

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-2-13
Karar Sayısı : 18-20/356-176
Karar Tarihi : 21.06.2018

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Adem BİRCAN,
Şükran KODALAK, Mehmet AYAN

B. RAPORTÖRLER : Neyzar ÜNÜBOL, Gözde MAVİ, Burcu ÇALIŞKAN,
Selçuk YILMAZ

C. TARAF : - Mosaş Akıllı Ulaşım Sistemleri A.Ş.
Büyük Kayacık Mah., OSB. 422. Sok., No:13, Selçuklu/KONYA

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulunun 08.03.2018 tarih ve 18-07/124-M sayılı kararıyla trafik sinyalizasyon sektöründe faaliyet gösteren teşebbüs ve teşebbüs birlikleri hakkında yürütülen önaraştırma kapsamında 05.06.2018 tarihinde Mosaş Akıllı Ulaşım Sistemleri A.Ş.'de yapılmak istenen yerinde incelemenin engellenmesi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurulunun (Kurul) 08.03.2018 tarih ve 18-07/124-M sayılı kararı uyarınca yürütülmekte olan önaraştırma kapsamında yerinde incelemenin engellenmesi üzerine hazırlanan 19.06.2018 tarih ve 2018-2-13/BN sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notu'nda mezkur Kurul kararı çerçevesinde yürütülen önaraştırma kapsamında 05.06.2018 tarihinde yerinde inceleme yapılmak istenen Mosaş Akıllı Ulaşım Sistemleri A.Ş.'nin (MOSAŞ) yerinde incelemeyi engellediği, adı geçen teşebbüse 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca idari para cezası verilmesi gerektiği, aynı Kanun'un 17. maddesinde düzenlenen nispi idari para cezasının ise uygulanmasına yer olmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME, GEREKÇE VE HUKUKİ DAYANAK

G.1. Yaşanan Gelişmelerin Özeti

- (4) Kurul'un 08.03.2018 tarih ve 18-07/124-M sayılı kararı ile; sinyalizasyon sektöründe faaliyet gösteren teşebbüs ve teşebbüs birlikleri hakkında önaraştırma yapılmasına hükmedilmiştir. Bu doğrultuda raportörler tarafından, 05.06.2018 tarihinde saat 10.30 civarında MOSAŞ'ın bulunduğu Büyük Kayacık Mah., OSB. 422. Sok., No:13, Selçuklu/KONYA adresine yerinde inceleme gerçekleştirmek üzere gidilmiştir.
- (5) Bu kapsamda teşebbüs yetkililerine raportörlerin yetki belgeleri ve Rekabet Kurumu kimlik kartlarının ibrazının akabinde, mevcut önaraştırma kararı hakkında bilgi verilmiş ve yerinde inceleme yapılacağı ifade edilmiştir. Bu aşamada herhangi bir engelleme ile karşılaşılmamasına istinaden teşebbüs yetkilileri (.....) ve (.....)'ın masasında ve iş bilgisayarlarında incelemeye başlanmıştır.
- (6) Yerinde inceleme devam ederken 10:30-12:30 saatleri arasında iki kez internet bağlantısı kesilmiş; akabinde saat 12:30 civarında görevli raportörlerden biri tarafından (.....)'ın bilgisayarında incelenmekte olan e-postaların silindiği fark edilmiştir. Durumun anılan teşebbüs yetkilisine sorulması sırasında bir başka raportör tarafından yetkilinin "Mosaş" başlıklı çevrimiçi yazışma grubunda teşebbüs ile ilgili yazıştığının görülmesi

üzerine yetkilinin telefonu istenmiş, yetkilinin telefonu vermesi sonrasında ise söz konusu yazışmalar yetkilinin iş bilgisayarından açılarak incelenmiştir.

- (7) Yazışmaların incelenmesinden, yerinde inceleme yapan meslek personellerinin fotoğrafının çekilerek grupta paylaşıldığı; “interneti kes girmesinler”, “modemi bozalım”, “mailleri silin” gibi ifadelerin olduğu görülmüş, bunun üzerine görevli meslek personeli tarafından mevcut yazışmaların ekran görüntüsü alınmıştır. Bu sırada teşebbüs yetkilisi olduğu ifade edilen (.....) ve teşebbüs avukatı (.....) teşebbüse gelmiştir. Anılan yetkililer tarafından; şirketin menfaatini düşündükleri, incelemenin devam etmesine izin verip vermeyeceklerine ilişkin bir görüşme yapacakları, kendi menfaatlerinin gerektirmesi halinde incelemeyi engelleyebilecekleri belirtilmiştir. Akabinde, incelenen e-postaların silindiğine dair ekran görüntüleri meslek personeli tarafından alınırken elektrikler kesilmiş, bir süre sonra elektrik gelmesine rağmen internet bağlantısı sağlanamamıştır.
- (8) Teşebbüs yetkililerinden, internet hizmetinin alındığı servis sağlayıcı Türk Telekomünikasyon A.Ş. (TÜRK TELEKOM) ile görüşüp sorunu çözmeleri talep edilmişse de, TÜRK TELEKOM’un telefonlara cevap vermediği, hizmet numaralarını bilmedikleri gibi gerekçelerle internet bağlantısı yeniden temin edilememiştir. Yaşanan internet sorununa istinaden 07.06.2018 tarih ve 7401 sayılı yazı ile mezkûr sağlayıcı işletmeden konuya ilişkin bilgi talep edilmiştir. 14.06.2018 tarih ve 4588 sayı ile Kurum kayıtlarına intikal eden cevabi yazıda, yerinde inceleme için gidilen 05.06.2018 tarihinde MOSAŞ’ın bulunduğu bölgede TÜRK TELEKOM’dan alınan hizmete ilişkin sistemsel bir kesinti yaşanmadığı, ilaveten, işletmenin çağrı merkezinde herhangi bir arıza kaydının bulunmadığı bildirilmiştir.
- (9) Meslek personeli tarafından yerinde incelemenin engellenmesi halinde uygulanabilecek yaptırımlara ilişkin teşebbüs yetkililerine defaten bilgi verilmesine rağmen, yerinde incelemeyi engellemeye yönelik eylemlere devam edilmiştir. Bu çerçevede teşebbüs yetkilisi (.....) tarafından incelenen bilgisayarların kasaları götürülmüş; söz konusu davranışı ile yerinde incelemeyi engellediğinin belirtilmesi üzerine ise, adı geçen şahıs tarafından “*isterseniz tutanağınızı tutun bunu götürmek zorundayız*” şeklinde cevap verilmiştir. Bu ana kadar yapılan inceleme kapsamında toplanan belgeler, teşebbüsten alınan harici belleğe kopyalanmış olsa da kasaların götürülmesinin ardından incelemeye devam edilmesi mümkün olamamıştır. Ancak sonrasında teşebbüs, ilgili harici bellekteki belgelerin çıktısının alınmasına ve/veya kopyalanmasına da müsaade etmemiş, teşebbüs ile yapılan müzakereler sonucu kopyalama işlemi bahse konu işlemi gerçekleştiren meslek personelinin işlem esnasında teşebbüs yetkilileri ve diğer meslek personelleri tarafından videoya çekilmesi ile sağlanmıştır.
- (10) Yukarıda aktarılan gelişmelerin sonucunda meslek personeli tarafından yaşanan süreci kayıt altına alan “Yerinde İncelemenin Engellenmesine İlişkin Tutanak” hazırlanmış, ancak teşebbüs yetkilileri imzadan imtina etmiştir. Ayrıca, yerinde incelemede elde edilen belgelerin yer aldığı bir “Yerinde İnceleme Tutanağı” tutulmuştur.

G.2. Hukuki Değerlendirme

- (11) Yerinde inceleme yetkisi, 4054 sayılı Kanun’un ihlal edilip edilmediğinin ortaya çıkarılmasında kullanılan en önemli araçların başında gelmektedir. Bu yetkinin etkin bir şekilde kullanılması, verimli sonuçlar elde edilebilmesi noktasında büyük öneme sahiptir.
- (12) 4054 sayılı Kanun’un “Yerinde İnceleme” başlıklı 15. maddesi;

“Kurul, bu Kanunun kendisine verdiği görevleri yerine getirirken gerekli gördüğü hallerde, teşebbüs ve teşebbüs birliklerinde incelemelerde bulunabilir. Bu amaçla teşebbüslerin veya teşebbüs birliklerinin:

- a) *Defterlerini, her türlü evrak ve belgelerini inceleyebilir ve gerekirse suretlerini alabilir,*
- b) *Belirli konularda yazılı veya sözlü açıklama isteyebilir,*
- c) *Teşebbüslerin her türlü mal varlığına ilişkin mahallinde incelemeler yapabilir.*

İnceleme, Kurul emrinde çalışan uzmanlar tarafından yapılır. Uzmanlar incelemeye giderken yanlarında incelemenin konusunu, amacını ve yanlış bilgi verilmesi halinde idarî para cezası uygulanacağını gösteren bir yetki belgesi bulundurlar.

(Ek: 01.08.2003-4971/ 25. Md.) İlgililer istenen bilgi, belge, defter ve sair vasıtaların suretlerini vermekle yükümlüdür. Yerinde incelemenin engellenmesi veya engellenme olasılığının bulunması durumunda sulh ceza hakimi kararı ile yerinde inceleme yapılır.”

şeklinde düzenlenmiştir. Aynı Kanun'un "İdari Para Cezası" başlıklı 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendinde ise "yerinde incelemenin engellenmesi ya da zorlaştırılması", teşebbüslere idari para cezası verilmesini gerektiren hallerden biri olarak hüküm altına alınmıştır.

- (13) Yukarıda yer verilen hükümler ışığında; işbu karara konu yerinde incelemenin MOSAŞ yetkilileri tarafından tamamlanmasına izin verilmeyerek engellendiği, bu bağlamda adı geçen teşebbüse 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca, 2017 mali yılı sonunda oluşan gayri safi gelirin binde beşi oranında idari para cezası verilmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.
- (14) Öte yandan, 4054 sayılı Kanun'un "Nispi Para Cezaları" başlıklı 17. maddesi kapsamında, (b) bendinde sayılan yerinde incelemenin engellenmesi ya da zorlaştırılması halinde;

"Kurul...her gün için, ilgili teşebbüsler ile teşebbüs birlikleri ve/veya bu birliklerin üyelerinin karardan bir önceki mali yıl sonunda oluşan, bunun hesaplanması mümkün olmazsa karar tarihine en yakın mali yıl sonunda oluşan ve Kurul tarafından saptanacak olan yıllık gayri safi gelirlerinin onbinde beşi oranında idarî para cezası verir.

... (b) bendindeki fiillere ilişkin idarî para cezası ise, fiilin gerçekleştiği günü takip eden günden itibaren verilebilir.”

düzenlemesine yer verilmektedir.

- (15) Mezkûr madde hükmü uyarınca; yerinde incelemenin engellendiği 05.06.2018 tarihini takip eden günden başlamak ve MOSAŞ'ın söz konusu engellemeyi sona erdirecek yazılı davetinin Kurum kayıtlarına girmesine kadar yürütülmek üzere her gün için, 2017 mali yılı sonunda oluşan gayri safi gelirin on binde beşi oranına tekabül eden tutarın süreli para cezası olarak verilmesi gerektiği sonucuna varılmıştır.

H. SONUÇ

- (16) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,
 1. Rekabet Kurulunun 08.03.2018 tarih ve 18-07/124-M sayılı kararı uyarınca yürütülen önaraştırma kapsamında 05.06.2018 tarihinde yerinde inceleme yapılmak istenen Mosaş Akıllı Ulaşım Sistemleri A.Ş.'nin yerinde incelemeyi engellediğine;
 2. Bu nedenle, Mosaş Akıllı Ulaşım Sistemleri A.Ş.'ye,

18-20/356-176

- a) 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca, 2017 mali yılı sonunda oluşan gayri safi gelirin binde beşi oranında olmak üzere 81.500,87 TL;
- b) Yerinde incelemenin engellendiği 05.06.2018 gününü takip eden günden başlamak ve Mosaş Akıllı Ulaşım Sistemleri A.Ş.'nin 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, 2017 mali yılı sonunda oluşan gayri safi gelirin on binde beşi oranında olmak üzere 8.150,09 TL

idari para cezası verilmesine gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.