



İtiraz Eden (Davacı) : HSBC Bank Ticaret A.Ş.
Vekilleri : Av.Metin Günday, Av.Mehtap Yıldırım Öztürk,
Av.Zeynep İnce
Piyade Sokak Portakal Çiçeği Blokları (c) Blok No:18 K:3
Çankaya/ANKARA

İtiraz Eden : Boyner Holding A.Ş.
Piyade Sokak Portakal Çiçeği Blokları (c) Blok No:18 K:3
Çankaya/ANKARA

Vekilleri : Av.C.Aybars Şanal, Av.Zeynep Gürsel, Av.Tunay Gürsel
Eski Büyükdere Cad. Park Plaza No:22 K:15
Maslak/İSTANBUL

Karşı Taraf (Davalı) : Rekabet Kurumu
Bilkent Plaza B-3 Blok, -Bilkent/ANKARA

Vekili : Av.Nagehan Özseyhan-Aynı Adreste-

İstemin Özeti : Danıştay Onuncu Dairesince verilen ve yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin bulunan 29.9.2004 günlü, E:2004/1750 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasına karar verilmesini istemektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi Yakup Bal'ın Düşüncesi : Türk Ticaret Kanununun 151. maddesi uyarınca davacı şirket verilen para cezasından sorumlu bulunmaktadır.

Davacı şirketin 2001 yılında ilgili pazarda faaliyeti olmadığından para cezası hesaplanırken Benkar'ın davacı şirket tarafından devralındığı döneme ilişkin olarak Benkar'ın devir bilançosunun, daha sonraki dönem için ise davacı şirket bilançosunun esas alınması gerekmektedir.

Açıklanan nedenle dava konusu kararın 2. maddesinin yürütmesinin durdurulması gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı Metin Çetinkaya'nın Düşüncesi : İtiraz dilekçesinde ileri sürülen nedenler Danıştay Onuncu Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin kararın kaldırılmasını gerektirecek nitelikte görülmediğinden, itirazın reddi gerekeceği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Genel Kurulunca gereği görüldü:

18.9.2001 günlü, 01-44/433-111 sayılı Rekabet Kurulu Kararı ile menfi tespit belgesi geri alınmış olan "Advantage Card Üye İşyeri Sözleşmesi"nde yer alan ve üye işyerlerinin

T.C.
DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ
GENEL KURULU
YD. İtiraz No: 2004/667

başka taksitli kartlarla çalışmasını engelleyen hükümleri anılan Kurul kararına aykırı olarak kaldırmayarak, anlaşmanın uygulanmasına devam etmesi karşısında Benkar-Tüketici Finansmanı ve Kart Hizmetleri A.Ş. hakkında 4054 sayılı Kanunun 40. maddesinin birinci fıkrası uyarınca açılan soruşturmada, 15.8.2002 tarihinde Boyner Holding A.Ş. ile HSBC Bank A.Ş. arasında Benkar'ın hisselerinin HSBC Bank A.Ş.'ye devri konusunda imzalanan anlaşmaya Rekabet Kurulunca 5.9.2002 günlü, 02-52-683-277 sayılı kararla izin verilmesi üzerine 19.9.2002 tarihinde gerçekleşen devir üzerine, soruşturmanın muhatabının halefi olan HSBC Bank A.Ş. muhatap kabul edilerek devam ettirilen soruşturma sonucunda düzenlenen rapor uyarınca verilen 15.8.2003 günlü, 03-57/671-304 sayılı Rekabet Kurulu Kararının iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan dava sonunda; Danıştay Onuncu Dairesince verilen ve yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin bulunan 29.9.2004 günlü, E:2004/1750 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasına karar verilmesini istemektedir.

Boşner Holding A.Ş. davacı yanında müdahil sıfatıyla Danıştay Onuncu Dairesinin 29.9.2004 günlü, E:2004/1750 sayılı kararına itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasını istemekte ise de, davaya müdahil sıfatıyla davacı yanında katılma istemini içeren dilekçe 7.12.2004 tarihinde davalı idareye tebliğ edilmek üzere tebligata çıkarılmış ve istemi hakkında Danıştay Onuncu Dairesince herhangi bir karar verilmemiş olduğundan bu aşamada itirazını inceleme olanağı bulunmamaktadır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesine göre ancak idari işlemin uygulanması halinde telafisi güç veya imkansız zararların doğması ve idari işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda yürütmenin durdurulmasına karar verilebilir.

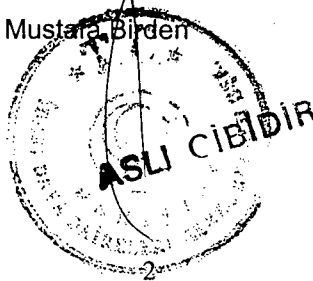
İtiraz edilen kararla ilgili dosyanın incelenmesinden, yürütmenin durdurulması kararı verilebilmesi için Kanunun aradığı koşulların gerçekleşmemiş olduğu anlaşıldığından davacı itirazının reddine oyçokluğu ile, Boyner Holding A.Ş. itirazının incelenmeksizin reddine oybirliği ile 30.12.2004 günü karar verildi.

Danıştay İdari Dava Daireleri Genel Kurulu

Başkanvekili
Tansel Çölaşan

2.Daire Başkanı
Mustafa Bırden

5.Daire Başkanı
Turan Falcioğlu



T.C.
DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ
GENEL KURULU
YD. İtiraz No: 2004/667

11.Daire Üyesi
Yurdağül Dinçsoy
X

2.Daire Üyesi
Kamuran Erbuğa

11.Daire Üyesi
Selçuk Hondu
X

8.Daire Üyesi
Şevket Apalak

8.Daire Üyesi
Ayla Alkılıçım

12.Daire Üyesi
Yücel İrmak
X

2.Daire Üyesi
Mustafa Yücel Özbilgin
X

12.Daire Üyesi
Kenan Atasoy
X

5.Daire Üyesi
Mehmet Rıza Ünlüçay

6.Daire Üyesi
Sinan Yörükoğlu
X

11.Daire Üyesi
Ahmet Hamdi Ünlü

6.Daire Üyesi
Nazlı Koçer

11.Daire Üyesi
İzge Nazlıoğlu

5.Daire Üyesi
Salih Er

5.Daire Üyesi
Günay Erden
X

5.Daire Üyesi
Esen Erol

8.Daire Üyesi
Dr.Tacettin Şimşek
X

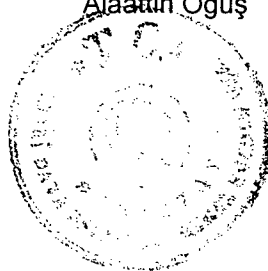
8.Daire Üyesi
Yeniay Kaya

5.Daire Üyesi
Mustafa Kılıçhan

11.Daire Üyesi
M.Nihat Turan
X

2.Daire Üyesi
Ayfer Özdemir

8.Daire Üyesi
Alaattin Ögüş



KARŞI OY

X- Benkar döneminde başlamış olan ihlal nedeniyle Benkar'ın faaliyetinin sona erdiği tarihe kadarki dönem için Benkar'ın sorumlu tutulması ve ceza takdirinin Benkar'ın cirosu; Benkar'ın HSBC A.Ş. tarafından devir alındıktan sonrada ihlalin devam etmiş olması nedeniyle HSBC A.Ş'nin cirosu üzerinden ayrı ayrı değerlendirilmesi ve cezayı ağırlaştırıcı ve hafifletici sebeplerin bu durum gözönünde bulundurularak uygulanacak ceza oranının belirlenmesi suretiyle karar verilmesi gerektiği ve dava konusu kararının 2. maddesinin yürütülmesinin durdurulması gerektiği oyuyla çoğunluk kararının bu kısmına karşıyız.

11.Daire Üyesi
Yurdağül Dinçsoy

11.Daire Üyesi
Selçuk Hondu

12.Daire Üyesi
Yücel Irmak

2.Daire Üyesi
Mustafa Yücel Özbilgin

12.Daire Üyesi
Kenan Atasoy

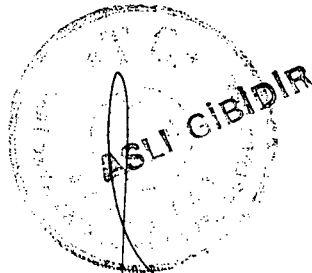
6.Daire Üyesi
Sinan Yörükoğlu

5.Daire Üyesi
Günay Erden

8.Daire Üyesi
Dr.Tacettin Şimşek

11.Daire Üyesi
M.Nihat Turan

9 K/G



Davacı Yanında Davaya Katılan ve

Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen : Boyner Holding A.Ş.

Eski Büyükdere Cad. Park Plaza No:22 K:15

34398 Maslak İSTANBUL

Vekili : Av. C. Aybars Sanal
(Aynı Adreste)

Davacı : HSBC Bank Ticaret A.Ş

Vekili : Av Prof. Dr. Metin Günday-Av. Mehtap Yıldırım Öztürk
Av. Gamze Çiğdemtekin

Piyade Sok. Portakal Çiçeği C Blok No:18 K:3

06550 Çankaya/ANKARA

Davalı : Rekabet Kurumu

Bilkent Plaza B-3 Blok

Bilkent/ANKARA

Vekili : Av. Nagehan Özseyhan
(Aynı adreste)

İstemin Özeti : Rekabet Kurulu tarafından alınan 15.8.2003 tarih ve 03-57/671-304 sayılı kararın iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi Muammer Topal'ın Düşüncesi : Yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı Bilgin Arisan'ın Düşüncesi : Yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleşmediği anlaşıldığından, istemin reddi gerekeceği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesince Tetkik Hakimi'nin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra işin gereği düşünüldü.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27. maddesinde öngörülen koşulların bulunmaması nedeniyle yürütmenin durdurulması hakkındaki istemin reddine 01.03.2005 gününde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
Faruk
ÖZTÜRK

Üye
Z. Ayla
PERKTAŞ

Üye
Ali

Üye
Turan
KARAKAYA

Üye
Zümrüt
ÖDEN



ASLI GİBİDİR.