

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/12327
Karar No : 2009/1199

Davacılar 1- **Önay Şevket Bilgin**
2- Clifford **Holmes** Polley
3- Kenan Sönmez
4- Yıldırım Ünverdi
5- Zafer Mutlu
6- Mustafa Dinçer

Vekilleri Av. Gaye Dillioğlu
Abdi **İpekçi** Cad. **Bırol** Apt. No:77 Kat:7 D:16 Maçka/İSTANBUL
7-Arif Poyraz
Acarlar Mah. Boğazüstü Evleri 3. Blok D:7 Beykoz/İSTANBUL

Davalı Re ka bet K u ru m u
Bilkent Plaza B-3 Blok Bilkent/ANKARA

Vekili Av. Ayperi Samantır, aynı adreste

Davanın Özeti 17.07.2000 tarih ve 00-26/292-162 sayılı Rekabet Kurulu Kararı

Birleşik Basın Dağıtım A.Ş.'nin tali bayilerle yaptığı rekabeti kısıtlayıcı nitelikteki sözleşmelerin yasal süre içerisinde Rekabet Kurulu'na bildirilmemesi nedeniyle anılan şirketin yönetim kurulu üyeleri olan davacıların her birine idarî para cezası verilmesine ilişkin kısmının iptali istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Dava konusu işlemin hukuka uygun olduğu, davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hâkimi Ahmet EĞERCİ'nin Düşüncesi : Dava konusu Rekabet Kurulu kararında soruşturmayı yürüten Kurul üyesinin yer alması, tarafsızlık ilkesinin ihlâlîne yol açtığından anılan kararın davacıya yönelik kısımlarının iptali gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı Birqül KURT'un Düşüncesi : Dava, davacıların; 17.7.2000 günlü, 00-26/292-162 sayılı Rekabet Kurulu Kararının, yönetim kurulu üyesi oldukları Birleşik Basın Dağıtım A.Ş.'nin tali bayilerle yaptığı rekabeti sınırlayıcı nitelikte olduğu tespit edilen sözleşmelerin zamanında Rekabet Kuruluna bildirilmemesi nedeniyle her birine 30.420.000.-TL'si para cezası uygulanmasına ilişkin kısmının iptali istemiyle açmıştır.

4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkındaki Kanunun, işlem tarihinde yürürlükte olan 40., 43., 44. ve 45. maddeleri hükümleri uyarınca, soruşturma yapmak üzere görevlendirilen Kurul üyesi ve raportörlerden oluşan heyet, Kanun'un ihlâlî iddiasıyla ilgili her türlü bilgi ve belgeyi toplamakta, bunları değerlendirerek soruşturma raporu hazırlamakta ve ayrıca tarafların bu rapora karşı gönderecekleri savunma üzerine de ek yazılı görüş hazırlayarak Kurul üyelerine ve ilgili taraflara bildirmektedirler.

Uyuşmazlıkta, soruşturmayı yürüten Kurul üyesinin, soruşturma raporunun oluşturulması aşamasında bulunmak ve bu raporu imzalamak suretiyle görüşünü açıkladığı anlaşılmakta olup, aynı üyenin soruşturma raporunun ve savunmanın objektif bir şekilde tartışılıp değerlendirilmesinin gerekli olduğu nihaî kararın verileceği toplantıya katılıp oy

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/12327
Karar No : 2009/1199

kullanmasının tarafsızlık ilkesi ile bağdaşmayacağı sonucuna varılmaktadır.

Dolayısıyla, soruşturmayı yürüten Kurul üyesinin, nihaî karar toplantısına katılarak oy kullandığı dava konusu Rekabet Kurulu Kararında hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu Rekabet Kurulu kararının bu nedenle iptal edilmesi gerekeceği düşünülmüştür.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, Danıştay Onuncu Dairesi'nin davanın reddine ilişkin 09.11.2004 tarih ve E:2001/4916, K:2004/7306 sayılı kararının temyizen incelenmesi sonucu İdari Dava Daireleri Genel Kurulu'nun 02.02.2006 tarih ve E:2005/2019, K:2006/4 sayılı kararıyla bozulması nedeniyle, bozma gerekçeleri dikkate alınarak Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra işin gereği görüldü:

Dava, Rekabet Kurulu'nun 17.07.2000 tarih ve 00-26/292-162 sayılı kararının davacılaraya yönelik kısımlarının iptali istemiyle açılmıştır.

4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkındaki Kanunun 20. maddesinde, mal ve hizmet piyasalarının serbest ve sağlıklı bir rekabet ortamı içinde teşekkülünün ve gelişmesinin temini ile bu Kanunun uygulanmasını gözetmek ve Kanunun kendisine verdiği görevleri yerine getirmek üzere kamu tüzel kişiliğini haiz idarî ve malî özerkliğe sahip Rekabet Kurumu'nun teşkil edildiği, Kurum'un görevini yaparken bağımsız olduğu ve hiçbir organ, makam, merci ve kişinin Kurumun nihaî kararını etkilemek amacıyla emir ve talimat veremeyeceği hükmüne yer verilmiştir.

Anılan Kanun'un 21. maddesinde Rekabet Kurumu'nun; Rekabet Kurulu, Başkanlık ve Hizmet Birimlerinden oluştuğu, işlem tarihinde yürürlükte bulunan 22. maddesinde de Rekabet Kurulu'nun 11 üyeden teşekkül ettiği belirtilerek, Kanun'un daha sonraki maddelerinde, üyelerin atanma şartlarına, görev sürelerine ilişkin hususlar ayrıntılı olarak düzenlenmiştir. Kanun'un 27. maddesinin (a) fıkrasında ise, bu Kanun'da yasaklanan faaliyetler ve hukukî işlemler hakkında, başvuru üzerine veya re'sen inceleme, araştırma ve soruşturma yapmak, Kanunda düzenlenen hükümlerin ihlâl edildiğinin tespit edilmesi üzerine, bu ihlâllere son verilmesi için gerekli tedbirleri alıp bundan sorumlu olanlara idarî para cezaları uygulamak Rekabet Kurulu'nun görev ve yetkileri arasında sayılmıştır.

Kanun'un yukarıda içeriği yazılı hükümleri ve dava konusu Rekabet Kurulu kararı birlikte değerlendirildiğinde; Rekabet Kurulu'nun ilgili mal ve hizmet piyasasında 4054 sayılı Kanun'da öngörülen kurallara göre hem rekabetin ihlâl edilip edilmediğini belirleyen hem de bu belirlemeye göre kişiler üzerinde önemli sonuçlara yol açan idarî yaptırımlar uygulayan bir kurul olduğu görülmektedir. Belirtilen nitelikteki bu Kurul'un, yerine getirdiği görevle ve kullandığı yetkilerle orantılı olarak bağımsızlık ve tarafsızlık ilkelerine göre faaliyette bulunması Kanun'un ve hukukun genel ilkeleri gereğidir.

Kanun'un 40. maddesinde, Kurulun re'sen veya başvuru üzerine doğrudan

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/12327
Karar No : 2009/1199

soruşturma açılmasına ya da soruşturma açılmasına gerek olup olmadığının tespiti için **önaraştırma** yapılmasına karar verebileceği, olay tarihinde yürürlükte bulunan 43. maddesinde, Rekabet Kurulu'nun soruşturma yapılmasına karar verdikten sonra, görevli raportör veya raportörlerle birlikte soruşturmayı yürütecek Kurul üyesi veya üyelerini de belirleyeceği, **44.** maddesinde, Kurul adına hareket eden ve Kurul tarafından belirlenip görevlendirilen Kurul üyesi ve raportörlerden oluşan bir heyetin, soruşturma safhasında bu Kanunun 14. maddesinde düzenlenen bilgi isteme ve 15. maddesinde düzenlenen yerinde **inceleme** yetkilerini kullanabileceği ve 45. maddesinde ise, soruşturma safhası sonunda hazırlanan raporun tüm Kurul üyeleri ile ilgili taraflara tebliğ edileceği, Kanunu ihlâl ettiği belirlenenlere yazılı savunmalarını 30 gün içinde Kurul'a göndermelerinin bildirileceği, tarafların gönderecekleri savunmalarına karşı soruşturmayı yürütmekle görevlendirilenlerin 15 gün içinde ek yazılı görüş hazırlayacakları ve bu görüşün de tüm Kurul üyelerine ve ilgili taraflara bildirileceği öngörülmüştür.

Yukarıda belirtilen hükümlerin birlikte **irdelenmesinden**, soruşturma aşamasında görevlendirilen Kurul üyesi ve raportörlerden oluşan heyet, Kanun'un ihlâli iddiasıyla ilgili her türlü bilgi ve belgeyi toplayıp, bunları değerlendirerek soruşturma raporu hazırlamakta ve ayrıca tarafların bu rapora karşı gönderecekleri savunma üzerine de ek yazılı görüş hazırlayarak Kurul üyelerine ve ilgili taraflara bildirmektedir.

Dava dosyasının **incelenmesinden**, soruşturmayı yürüten Kurul üyesinin, **"davacı** şirkete verilmesi gereken cezayı içeren raporu imzalamak suretiyle görüşünü önceden oluşturduğu ve açıkladığı dikkate alındığında, aynı üyenin raporun objektif bir şekilde tartışılıp değerlendirilmesinin gerekli olduğu nihaî kararın verileceği toplantıya katılıp oy kullanmasının tarafsızlık ilkesine aykırı olduğu sonucuna varılmaktadır.

Dolayısıyla, soruşturmayı yürüten Kurul üyesinin, nihaî karar toplantısına katılarak oy kullandığı dava konusu Rekabet Kurulu kararında hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle, dava konusu Rekabet Kurulu kararının davacılara ilişkin kısımlarının iptaline, aşağıda dökümü yapılan **96,81-TL** yargılama giderlerinin davalı idareden alınarak davacıya, Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca belirlenen 575-TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacılar vekiline verilmesine 02.02.2009 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Faruk	Ali	Ahmet	Turan	Zümrüt
ÖZTÜRK	ÖZTÜRK	BAŞPINAR	KARAKAYA	ÖDEN

YARGILAMA GİDERLERİ

Toplam Harç	16,81-TL
Posta Gideri	+ 80,00-TL
TOPLAM	96,81-TL

