

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-4-82/BN-10-258-K.T.

Karar Sayısı : 10-69/1472-M

Karar Tarihi : 4.11.2010

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan Üyeler** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
: Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, Mehmet Akif ERSİN,
İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY,
Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER : Kerem TOMUR, Ali Fuat KOÇ, Bekir KOCABAŞ, Sinan BOZKUŞ

C. İLGİLİ TARAF : Türk Hava Yolları A.O.
Türk Hava Yolları Genel Yönetim Binası Atatürk Havalimanı
34149 Yeşilköy/İstanbul
Temsilcisi: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. K. Korhan YILDIRIM
Yıldız Mh. Çitlenbik Sokak No:12 34349 Beşiktaş/İstanbul

20 **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulu'nun 8.7.2010 tarihli ve 10-49/923-M sayılı kararı uyarınca, Türk Hava Yolları A.O. (THY) hakkında başlatılan soruşturma kapsamında THY ile ilgili olan tüm bilgi ve belgelerin birer kopyası ile 6.7.2010 tarih ve 2010-4-82/ÖA-10-258-K.T. sayılı önaraştırma raporunun bir kopyasının verilmesi talebi.

30 **E. DOSYA EVRELERİ:** THY vekili tarafından yapılan ve Kurum kayıtlarına 19.10.2010 tarih ve 7984 sayı ile intikal eden başvuruda, Rekabet Kurulu'nun 8.7.2010 tarihli ve 10-49/923-M sayılı kararı uyarınca, İstanbul çıkışlı yurtiçi ve yurtdışı hatlarda havayolu ile yolcu taşımacılığı pazarında, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 6. maddesinin ihlal edilip edilmediğinin tespiti amacıyla THY hakkında başlatılan soruşturma kapsamında THY ile ilgili olan tüm bilgi ve belgelerin birer kopyası ile 6.7.2010 tarih ve 2010-4-82/ÖA-10-258-K.T. sayılı önaraştırma raporunun bir kopyasının, 4054 sayılı Kanun, 2010/3 sayılı Dosyaya Giriş Hakkının Düzenlenmesine ve Ticari Sırların Korunmasına İlişkin Tebliğ, 4982 sayılı Bilgi Edinme Kanunu ve Bilgi Edinme Kanunu'nun Uygulanmasına İlişkin Esas ve Usuller Hakkında Yönetmelik çerçevesinde kendilerine tebliğ edilmesi talep edilmektedir.

Konuya ilişkin 3.11.2010 tarih ve 2010-4-82/BN-10-258-K.T. sayılı Bilgi Notu aynı tarih ve REK.0.08.00.00-110/457 sayılı Başkanlık önergesi ile 10-69 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40 **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Raporda, THY hakkında yürütülen soruşturma kapsamında ilgili teşebbüs vekili tarafından yapılan dosyaya giriş talebinin, 2010/3 sayılı Tebliğ'in 9. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca reddedilmesinin uygun olacağı görüşüne yer verilmiştir.

G. DEĞERLENDİRME

4054 sayılı Kanun'un 43. maddesinin ikinci fıkrası, "Kurul, başlattığı soruşturmaları, soruşturmaya başlanması kararının verildiği tarihten itibaren 15 gün içinde ilgili taraflara bildirir ve tarafların ilk yazılı savunmalarını 30 gün içinde göndermelerini ister. Taraflara tanınan ilk yazılı cevap süresinin başlayabilmesi için Kurulun bu bildirim yazısı ile

50 birlikte, iddiaların türü ve niteliği hakkında yeterli bilgiyi ilgili taraflara göndermesi gerekir.” hükmünü amirdir. Bu hüküm gereği, soruşturmaya konu iddiaların türünü ve niteliğini içeren 7 sayfalık bilgi, soruşturma bildirimini ile birlikte THY’ye gönderilmiştir. Soruşturma bildirimini aşamasında önaraştırma raporunun ve eklerinin soruşturma tarafına gönderilmesinin soruşturma güvenliğini zedeleyebileceği, delil toplanması ve dosyanın oluşturulması sürecini olumsuz etkileyebileceği değerlendirilmiştir. Soruşturma sürecinin devam ettiği şu aşamada benzer sakıncalar geçerliliğini korumaktadır. Diğer taraftan THY hakkındaki iddialar ve bu iddialara dayanak teşkil eden bilgi ve belgeler, soruşturma sürecinin tamamlanması ile birlikte netlik kazanacak ve soruşturma raporu ile birlikte hakkında soruşturma yürütülen tarafa tebliğ edilecektir. Ayrıca 4054 sayılı Kanun’un 44. maddesinin üçüncü fıkrası çerçevesinde Rekabet Kurulunun tarafları bilgilendirmediği ve savunma hakkı vermediği konuları kararlarına dayanak yapamayacağı açıktır. Bu hususlar dikkate alınarak, 2010/3 sayılı Tebliğ’in 9. maddesinde yer alan; *“Soruşturma heyeti talebin uygun olmadığı kanaatine varırsa, talebe ilişkin karar Kurul tarafından verilir. Dosyaya giriş talebinin reddedilmesi halinde gerekçesi talepte bulunana bildirilir.”* hükmü gereğince dosyaya giriş talebinin reddedilmesi gerektiği neticesine varılmıştır.

70 Öte yandan, 4982 sayılı Bilgi Edinme Kanunu’nun 19. maddesinin (c) bendinde, kurum ve kuruluşların yetkili birimlerince yürütülen idarî soruşturmalarla ilgili olup, açıklanması veya zamanından önce açıklanması hâlinde; soruşturmanın güvenliğini tehlikeye düşürecek bilgi ve belgelerin, kanun kapsamında bulunmadığı düzenlenmiştir. Soruşturma sürecini etkilemesi muhtemel bilgi ve belgelerin süreç tamamlanmadan taraflara gönderilmemesinin savunma hakkını kısıtlamadığı ve 4982 sayılı Bilgi Edinme Kanunu kapsamında bir ihlal olarak değerlendirilemeyeceği yargı tarafından da kabul edilmiştir. Nitekim başvuru ekinde yer alan Bilgi Edinme Değerlendirme Kurulunun 18.2.2010 tarih ve 2010/206 sayılı kararının yürütmesini durduran Ankara 1. İdare Mahkemesinin 2010/369 E. No’lu kararında; *“Rekabetin Korunması Hakkında Kanun uyarınca soruşturma aşaması, teşebbüslerin, anılan Yasayı ihlal edip etmedikleri hususlarının tespitine yönelik bilgilerin toplanması ve bu haliyle de dosyanın tamamlanmasına yönelik bir süreci kapsamaktadır. Öte yandan, Rekabet Kurulu'nun 4054 sayılı Yasanın 44. maddesine göre tarafları bilgilendirmediği ve savunma hakkı tanımadığı konuları, vereceği kararlara dayanak yapması mümkün bulunmadığı gibi nihai soruşturmanın tamamlanmasından sonra varılan sonuçtan ilgililerin tüm ayrıntılarıyla aydınlatılması da anılan Yasanın uygulama sürecinde zorunlu bir husustur. Bu durumda, anılan şirket hakkında ön araştırma tamamlanarak konunun daha iyi incelenebilmesi amacıyla Rekabet Kurulu tarafından soruşturma açılmasının kararlaştırıldığı, bir başka deyişle idari soruşturmanın bu aşamada henüz sonuçlanmadığı dikkate alındığında devam eden soruşturmanın güvenliğini tehlikeye düşürecek bilgi ve belgelerin verilmesinin yasal açıdan mümkün olmaması karşısında, (...)'nin davacı idareden talep ettiği bilgi ve belgelerin erişime açılması gerektiğine ilişkin Bilgi Edinme Değerlendirme Kurulunun dava konusu kararında hukuka uyarlık görülmemiştir.”* hükmüne yer verilerek, Bilgi Edinme Kanunu kapsamında Rekabet Kurulu’nun soruşturma süreci tamamlanmadan tüm bilgi ve belgeleri teşebbüslere 80 verme yükümlülüğü altında bırakılamayacağı belirtilmiştir.

90 Yukarıda sunulan gerekçeler doğrultusunda, Türk Hava Yolları A.O. hakkında yürütülen soruşturma kapsamında THY vekili tarafından yapılan dosyaya giriş talebinin 2010/3 sayılı Tebliğ’in 9. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca reddedilmesi gerekmektedir.

10-69/1472-M

H. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Türk Hava Yolları A.O. hakkında yürütülen soruşturma kapsamında, THY vekili tarafından yapılan dosyaya giriş talebinin 2010/3 sayılı Tebliğ'in 9. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca reddine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

100