

T.C.  
DANIŞTAY  
İDARİ DAVA DAİRELERİ  
KURULU  
YD İtiraz No : 2011/1096



İtiraz Eden (Davacı) : Mersa Otomotiv Motorlu Araçlar İnşaat Sanayi ve  
Ticaret Limited Şirketi

Vekili : Av. İ. Yılmaz Aslan  
Gazi Umur Paşa Sokak, Bimar Plaza, No:38/8  
Balmumcu-Beşiktaş / İSTANBUL

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

İstem Özet : Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin 21.10.2011 günlü, E:2011/2500 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasını istemektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi Betül Özviğit'in Düşüncesi : İtirazın reddi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı Aydın Kurtuluş'un Düşüncesi : İtiraz dilekçesinde ileri sürülen nedenler Danıştay Onüçüncü 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 Kurulunca dosya incelendi, gereği görüldü:

Rekabet Kurulu'nun 23.9.2010 günlü, 10-60/1274-480 sayılı kararının davacı şirkete ilişkin kısmının ve 15.2.2009 günlü, 27142 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren " Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hakim Durumun Kötüye Kullanılması Halinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik" in 5. maddesinin iptali ve yürütmenin durdurulması, ayrıca 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 16. maddesinin iptali için Anayasa Mahkemesi'ne başvurulması istemiyle açılan davada; Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin 21.10.2011 günlü, E:2011/2500 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasını istemektedir.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 27. 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.

T.C.  
DANIŞTAY  
İDARİ DAVA DAİRELERİ  
KURULU  
YD İtiraz No : 2011/1096

İtiraz edilen kararla ilgili dosyanın incelenmesinden, yürütmenin durdurulması kararı verilebilmesi için Yasanın aradığı koşulların gerçekleşmemiş olduğu anlaşıldığından, itirazın REDDİNE, 2.2.2012 gününde, dava konusu Rekabet Kurulu kararı yönünden oyçokluğu, Yönetmelik maddesi yönünden oybirliği ile karar verildi.

Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu

Danıştay Başkanvekili Sinan Yörükoğlu X	10. Daire Başkanı Mehmet Ünlüçay	8. Daire Başkanı Ayla Alkılıçım	2. Daire Başkanı Kamuran Erbuğa X
12. Daire Başkanı A. Çetin Zöngür	5. Daire Başkanı Mustafa Kılıçhan	6. Daire Başkanı Habibe Ünal X	6. Daire Üyesi Banu Dilçin X
2. Daire Üyesi Ayfer Özdemir	6. Daire Üyesi Suna Türkoğlu X	10. Daire Üyesi İbrahim Berberoğlu X	14. Daire Üyesi Tülün Özgenç X
12. Daire Üyesi N. Kemal Ergani	10. Daire Üyesi Nevzat Özgür	5. Daire Üyesi Mustafa Döner	2. Daire Üyesi Ercan Ahi
11. Daire Üyesi Şaban Işık X	14. Daire Üyesi Mustafa Dinç	5. Daire Üyesi Resul Çomoğlu X	5. Daire Üyesi İbrahim Aliusta
6. Daire Üyesi Emin Sınmaz	15. Daire Üyesi Vahit Bektaş X	8. Daire Üyesi M. Ali Duran	14. Daire Üyesi Kemalettin İşlek
8. Daire Üyesi Mehmet Çelik	15. Daire Üyesi Ahmet Eğerci	12. Daire Üyesi İbrahim Günenç	14. Daire Üyesi Orhan Boyraz
15. Daire Üyesi S. Hilmi Aydın	15. Daire Üyesi Oktay Aydın X	10. Daire Üyesi Prof.Dr.Ali D. Ulusoy	



T.C.  
DANIŞTAY  
İDARİ DAVA DAİRELERİ  
KURULU  
YD İtiraz No : 2011/1096



### KARŞI OY

X- Citroen'in bazı İstanbul bayileri ile Tekirdağ, Kocaeli ve Samsun bayilerinin, Ocak 2007'den 2008 yılı sonuna kadar Bayi Konseyi çatısı altında Citroen marka yeni araç satışı pazarında bayiler arası rekabeti kısıtlamak amacıyla fiyat ve indirim oranlarında anlaşarak ve belirlenen fiyatlara uyulmasını teminen denetim ve cezalandırmalar yaparak 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesine aykırı davrandıklarından bahisle açılan soruşturma sonucu, 13 teşebbüse 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesi ve Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hakim Durumun Kötüye Kullanılması Halinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik hükümleri uyarınca idari para cezası uygulanmasına yönelik Rekabet Kurulu'nun 23.9.2010 günlü, 10-60/1274-480 sayılı kararının davacı şirkete ilişkin kısmının ve anılan Yönetmeliğin 5. maddesinin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada; Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin 21.10.2011 günlü, E:2011/2500 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasını istemektedir.

4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun "İdari Para Cezası" başlıklı 16. maddesi 23.1.2008 günlü, 5728 sayılı Yasa ile değiştirilmiş ve maddenin son paragrafında "Bu maddeye göre verilecek idari para cezalarının tespitinde dikkate alınan hususlar, işbirliği halinde para cezasından bağışıklık veya indirim şartları, işbirliğine ilişkin usul ve esaslar Kurulca çıkarılacak yönetmeliklerle belirlenir." kuralına yer verilmiştir.

Davalı idare bu yasal dayanak uyarınca dava konusu Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hakim Durumun Kötüye Kullanılması Halinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmeliği 15.2.2009 günlü, 27142 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanmıştır. Yönetmeliğin 4. maddesinde, para cezasının belirlenmesine ilişkin ilkeler belirlendikten sonra, "Temel para cezası" başlıklı 5. maddesinde, temel para cezaları hesaplanırken yıllık gayri safi gelirlerinin karteller için yüzde ikisi ile yüzde dördü, diğer ihlaller için binde beşi ile yüzde üçü arasında bir oranın esas alınacağı öngörülmüş, 8. maddesinde de, yöneticilere ve çalışanlara verilecek para cezası konusunda düzenleme yapılmıştır. Yönetmeliğin "Devam eden soruşturmalar" başlıklı Geçici 1. maddesinde ise "Bu yönetmelik hükümleri yürürlüğe girmesinden önce başlatılan ancak soruşturma raporu tebliğ edilmemiş olan soruşturmalar hakkında da uygulanır." hükmüne yer verilmiştir.

T.C.  
DANIŞTAY  
İDARİ DAVA DAİRELERİ  
KURULU  
YD İtiraz No : 2011/1096

Olayda, aralarında davacı şirketin de yer aldığı Citroen'in bazı İstanbul bayileri ile Tekirdağ, Kocaeli ve Samsun bayilerinin rekabeti ortadan kaldırmak amacıyla anlaşarak birlikte hareket etmek suretiyle 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesine 2007 yılından itibaren muhalefet ettiğinden bahisle haklarında soruşturma açıldığı ve Yasa'nın 16. maddesi ile anılan Yönetmeliğin geçici 1. maddesi göz önüne alınarak Yönetmelik kurallarında yer alan esaslar doğrultusunda dava konusu işlemin tesis edildiği anlaşılmaktadır.

İlgililerin aleyhine sonuç doğuran idari işlemlerin geriye yürümeyeceği ve düzenleyici tasarrufların düzenledikleri konularda o konuya ilişkin kurallarının yayımlandıkları tarihten itibaren uygulanacağı açık olup, idari işlemlerin geriye yürümemesi hukuk devletinin de gereğidir. Ayrıca cezai idari işlemler uygulanırken ceza hukukunun genel prensiplerinin de göz önüne alınması gerekir. Türk Ceza Kanunu'nun "zaman bakımından uygulama" başlıklı 7. maddesinde "suçun işlendiği zamanın "esas alınması gerektiği belirtilmekte olup, bu kural ceza hukukunun genel bir ilkesidir.

Davacının dava konusu karara esas alınan ilk eylem tarihi olan 2007 tarihinde davalı idarenin idari para cezalarına yönelik olarak yönetmelik çıkarma yetkisi olmadığı da göz önüne alındığında, Yönetmeliğin geçmişe yürür şekilde uygulanmasına izin veren Geçici 1. maddesinin uygulanması sonucunda davacıya verilen idari para cezasında hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, davacı itirazının kabulü ile davalı idare kararının yürütmesinin durdurulması gerektiği oyuyla, karara bu kısım yönünden katılmıyoruz.

Danıştay Başkanvekili  
Sinan Yörükoğlu

2. Daire Başkanı  
Kamuran Erbuğa

6. Daire Başkanı  
Habibe Ünal

6. Daire Üyesi  
Banu Dilçin

6. Daire Üyesi  
Suna Türkoğlu

10. Daire Üyesi  
İbrahim Berberoğlu

14. Daire Üyesi  
Tülün Özgenç

11. Daire Üyesi  
Şaban Işık

5. Daire Üyesi  
Resul Çomoğlu

15. Daire Üyesi  
Vahit Bektaş

15. Daire Üyesi  
Oktay Aydın

