

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2014-2-44 (Dosyaya Erişim)
Karar Sayısı : 16-04/80-35
Karar Tarihi : 10.02.2016

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Dr. Metin ARSLAN
Doç. Dr. Tahir SARAÇ, Kenan TÜRK

B. RAPORTÖRLER: Selvi KOCABAY, Hatice YAVUZ, Cemile YÜKSEK

C. İLGİLİ TARAF : Türk Telekomünikasyon A.Ş.
Örnek Mahallesi Turgut Özal Bulvarı 2 No:4 Aydınlıkevler, Ankara

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulunun 04.11.2014 tarihli ve 14-43/790-M sayılı kararı uyarınca Türk Telekomünikasyon A.Ş.'nin kendisine yapılan tesis paylaşımı başvurularını geciktirmek, zorlaştırmak ve/veya engellemek suretiyle 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesini ihlal edip etmediğinin tespitine yönelik yürütülen soruşturma çerçevesinde Türk Telekomünikasyon A.Ş.'nin dosyaya giriş talebinin değerlendirilmesi.
- (2) **E. İDDİALARIN ÖZETİ:** Türk Telekomünikasyon A.Ş. (TÜRK TELEKOM) tarafından yapılan başvuruda, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 44. maddesi uyarınca dosyaya giriş talebinde bulunulmuştur.
- (3) **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 09.12.2015 tarihinde giren başvuru üzerine hazırlanan 26.01.2016 tarih ve 2014-2-44/BN sayılı Bilgi Notu, 10.02.2016 tarihli Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (4) **G. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; 39 no'lu belge dışında kalan belgelere Kurum içi yazışma niteliğini haiz olmaları nedeniyle, dosyaya giriş hakkı kapsamında erişim talebinin reddedilmesi gerektiği ifade edilmiştir.

H. İNCELEME ve DEĞERLENDİRME

- (5) TÜRK TELEKOM'un Vodafone Net İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin (VODAFONENET) Türkiye Elektrik İletim A.Ş. tarafından açılan ihaleyi kazanarak kullanım hakkı elde ettiği fiber optik altyapısını kullanabilmek için kurmak zorunda olduğu bağlantı noktaları bakımından kendisine yapılan tesis paylaşımı başvurularını geciktirmek, zorlaştırmak ve/veya engellemek suretiyle hâkim durumunu kötüye kullandığı iddiası üzerine, Rekabet Kurulu'nun 04.11.2014 tarih ve 14-43/790-M sayılı kararı ile TÜRK TELEKOM hakkında 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesinin ihlal edilip edilmediğinin tespitine yönelik olarak soruşturma açılmıştır.
- (6) Yürümekte olan soruşturma sürecinin ikinci yazılı savunma aşamasında, Kurum kayıtlarına 09.12.2015 tarih ve 5889 sayı ile intikal eden yazı ile TÜRK TELEKOM tarafından 4054 sayılı Kanun'un 44. maddesi ve 2010/3 sayılı Dosyaya Giriş Hakkının Düzenlenmesine ve Ticari Sırların Korunmasına İlişkin Tebliğ (2010/3 sayılı Tebliğ) kapsamında dosyaya erişim talep edilmiştir. TÜRK TELEKOM'un söz konusu talebi, ilgili düzenlemeler çerçevesinde Soruşturma Heyeti tarafından değerlendirilerek kabul edilmiş ve bu durum 14.12.2015 tarihli yazı ile teşebbüse bildirilmiştir.

- (7) 17.12.2015 tarihinde Soruşturma Heyeti'nin TÜRK TELEKOM yetkilileri ile Kurumumuzda yapmış olduğu toplantıda, 2010/3 sayılı Tebliğ'in 6. maddesi gereğince TÜRK TELEKOM tarafından; dosya kapsamında Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumundan (BTK) alınan görüşler, Hukuk Müşavirliği görüşü, Kurul kararları, dosya kapsamında yapılan şikâyetler, diğer teşebbüslere gönderilen bilgi isteme yazıları, dosya kapsamında şikâyetçiler dışındaki diğer teşebbüslerden alınan bilgi ve belgeler, Rekabet Kurumu Ekonomik Analiz ve Araştırma Daire Başkanlığı'ndan alınan veya üçüncü taraflara yaptırılan ekonomik analiz/görüşler talep edilmiştir. Söz konusu toplantıda, talep edilen belgelerin bir kısmının fotokopisi teslim edilmiş, bir kısmının da ticari sır ve diğer gizli bilgileri kapatılmış olan birer fotokopileri 22.12.0015 tarihli ve 13415 sayılı yazının ekinde TÜRK TELEKOM'a iletilmiştir.
- (8) Öte yandan, 2010/3 sayılı Tebliğ'in 6. maddesi ve Rekabet Kurumu'nun özel sektör gerçek ve tüzel kişileri gibi bilgisine başvuranlarla yaptığı yazışmaları iç yazışma olarak düzenleyen 2010/3 sayılı Tebliğ'in 7. maddesi doğrultusunda teşebbüs yetkilileri tarafından talep edilen söz konusu belgelerden Hukuk Müşavirliği görüşü, Kurul kararları, bilgi isteme yazıları ve diğer teşebbüslerden elde edilen bilgilerin Kurum içi yazışma niteliği taşıdığı değerlendirilerek söz konusu belgeler Soruşturma Heyeti'nce TÜRK TELEKOM'a teslim edilmemiştir. Yapılan toplantıda ayrıca, dosya kapsamında Rekabet Kurumu Ekonomik Analiz ve Araştırma Dairesi Başkanlığı'ndan veya herhangi bir üçüncü taraftan iktisadi görüş alınmadığı belirtilmiştir.
- (9) Erişim talebi reddedilen bahse konu belgelere ilişkin değerlendirme, bilgi ve gereği için 29.12.2015 tarihli ve 2014-2-044/BN sayılı Bilgi Notu ile Kurul'a sunulmuş ve Kurul'un 06.01.2016 tarihli ve 16-01/6-Mİ sayılı kararı ile konuya dair ek çalışma yapılmasına karar verilmiştir. Bu karar doğrultusunda 06.01.2016 tarihli yazı ile TÜRK TELEKOM'dan, dosyaya giriş talebi kapsamında Soruşturma Raporu'nda yer alan ilgili değerlendirmelere atıf yapılarak hangi belgelerin hangi gerekçeyle istenildiğinin açıklanması talep edilmiştir. Bu yazıya cevaben TÜRK TELEKOM tarafından gönderilen yazı Kurum kayıtlarına 15.01.2016 tarihinde intikal etmiştir. Söz konusu yazıda, 04.11.2015 tarih ve 2014-2-44/SR-02 sayılı Soruşturma Raporu'nun Ek Dizininde yer alan ve TÜRK TELEKOM tarafından talep edilen; 5, 7, 12, 13, 15, 16, 18, 21, 22, 24, 25, 27, 34, 35, 39, 43, 45, 47, 48, 50, 52, 54, 55, 57, 61, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 74, 76, 77, 80, 81, 82, 83, 85, 86 numaralı belgelerin hangi gerekçelerle istenildiği açıklanmıştır.
- (10) Söz konusu yazıda ayrıca;
- Soruşturma Raporu'nda yer alan 6, 11,17, 23, 28, 30, 37, 41, 53, 56, 58 ve 59 no'lu belgelerin Ek Dizininde yer almadığı, bu nedenle bu eklerin neler olduğunun bilinemediği,
 - 17.12.2015 tarihli toplantıda soruşturmaya ilişkin olarak herhangi bir ekonomik analiz veya görüş olmadığının Soruşturma Heyeti tarafından sözlü olarak bildirildiği ancak TÜRK TELEKOM'a gönderilen 22.12.0015 tarihli, 13415 sayılı yazı ile 06.01.2016 tarihli yazıda bu hususa ilişkin olarak herhangi bir bilgiye yer verilmediği
- belirtilerek, Ek Dizininde yer almayan belgelere ve herhangi bir ekonomik analiz/görüş bulunup bulunmadığı hususuna ilişkin olarak bilgi sunulması talep edilmiştir.

- (11) Başvuruya ilişkin olarak yapılan değerlendirmede, 5, 7, 12, 13, 15, 16, 21, 22, 24, 25, 27, 34, 35¹, 43, 45, 47, 48, 50, 52, 54, 55, 57, 61, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 76, 77, 81, 82, 83, 85, 86 no'lu belgelerin savunma hakkının kullanılması gibi oldukça genel bir gerekçe ile talep edildiği ve belge özelinde bir gerekçe sunulmadığı görülmektedir. Söz konusu belgelere neden erişilmek istenildiğinin yeterince ortaya konulmadığı, "savunma hakkının kullanılabilmesi" minvalinde genel ve soyut gerekçelere dayanıldığı dikkate alındığında, bu belgeler açısından 2010/3 sayılı Tebliğ'in ekinde yer alan Dosyaya Giriş Talep Formu'na uygun bir başvuru yapılmadığı değerlendirilmektedir.
- (12) Bunun yanı sıra, 2010/3 sayılı Tebliğ'in "Taraflar, dosyaya giriş hakkı kapsamında, Kurum içi yazışmalar ve başka teşebbüs, teşebbüs birliği ve kişilere ilişkin ticari sır ve diğer gizli bilgileri içerenler hariç olmak üzere Kurum bünyesinde kendileri ile ilgili düzenlenmiş her türlü evraka ve elde edilmiş olan her türlü delile erişebilir." şeklinde düzenlenmiş olan 6. maddesi ile " (1) Kurum içi yazışmalar, Kurulun aldığı nihai kararlar bakımından hazırlayıcı işlem niteliğinde olan birimler arası yazışmalardır. (2) Kartellerin Ortaya Çıkarılması Amacıyla Aktif İşbirliği Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 6 ncı maddesinin üçüncü fıkrası ve 9 uncu maddesinin üçüncü fıkrası çerçevesinde elde edilen bilgi ve belgeler ile Kurumun diğer kamu kurumları, kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları veya özel sektör gerçek ve tüzel kişileri gibi bilgisine başvuranlarla yaptığı yazışmalar da iç yazışma olarak kabul edilir." şeklindeki 7. maddesi doğrultusunda, 7, 18, 24, 25, 27, 34, 35, 47, 48, 50, 52, 54, 55, 57, 61, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 74, 76, 80, 81, 82, 83, 86 numaralı belgelerin Kurum içi yazışma niteliği taşıdığı kanaatine ulaşılmıştır. Ayrıca 63, 64, 65, 66 ve 67 numaralı belgelerde yer alan bilgilerin aynı zamanda ticari sır niteliğinde olduğu değerlendirilmiştir.
- (13) Son olarak, değerlendirmeye konu yazıda bahsedilen "Soruşturma Raporunda yer alan 6, 11,17, 23, 28, 30, 37, 41, 53, 56, 58 ve 59 no'lu belgelerin Ek Dizininde yer almadığı, bu nedenle bu eklerin neler olduğunun bilinemediği" şeklindeki ifadeye ilişkin olarak aşağıda söz konusu belgelerin neler olduğu açıklanmıştır:
- 6 no'lu belge: 09.09.2014 tarih ve 9997 sayılı Başkanlık Önergesi,
 - 11 no'lu belge: TÜRK TELEKOM nezdinde yapılan yerinde inceleme sırasında alınan belgelere dair TÜRK TELEKOM'un ticari sır beyanı (29.09.2014 tarihli ve 5607 sayılı),
 - 23 no'lu belge: Yetki belgeleri,
 - 28 no'lu belge: BTK'nın bilgi talebine cevabı (22.10.2014 tarihli ve 5990 sayılı)
 - 30 no'lu belge: TÜRK TELEKOM hakkında soruşturma açıldığına dair BTK'ya yapılan bildirim (07.11.2014 tarih ve 12450 sayılı),
 - 37 no'lu belge: Soruşturma süresinin uzatıldığına dair TÜRK TELEKOM'a yapılan bildirim (06.04.2015 tarihli ve 3663 sayılı),
 - 41 no'lu belge: Soruşturma Heyetine ilişkin Başkanlık Oluru (13.04.2015 tarih ve 3925 sayılı),
 - 53 no'lu belge: VODAFONENET ek süre talebi (26.08.2015 tarihli ve 4016 sayılı),
 - 56 no'lu belge: VODAFONENET'in ek süre talebine cevaben gönderilen yazı (27.08.2015 tarihli ve 8982 sayılı),

¹ TÜRK TELEKOM tarafından gönderilen yazıda 34 ve 35 no'lu belgeler için soruşturma raporunun 311 no'lu paragrafına da atıf yapılmıştır. Ancak, Soruşturma Raporu'nun 311 no'lu paragrafı incelendiğinde 34 ve 35 no'lu belgelere söz konusu paragrafta hiç değinilmediği, ilgili paragrafta ait dipnotta bahsi geçen 34 ve 35 sayılarının TÜRK TELEKOM'un birinci yazılı savunması olan ve ek dizinde 31 ile kayıtlı olan belgenin sayfa sayılarını işaret ettiği anlaşılmıştır. Bu nedenle 311 no'lu paragrafta sehven atıf yapıldığı değerlendirilmektedir.

16-04/80-35

- 58 no'lu belge: TÜRK TELEKOM'un ek süre talebi (27.08.2015 tarihli ve 4034 sayılı),
 - 59 no'lu belge: TÜRK TELEKOM'un ek süre talebine cevaben gönderilen yazı (31.08.2015 tarihli ve 9077 sayılı).
- (14) Yukarıda belirtilen ve Soruşturma Raporu'nun Ek Dizininde yer verilmeyen belgelerin de 2010/3 sayılı Tebliğ'in 6. veya 7. maddeleri kapsamında Kurum içi yazışma olarak nitelendirilmesi gerektiği ve dosyaya giriş hakkı kapsamında erişime açılmaması gerektiği değerlendirilmektedir. Öte yandan, 39 no'lu belgenin ticari sır ve diğer gizli bilgileri kapatılarak TÜRK TELEKOM'a gönderilebileceği kanaatine ulaşılmıştır.
- (15) Yukarıda açıklanan nedenlerle, başvuru konusu belgelerden, 39 no'lu belge dışında kalanların Kurum içi yazışma veya ticari sır niteliğinde olduğu ve dosyaya giriş hakkı kapsamında olmadığı değerlendirilmektedir. Bu doğrultuda 39 no'lu belge dışında kalan belgelerin TÜRK TELEKOM'a verilemeyeceği ve TÜRK TELEKOM'un talebinin reddedilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

- (16) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, Rekabet Kurulu'nun 04.11.2014 tarih, 14-43/790-M sayılı kararları uyarınca, Türk Telekomünikasyon A.Ş.'nin kendisine yapılan tesis paylaşımı başvurularını geciktirmek, zorlaştırmak ve/veya engellemek suretiyle 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesini ihlal edip etmediğinin tespitine yönelik yürütülen soruşturma kapsamında Türk Telekomünikasyon A.Ş. tarafından 2010/3 sayılı Tebliğ'in 6. maddesi gereğince dosyaya giriş hakkı kapsamında 15.01.2016 tarih ve 337 sayılı yazı ile talep edilen belgelerden 39 no'lu belge dışında kalanlara, Kurum içi yazışma veya ticari sır niteliğinde olmaları nedeniyle, dosyaya giriş hakkı kapsamında erişim talebinin reddine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.