



Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen :Telsim Mobil Telekomünikasyon
Hizmetleri A.Ş.

Vekili : Av.İ. Yılmaz Aslan
Hacılar Mah. Konakardı Sok. Petek İşhanı 4/44 16010 -BURSA

Davalı : Rekabet Kurumu Başkanlığı
Bilkent Plaza B-3 Blok 06536 - Bilkent/ANKARA

İstemin Özeti : GSM telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş. ile davacı şirketin birlikte hakim durumda olduğundan bahisle GSM telekomünikasyon altyapı hizmetlerinden İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş.'nin ulusal dolaşım yoluyla yararlanma istemini objektif gerekçelere dayanmadan reddeden davacı şirket ile Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin anılan hizmet pazarında hakim durumlarını birlikte davranışları ile kötüye kullanarak GSM hizmetleri pazarına rakiplerinin girmesine engel olan eylemleriyle 4054 sayılı Yasanın 6. maddesini ihlal ettikleri ileri sürülerek aynı Yasanın 16/2.maddesi uyarınca para cezası verilmesine ilişkin 9.6.2003 tarih ve 03-40/432-186 sayılı Rekabet Kurulu kararının davacı şirkete ilişkin kısmının iptali ve öncelikle yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Erkan Yılmaz

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı : Metin Çetinkaya

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

Hüküm veren Danıştay Onuncu Dairesince, Danıştay Nöbetçi Dairesince 18.8.2004 tarihinde, davalı idarenin tüm bilgi ve belgeleri içeren işlem dosyasının da eklendiği birinci savunması alınıncaya kadar, 9.6.2003 tarih ve 03-40/432-186 sayılı Rekabet Kurulu Kararı'nın davacıya ilişkin kısımlarının yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmiş olup, davalı idarenin birinci savunması ve işlem dosyasının geldiği görülmekle yürütmenin durdurulması istemi, yeniden incelendi, gereği görüldü :

Dava, GSM telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş. ile davacı şirketin birlikte hakim durumda olduğundan bahisle GSM telekomünikasyon altyapı hizmetlerinden İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş.'nin ulusal dolaşım yoluyla yararlanma istemini objektif gerekçelere dayanmadan reddeden davacı şirket ile Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin anılan hizmet pazarında hakim durumlarını birlikte davranışları ile kötüye kullanarak GSM hizmetleri pazarına rakiplerinin girmesine engel olan eylemleriyle 4054 sayılı Yasanın 6. maddesini ihlal ettikleri ileri sürülerek aynı Yasanın 16/2.maddesi uyarınca

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2004/8433



para cezası verilmesine ilişkin 9.6.2003 tarih ve 03-40/432-186 sayılı Rekabet Kurulu kararının davacı şirkete ilişkin kısmının iptali ve öncelikle yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

Dosyanın incelenmesinden, Rekabet Kurulu dava konusu kararı ile davacı şirket ile Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin GSM Telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında birlikte hakim durumda oldukları, İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. isimli şirketin bu altyapıdan ulusal dolaşım yoluyla yararlanma istemiyle davacı şirkete başvuruda bulunması üzerine, Telekomünikasyon Kurulunca, 406 sayılı Telgraf ve Telefon Kanunu'nun 10.maddesi ve Ulusal Dolaşım (Roaming) Anlaşması Yapılması ile İlgili Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin geçici 1.maddesine göre, davacı şirket bakımından ulusal dolaşım yükümlüğünün doğduğuna, taraflar arasında "Türkiye'de Faaliyet Gösteren GSM 900 ve GSM 1800 Şebekesi İşletmecileri Arasında Makul, Ekonomik Açıdan Oranlı ve Teknik Açıdan İmkan Dahilindeki Bir Ulusal Roaming Anlaşması İçin Telekomünikasyon Kurumu Tarafından Belirlenen Hüküm ve Şartlar" çerçevesinde davacı şirketin ulusal dolaşım yükümlülüğünü yerine getirmediği, davacı şirket tarafından yukarıda anılan hüküm ve şartların iptali istemiyle Danıştay Onuncu Dairesinin E:2002/1474 sayılı esasına kayıtlı açılan dava ile ilgili olarak yürütmenin durdurulması isteminin reddine karar verildiği, davacı şirketin Telekomünikasyon Kurumunca belirlenmiş olan hüküm ve şartlar çerçevesinde İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. ile ulusal dolaşım anlaşması yapmasının teknik olarak imkan dahilinde bulunmadığı iddiasının objektif gerekçelere dayanmadığı, bu nedenle davacı şirket ile Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin GSM telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında hakim durumlarını birlikte davranışları ile kötüye kullanarak rakiplerinin GSM hizmetleri pazarına girmelerine ulusal dolaşım anlaşması yapmamak suretiyle engel olduklarından bahisle 4054 sayılı Yasanın 6.maddesinin ihlal ettikleri ileri sürülerek aynı Yasanın 16/2.maddesi uyarınca dava konusu kurul kararı ile idari para cezası ile cezalandırıldıkları anlaşılmaktadır.

Oysa, dava konusu kurul kararında bahsi geçen Dairemizin 2002/1474 sayılı esasına kayıtlı davada, yaptırılan bilirkişi incelemesi sonucunda düzenlenen rapordaki tespitlere dayanılarak, Türkiye'de Faaliyet Gösteren GSM 900 ve GSM 1800 Şebekesi İşletmecileri Arasında Makul, Ekonomik Açıdan Oranlı ve Teknik Açıdan İmkan Dahilindeki Bir Ulusal Roaming Anlaşması için Telekomünikasyon Kurumu Tarafından Belirlenen Hüküm ve Şartların, GSM 900 ve GSM 1800 işletmecileri arasında makul, ekonomik açıdan oranlı ve teknik açıdan imkan dahilinde bir ulusal roaming anlaşmasının gerçekleştirilmesini sağlayacak nitelikte bulunmadığı gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına 3.6.2004 tarihinde karar verilmiştir.

Bu durumda, davacı şirketin Telekomünikasyon Kurumu tarafından belirlenen, ancak Dairemizin yukarıda bahsi geçen 3.6.2004 tarih ve E:2002/1474 sayılı kararı ile yürütülmesi durdurulan hüküm ve şartlar çerçevesinde İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. ile ulusal dolaşım anlaşmaması yapmamak suretiyle Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş. ile birlikte GSM telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında hakim durumlarını kötüye kullandıklarından

T.C.
DANIŞTAY
ONUNCU DAİRE
Esas No : 2004/8433

bahisle rakiplerinin GSM hizmetleri pazarına girmesine engel olan eylemleriyle 4054 sayılı Yasanın 6.maddesini ihlal ettikleri ileri sürülerek aynı Yasanın 16/2.maddesi uyarınca davacı Şirkete para cezası verilmesine ilişkin kurul kararında hukuki isabet görülmemiŐtir.

Açıklanan nedenlerle, 2577 sayılı Yasanın 27.maddesi uyarınca, 9.6.2003 tarih ve 03-40/432-186 sayılı Rekabet Kurulu kararının davacı Şirkete ilişkin kısmının dava sonuçlanıncaya kadar yürütülmesinin durdurulmasına, 23.11.2004 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

BaŐkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Zafer	Serap	Ali	Orhun	Kırdar
KANTARCIOĐLU	AKSOYLU	ÖZTÜRK	YET	ÖZSOYLU

