

Rekabet Kurumu Başkanlığından;

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-3-071

Karar Sayısı : **21-01/23-M**

Karar Tarihi : 07.01.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE

Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN

B. RAPORTÖR : E.Cenk GÜLERGÜN, Mehmet GERÇEK,
Ömer Volkan YAZAR, Muhammed Ali BEKTEMUR

**C. İNCELENEN
TARAF**

: - Türk Eczacıları Birliği
Mustafa Kemal Mah. 2147. Sok. No:3 06510 Çankaya/Ankara

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulunun 17.10.2018 tarih ve 18-39/629-M sayılı kararı uyarınca açılan önaraştırma kapsamında 18.06.2019 tarihinde Türk Eczacıları Birliğinde yapılmak istenen yerinde incelemenin engellenmesi üzerine alınan 07.11.2019 tarih ve 19-38/583-249 sayılı Kurul kararı doğrultusunda Türk Eczacıları Birliği hakkında tesis edilecek süreli para cezasının nihai tutarının belirlenmesi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurulunun (Kurul) 17.10.2018 tarih 18-39/629 M sayılı kararı uyarınca yürütülen önaraştırmada Türk Eczacıları Birliği'nde (TEB) yapılan yerinde inceleme esnasında bir kısım belgenin suretinin alınmasına TEB yetkilileri tarafından izin verilmemiştir. Bunun üzerine yargı yoluna gidilmiş olup süreç sonunda düzenlenen 07.01.2021 tarih ve 2018-3-071/BN-07 sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notu'nda; 07.11.2019 tarih ve 19-38/583-249 sayılı Kurul kararı ile Türk Eczacıları Birliği'nin yerinde incelemeyi zorlaştırdığı ve inceleme esnasında kimi belgelerin suretlerinin alınmasına izin vermediği gerekçesi ile 2018 yılı mali yılı sonunda oluşan gayri safi gelirinin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 17. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca tesis edilen para cezasına esas teşkil edecek gün sayısının bir gün olarak belirlenmesi gerektiği ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Kurulun 17.10.2018 tarih 18-39/629 M sayılı kararı uyarınca yürütülen önaraştırmada TEB'de 18.06.2019 tarihinde yapılan yerinde inceleme esnasında bir kısım belgenin suretinin alınmasına TEB yetkilileri tarafından izin verilmemiştir. Bunun üzerine söz konusu belgelerin alınmasına ilişkin nöbetçi Ankara 5. Sulh Ceza Hakimliğine başvuru yapılmış ancak söz konusu başvuru somut, makul şüpheyi gerektirici sebep gösterilmediği gerekçesi ile reddedilmiştir.¹ Bunun üzerine Hukuk Müşavirliği tarafından Ankara 6. Sulh Ceza Hakimliğine yapılan itiraz başvurusundan da sonuç alınamamış olup karar kesinleşmiştir.²
- (5) Yerinde inceleme esnasında yaşanan süreç ve bahsi geçen belgelerin temin

¹ 20.06.2019 tarih ve 2019/4881 D.İş sayılı Ankara 5. Sulh Ceza Hakimliği Kararı.

² 27.06.2019 tarih ve 2019/5004 D.İş sayılı Ankara 6. Sulh Ceza Hakimliği Kararı.

edilememesine ilişkin olarak hazırlanan 26.06.2019 tarih ve 2018-3-71/BN-01 sayılı Bilgi Notu Kurulun 07.11.2019 tarihli toplantısında görüşülerek 19-38/583-249 sayılı karar ile TEB hakkında 4054 sayılı Kanun'un 16 ve 17. maddeleri çerçevesinde idari para cezası tesis edilmiştir³. Söz konusu kararda özetle;

- TEB'in yerinde incelemeyi engellediği bu nedenle teşebbüs birliğine 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca idari para cezası tesis edilmesine,
- Ayrıca yerinde incelemenin engellenmesi nedeniyle 18.06.2019 gününü takip eden 19.06.2019 gününden başlamak ve söz konusu engellemeyi sona erdirecek yazılı davetinin Rekabet Kurumu kayıtlarına girmesine kadar yürütülmek üzere her gün için, 4054 sayılı Kanun'un 17. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi uyarınca idari para cezası verilmesine,

karar verilmiştir.⁴

- (6) Devam eden süreçte Ankara 5. ve 6. Sulh Ceza Hakimliğinin yerinde inceleme yapılmasına ilişkin talebi reddetmesi üzerine başvurulmuş kanun yararına bozma talebi Yargıtay 19. Ceza Dairesinin 24.02.2020 tarih ve 2020/903-2020/1892 sayılı kararı ile kabul edilmiş ve Ankara 5. Sulh Ceza Hakimliğinin 20.06.2019 tarih ve 2019/4881 D.İş sayılı kararı kaldırılmıştır. Bunun üzerine Ankara 5. Sulh Ceza Hakimliği, 2020/3675 D.İş sayılı karar ile yerinde incelemeye izin vermiştir. Söz konusu karar Kurum kayıtlarına 22.06.2020 tarih ve 6138 sayılı ile intikal etmiştir. Akabinde 01.07.2020 tarihinde teşebbüs birliğinde önceki yerinde incelemede elde edilemeyen "RK.Belgeler.rar" isimli belgelerin dosyaya kazandırılması adına tekrar yerinde inceleme gerçekleştirilmiştir.
- (7) Yapılan yerinde incelemede, söz konusu belgenin orijinalinin de hash değeri alınarak bırakılan versiyonunun da bulunmadığı tespit edilmiştir. Teşebbüs temsilcisinin yerinde inceleme tutanağına aktarılan açıklamasında konuya ilişkin olarak, "Kurum yetkilileri tarafından Ankara 5. Sulh Ceza Hakimliği 19.06.2020 tarih 2020/3675 D.İş sayılı kararı ile yerinde incelemeye gelindiği belirtilmiştir. Söz konusu karar tarafımıza tebliğ edilmemiş olup, Kurum yetkililerinin karardan bir örnek vermesiyle haberdar olunmuştur. 19.06.2019 tarihinde Kurumunuz tarafından rar belgeler isimli dosya ile ilgili olarak ise Ankara 5. Sulh Ceza Hakimliği 2019/4881 D.İş. sayılı dosyası ile yapılan başvurunun 20.06.2019 tarihinde reddedilmesi ve red kararına karşı Ankara 6. Sulh Ceza Hakimliği 2019/5004 D.İş. sayılı dosya üzerinden yapılan itirazın da reddedilerek söz konusu kararın 27.06.2019 kesinleşmesi üzerine, söz konusu rar belgeler adlı dosyanın saklanma yükümlülüğü sona ermiştir. Ayrıca Rida Hanım'ın bilgisayarında TEB Binasının taşınması aşamasında sorunlar yaşanmaya başlanmış, en son 11.06.2020 tarihinde bilgisayarın anakart ve bileşenlerinde oluşan arızadan dolayı tamamen kullanılamaz hale gelmesi sebebiyle yeni bilgisayar alınmıştır." hususları ifade edilmiştir.
- (8) Diğer taraftan Kurulun yerinde incelemenin engellenmesi nedeniyle tesis ettiği bu işlemlere karşı TEB tarafından idari yargıda iptal davası açılmıştır. Ankara 15. İdare

³ Önaraştırma sürecinde yerinde incelemede temin edilemeyen belgelerin gönderilmesi gerektiği hususu 27.06.2019 tarih ve 7498 sayılı yazı ile teşebbüs birliğine iletilmiştir.

⁴ Anılan Kurul kararı teşebbüse 08.11.2019 tarih ve 12738 sayılı karar ile tebliğ edilmiştir. Söz konusu karara karşı TEB tarafından Ankara 15. İdare Mahkemesinde 2020/46 Esas sayılı açılan davada mahkeme 06.02.2020 tarihinde yürütmenin durdurulmasına hükmetmiştir. Ankara 15. İdare Mahkemesinin ilgili kararına karşı yapılan itiraz başvurusu Ankara BİM 8. İdari Dava Dairesinin 27.02.2020 tarih ve 2020/151 E. sayılı kararı ile reddedilmiştir.

Mahkemesinin 2020/46 E. sayılı dosyasında görülen davada mahkeme 06.02.2020 tarihinde yürütmenin durdurulması kararını vermiştir. Bu karara karşı yapılan itiraz Ankara Bölge İdare Mahkemesi 8. İdari Dava Dairesi 2020/151 sayılı kararı ile reddedilmiştir. Ankara 15. İdare Mahkemesi esasa ilişkin verdiği 20.10.2020 tarih ve 2020/1320 tarihli kararında ise 4054 sayılı Kanun'un 15. maddesine atıfla mevcut belgelere yerinde inceleme anında erişimin esas olduğunu vurgulayarak "*..davacının yerinde incelemeyi geciktirmesi ve bir kısım belgelerin alınmasına izin vermemesine dayanak Sulh Ceza Hakimliği kararının ortadan kalktığı ve daha evvel verilmeyen belgelerin bilgisayarda bulunmadığı dolayısıyla yerinde incelemeyi engellediği anlaşıldığından idari para cezası uygulanmasına ilişkin işlemlerde ve dayanak Kurul kararında hukuka aykırılık bulunmadığı...*" sonucuna ulaşmıştır.

- (9) Yukarıda yer verilen bilgi ve açıklamalar doğrultusunda, 18.06.2019 tarihinde gerçekleştirilmek istenen yerinde incelemenin kanun yararına bozma neticesinde 01.07.2020 tarihinde yapılabildiği görülmektedir. Bu çerçevede TEB'in yerinde incelemeyi engellemesi üzerine alınan 07.11.2019 tarih ve 19-38/583-249 sayılı Kurul kararı doğrultusunda 4054 sayılı Kanun'un 17. maddesi çerçevesinde süreli para cezası uygulanmasına gerek olmadığı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (10) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, Türk Eczacıları Birliğinin yerinde incelemeyi engellemesi üzerine alınan 07.11.2019 tarih ve 19-38/583-249 sayılı Kurul kararı doğrultusunda 4054 sayılı Kanun'un 17. maddesi çerçevesinde süreli para cezası uygulanmasına yer olmadığına, gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.