBÜL

20 **C. İLGİLİ TARAF** : Lafarge Beton A.Ş.
Darıca Taşlıman Mevkii 41700 Gebze/Kocaeli

D. DOSYA KONUSU: 24.4.2003 tarih, 03-27/325-M sayılı Kurul kararı ile Ege Bölgesi hazır beton pazarında yürütülmekte olan soruşturma çerçevesinde Kurum yetkili raportörlerinin yerinde inceleme yapmalarının tamamlanmasının Lafarge Beton A.Ş. tarafından engellenmesi nedeniyle adı geçen teşebbüse para cezası verilmesine dair 12.6.2003 tarih ve 03-42/483-M sayılı Kurul kararına ilişkin Danıştay kararları ertesinde, konunun yeniden değerlendirilmesi.

30 **E. İDDİALARIN ÖZETİ:** 24.4.2003 tarih, 03-27/325-M sayılı Kurul kararı çerçevesinde, 3.6.2003 tarihinde yerinde inceleme yapmak üzere gidilen Lafarge Beton A.Ş.'de raportörler tarafından alınmak istenen belge fotokopilerinin verilmemesi suretiyle incelemenin tamamlanmasının engellenmesi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 5.6.2002 tarih, 2519 sayı; 5.6.2002 tarih, 2529 sayı; 4.11.2002 tarih, 4749 sayı; 15.11.2002 tarih, 4913 sayı; 9.12.2002 tarih, 5235 sayı; 10.1.2003 tarih, 128 sayı ve 7.2.2003 tarih, 610 sayı ile intikal eden muhtelif şikayet dilekçelerinde, Ege bölgesinde faaliyet gösteren hazır beton üreticilerinin 4054 sayılı Kanunu ihlal ettiklerinin iddia edilmesi üzerine 20.2.2003 tarih ve 03-11/119-M sayılı Kurul kararı doğrultusunda hazırlanan 8.4.2003 tarih, 2003-1-24/ÖA-03-AÖ sayılı Öneri Raporu, Kurulun 24.4.2003 tarih, 03-27 sayılı toplantısında görüşülmüş ve 03-27/325-M sayılı karar ile ilgili teşebbüsler hakkında soruşturma açılmıştır.

Anılan soruşturma kararı çerçevesinde, yetkili raportörlerce gidilen Lafarge Beton A.Ş.'de yerinde incelemenin tamamlanmasının Şirket yetkililerince engellenmesi karşısında 4054 sayılı Kanunun ilgili maddeleri uyarınca belge fotokopilerinin Kuruma gönderilmesi ve cezai işlem uygulanması konuları, 5.6.2003 tarih ve

REK.0.02.00.01/129 sayılı Soruşturma Heyetinin önergesi ile 10.6.2003 tarihli, 03-41 sayılı Kurul toplantısında görüşülmüş ve 03-41/461-M sayıyla;

50 1- Kurum yetkili raporörlerince 3.6.2003 tarihinde gidilen ve Darıca Taşlıman Mevkii, 41700 Gebze/KOCAELİ adresinde bulunan Lafarge Beton A.Ş.'nde, Agregası ve Beton Grubu Başkanının odasında yapılan yerinde incelemede verilmediği için kapakları mühürlenerek adı geçen Şirkette bırakılan 6 adet zarf içinde bulunan ve toplam 766 parçadan oluşan belge fotokopilerinin, kararın Lafarge Beton A.Ş.'ye tebliğinden itibaren 3 gün içinde açılmamış olarak Rekabet Kurumuna iletilmesine,

2- İdari para cezasına ilişkin oylamada ise, 4054 sayılı Kanununun 51. maddesinde öngörülen karar yeter sayısı oluşmadığından, anılan maddenin ikinci fıkrasında öngörülen yöntemin izlenmesine

OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

60 Daha sonra 03-42 sayılı Kurul toplantısında 4054 sayılı Kanununun 51. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca ceza yönüyle konu yeniden ele alınmış ve 12.6.2003 tarih, 03-42/483-M sayılı kararla,

70 *“Ege bölgesi hazır beton pazarında faaliyet gösteren teşebbüsler ile ilgili iddialara ilişkin olarak başlatılan soruşturmayı yürütmek üzere Kurul kararı ile görevlendirilmiş olan raporörlerin, kimliklerini ve yetki belgelerini ibraz etmelerine karşın yukarıda belirtilen işyerinde 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanununun 15. maddesi ile "Rekabet Kurumu Çalışma Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik" in 60. maddesi uyarınca yapılan incelemenin tamamlanmasının soruşturma ile ilgili görülen bazı belgelerin kopyaları verilmeyerek engellendiğinin sabit olduğu ve söz konusu engellemeye ilişkin gerekçenin ilgili Kanun hükmünün sarahati karşısında hukuken kabul edilebilir olmadığı göz önüne alınarak, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanununun "Para Cezaları" başlıklı 16. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi ve 25.2.2003 tarih, 25031 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 2003/1 sayılı Rekabet Kurulu Tebliği uyarınca; Lafarge Beton A.Ş.'nin, Kurul kararı ile bilgi isteme veya yerinde inceleme hallerinde eksik, yanlış veya yanıltıcı bilgi verilmesi halleri için 2003/1 sayılı Tebliğ ile belirlenen 4.623.805.000. (Dörtmilyaraltıyüzyirmiüçmilyonsekiyüzbeşbin) TL.- para cezası ile cezalandırılmasına ...”*

karar verilmiştir.

80 Söz konusu kararın iptali istemiyle Danıştay 13. Dairesinin 2005/1734 Esasında açılan dava ile ilgili verilen 14.3.2006 tarih ve 2006/1403 K. sayılı karar ile dava konusu işlemin, soruşturmayı yürüten Kurul üyesinin nihai karar toplantısına katılarak oy kullanması nedeniyle iptaline karar verilmesi üzerine, Hukuk Müşavirliği tarafından yapılan temyiz istemi Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'nun 31.5.2007 tarih ve 2006/1659 E., 2007/1343 K. sayılı kararı ile reddedilerek kararın onanmasına karar verilmiştir.

Onama kararı üzerine Hukuk Müşavirliğince yapılan karar düzeltme talebi de, Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'nun 4.6.2009 tarih ve 2007/2551 E., 2009/1628 K. sayılı kararı ile reddedilerek mahkeme kararı kesinleşmiştir.

90 Bunu üzerine anılan dosya üzerinde yapılan değerlendirmeler doğrultusunda düzenlenen 25.11.2009 tarihli Bilgi Notu, 7.12.2009 tarih ve REK.0.05.00.00-110/271

sayılı Başkanlık Önergesi ile Kurul gündemine getirilmiş ve Rekabet Kurulu, Danıştay kararları ve dosyada yer alan bilgi ve belgelerin okunup incelenmesi sonucunda 9.12.2009 tarihinde nihai kararını vermiştir.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: Lafarge Beton A.Ş.'de yapılan yerinde incelemenin tamamlanmasının engellenmesi nedeniyle, anılan şirket hakkında para cezası uygulanması gerektiği ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

100 Yerinde inceleme sırasında, raportörlerce soruşturmanın yürütülmesi için gerekli görülen 766 parçadan oluşan belge fotokopileri Lafarge A.Ş. yetkilileri tarafından teslim edilmemiştir. Şirket yetkililerince fotokopileri verilmeyen belgeler soruşturmanın seyrini etkileyebilecek niteliktedir.

4054 sayılı Kanununun 15. maddesi uyarınca Kurul yerinde incelemeyi, emrinde çalışan uzmanlar eliyle yapmaktadır. Görevlendirilen raportörlerin yetki belgelerinde de, yerinde incelemenin konusu, amacı ve yerinde inceleme sırasında gerekli gördükleri her türlü bilgi ve belgeyi alabilecekleri ifade edilmiştir.

Soruşturma ile ilgili görülen bazı belgelerin fotokopileri verilmeyerek, yapılan incelemenin tamamlanması engellenmiş ve söz konusu engellemeye ilişkin olarak ileri sürülen nedenler hukuken kabul edilebilir nitelikte bulunmamıştır.

110 4054 sayılı Kanununun 16. maddesinin birinci fıkrasının ilgili kısımları aşağıdaki gibidir:

“(Değişik Madde: 23.1.2008-5728/472. Md.) Kurul, teşebbüs niteliğindeki gerçek ve tüzel kişiler ile teşebbüs birlikleri veya bu birliklerin üyelerine;

...

c) Kanununun 14 ve 15 inci maddelerinin uygulanmasında eksik, yanlış ya da yanıltıcı bilgi veya belge verilmesi ya da bilgi veya belgenin belirlenen süre içinde ya da hiç verilmemesi,

120 *d) Yerinde incelemenin engellenmesi ya da zorlaştırılması, hallerinden (a), (b) ve (c) bentlerinde belirtilenler için teşebbüsler ile teşebbüs birlikleri veya bu birliklerin üyelerinin karardan bir önceki mali yıl sonunda oluşan veya bunun hesaplanması mümkün olmazsa karar tarihine en yakın mali yıl sonunda oluşan ve Kurul tarafından saptanacak olan yıllık gayri safi gelirlerinin binde biri oranında, idarî para cezası verir. Ancak bu esasa göre belirlenecek ceza onbin Türk Lirasından az olamaz. ...”*

130 Bu hüküm çerçevesinde, “4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanununun 16. Maddesinin Birinci Fıkrasında Öngörülen İdari Para Cezası Alt Sınırının 31/12/2009 Tarihine Kadar Geçerli Olmak Üzere Artırılmasına İlişkin Tebliğ”e (Tebliğ No: 2009/1) göre mevcut durum için öngörülen ceza miktarı 11.200 TL (Onbirbinikiyüz) şeklindedir. Ancak söz konusu Kurul kararının alındığı tarihte yürürlükte olan “4054 sayılı Kanununun 16. ve 17. Maddelerinde Düzenlenmiş Olan İdari Para Cezalarının 31/12/2003 Tarihine Kadar Geçerli Olmak Üzere Artırıldığına Duyurulmasına İlişkin Tebliğ” (Tebliğ No: 2003/1) göre verilmiş olan ceza 4.623.805.000. (Dörtmilyaraltıyüzyirmiüçmilyonsekizyüzbeşbin TL., 4.623,80 YTL) şeklindedir.

Bu doğrultuda, iptale konu karara ilişkin olarak lehe olan hükmün uygulanması gereğinden dolayı Lafarge Beton A.Ş.'ye 4.623,80 TL (Dörtbinaltıyüzyirmiüç TL., seksen kuruş) para cezası uygulanması gerektiği değerlendirilmiştir.

I. SONUÇ

140 Düzenlenen rapora ve dosya kapsamına göre, Ege bölgesi hazır beton pazarında faaliyet gösteren teşebbüsler ile ilgili iddialara ilişkin olarak başlatılan soruşturmayı yürütmek üzere Kurul kararı ile görevlendirilmiş olan raportörlerin, kimliklerini ve yetki belgelerini ibraz etmelerine karşın yukarıda belirtilen işyerinde 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun 15. maddesi ile "Rekabet Kurumu Çalışma Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik" in 60. maddesi uyarınca yapılan incelemenin tamamlanmasının soruşturma ile ilgili görülen bazı belgelerin kopyaları verilmeyerek engellendiğinin sabit olduğu ve söz konusu engellemeye ilişkin gerekçenin ilgili Kanun hükmünün sarahati karsısında hukuken kabul edilebilir olmadığı göz önüne alınarak,

- 150
- 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun "Para Cezaları" başlıklı 16. maddesinin birinci fıkrasının (c) bendi çerçevesinde, Lafarge Beton A.Ş.'nin 2008 yılı cirosunun (.....) oranında olmak üzere 81.783,44 (seksenbirbinyediyüzseksenüç lira kırkdört kuruş) TL para cezası ile cezalandırılması gerektiğine,
 - Ancak lehe olan hükmün uygulanması gereğinden dolayı, olayın vuku bulduğu tarihteki; 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun "Para Cezaları" başlıklı 16. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi ve 25.2.2003 tarih, 25031 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 2003/1 sayılı Rekabet Kurulu Tebliği uyarınca; Lafarge Beton A.Ş.'nin, Kurul kararı ile bilgi isteme veya yerinde inceleme hallerinde eksik, yanlış veya yanıltıcı bilgi verilmesi halleri için 2003/1 sayılı Tebliğ ile belirlenen 4.623,80 (Dörtbinaltıyüzyirmiüç Türk lirası, seksen kuruş) TL para cezası ile cezalandırılmasına,

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.