

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/10925
Karar No : 2012/125

Davacı : TMMOB Makina Mühendisleri Odası
Meşrutiyet Caddesi, No:19/6 Kızılay/ANKARA
Vekili : Av. Şirin Aykul- Aynı adreste

Davalı : Rekabet Kurumu
Bilkent Plaza, B-3 Blok Bilkent/ANKARA
Vekili : Av. Nuran İnan - Aynı adreste



Istemin Özeti : Başkent Doğalgaz Dağıtım A.Ş.'nin %100'üne tekabül eden hisselerinin blok satış yöntemiyle özelleştirilmesi işlemine izin veren 24.07.2008 tarih ve 08-47/651-248 sayılı Rekabet Kurulu kararının; ihale sonrası ihaleyi kazanan ortak girişim grubunun ortaklık yapısının değişmesinin ihaleyi sakatladığı, ihalenin hukuka uygun yapılmadığı, doğalgaz dağıtım hizmetinin rekabete elverişli olup olmadığının Rekabet Kurulu'nca tespit edilmediği ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Dava konusu Kurul kararıyla tüm hususların ayrıntılı bir biçimde incelendiği, Kurul kararında yapılan değerlendirmeler ve tespitler çerçevesinde, ihalede yüksek teklif veren teşebbüslerin Başkent Doğalgaz A.Ş.'yi devralması durumunda, işlemin 4054 sayılı Kanun kapsamında rekabetin önemli ölçüde kısıtlanmayacağı sonucuna ulaşıldığı belirtilerek, davanın reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hâkimi Zühal Aysun SUNAY'ın Düşüncesi : Başkent Doğalgaz A.Ş.'nin %100 blok satış yöntemiyle özelleştirilmesi amacıyla yapılan ihalenin uygulanma olanağı kalmaması karşısında, dava konusu Rekabet Kurulu kararının dayanağı kalmamıştır.

Açıklanan nedenle, konusu kalmayan dava hakkında karar verilmesine yer olmadığına karar verilmesi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı Gülen AYDINOĞLU'nun Düşüncesi : Dava, Başkent Doğalgaz Dağıtım A.Ş.'nin %100'üne tekabül eden hisselerinin blok satış yöntemi ile özelleştirilmesi işlemine izin veren 24.07.2008 tarih ve 248 sayılı Rekabet Kurulu Kararının iptali istemiyle açılmıştır.

4054 Sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanununun 7. maddesinde, bir yada birden fazla teşebbüsün hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal ve hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri veya herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını yada kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları, miras yoluyla iktisap durumu hariç olmak üzere, devralmasının hukuka aykırı ve yasak olduğu hükmüne yer verilmiştir.

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/10925
Karar No : 2012/125

1998/4 sayılı Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik kazanabilmeleri için rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ'in 5. maddesinde Rekabet Kurumu'na ön bildirimde bulunulması zorunlu olan özelleştirme yolu ile devralma işlemlerinde ve ön bildirimde bulunulmasıyla birlikte bu Tebliğ kapsamında olan özelleştirme yolu ile devralma işlemi taraflarının ilgili ürün piyasasındaki toplam pazar paylarının % 25'i veya cirolarının 25 trilyon Türk Lirasını aşması halinde, devralma işlemlerinin hukuki geçerlilik kazanabilmeleri için Rekabet kurulundan izin alınmasının zorunlu olduğu kurala bağlanmış, 6. maddesinde de, izin başvurularında takip edilecek usuller düzenlenmiştir.

Bakılan davada, Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nca, Başkent Doğalgaz Dağıtım Sanayi ve Tic. A.Ş.'nin hisselerinin tamamının blok satış yöntemi ile özelleştirilmesi işlemine izin verilmesi talebine ilişkin bildirim üzerine yukarıda sözü edilen Tebliğ hükümleri uyarınca inceleme yapıldığı, inceleme kapsamında özelleştirme sürecinin, devralınan Başkent Doğalgaz'ın kuruluşunun, sermaye ve hissedarlık yapısının, müşteri portföyünün, doğalgaz faaliyetlerinden elde ettiği satış gelirlerinin araştırıldığı, keza muhtemel devralan şirketler açısından aynı kapsamda araştırma yapıldığı, bu bilgiler doğrultusunda konunun sözü edilen Kanun ve Tebliğ hükümleri çerçevesinde Başkent Doğalgaz Dağıtım A.Ş.'yi teşebbüsün bölgesel doğal tekel niteliği taşıyan dağıtım hizmetleri pazarında hakim duruma gelmesi ya da hakim durumunu güçlendirip güçlendirmeyeceği hususunun değerlendirilmesi sonucunda, sözkonusu teklif sahiplerinden Global-AAICM-STFA Ortak Girişim Grubu veya Elektromed Elektronik Sanayi ve Sağlık Hizmetleri A.Ş. veya Çalık Enerji Sanayi ve Tic. A.Ş. tarafından gerçekleştirilecek muhtemel devralma işlemi sonucunda hakim durum yaratılmasının veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının sözkonusu olmadığı, sonucuna varıldığı ve , dava konusu Kurul kararı ile bildirim konusu işleme izin verilmesine karar verildiği anlaşılmıştır..

Bu durumda, Başkent Doğalgaz'ın hisselerinin tamamının blok satış yöntemi ile özelleştirilmesi işleminin, piyasanın yapısı ve teklif sahibi teşebbüslerin özellikleri dikkate alınarak her türlü bilgi ve belgenin değerlendirilmesi ile yapılan inceleme sonucu rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı saptandığından dava konusu işlemde hukuka aykırılık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle, davanın reddine karar verilmesinin uygun olacağı düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, Tetkik Hâkimi'nin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra işin gereği görüldü:

Dava, Başkent Doğalgaz Dağıtım A.Ş.'nin %100'üne tekabül eden hisselerinin blok satış yöntemiyle özelleştirilmesi işlemine izin veren 24.07.2008 tarih ve 08-47/651-248 sayılı Rekabet Kurulu kararının iptali istemiyle açılmıştır.

T.C.
DANIŞTAY
ONUÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/10925
Karar No : 2012/125



4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesinde; bir ya da birden fazla teşebbüsün hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal ve hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri veya herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları, miras yoluyla iktisap durumu hariç olmak üzere, devralmasının hukuka aykırı ve yasak olduğu hükmüne yer verilmiştir.

1998/4 sayılı Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğin 5. maddesinde; Rekabet Kurumu'na ön bildirimde bulunulması zorunlu olan özelleştirme yolu ile devralma işlemlerinde ve ön bildirimde bulunulması zorunlu olan özelleştirme yolu ile devralma işlemi taraflarının ilgili ürün piyasasındaki toplam pazar paylarının %25'i veya cirolarının 25 trilyon Türk Lirasını aşması halinde; devralma işlemlerinin hukukî geçerlilik kazanabilmeleri için Rekabet Kurulu'ndan izin alınmasının zorunlu olduğu, 6. maddesinde ise; Rekabet Kurumu'na izin başvurusunun, ihale işleminin sonuçlanmasından sonra ve fakat Özelleştirme Yüksek Kurulu'nun özelleştirilecek teşebbüs ya da mal veya hizmet üretimine yönelik birimin nihai devir işlemine ilişkin kararından önce, Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın Özelleştirme Yüksek Kurulu'na sunacağı Özelleştirme Yüksek Kurulu karar taslağında yer alacak her teklif sahibi için bağımsız dosyalar şeklinde yapılacağı hükme bağlanmıştır.

12.06.2007 tarih ve 26550 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 5669 sayılı Doğal Gaz Piyasası Kanununda Değişiklik Yapılması Hakkında Kanun'un 1. maddesiyle 18.04.2001 tarih ve 4646 sayılı Doğal Gaz Piyasası Kanunu'nun Geçici 3. maddesine eklenen (e) bendinde; "Şirketin asgari yüzde 80 hissesi bu benden yürürlüğe girdiği tarihten itibaren en geç iki yıl içinde 4046 sayılı Kanun hükümleri uyarınca Ankara Büyükşehir Belediyesi tarafından özelleştirilir. Bu bent uyarınca yapılacak özelleştirmeden sağlanan kazanç kurumlar vergisinden, hisse devri ise katma değer vergisi dahil her türlü vergi, resim ve harçtan müstesnadır. Bu tarihe kadar özelleştirmenin gerçekleştirilmemesi durumunda, dağıtım şirketinin hisselerinin yüzde 80'i Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından özelleştirilir. Bu durumda elde edilen gelirden, Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nca özelleştirme giderleri düşüldükten ve aşağıdaki hükümler uyarınca kurumlara ödemeler yapıldıktan sonra arta kalan tutar Ankara Büyükşehir Belediyesi'ne aktarılır." hükmü yer almaktadır.

Dosyanın incelenmesinden; daha önce Ankara Büyükşehir Belediyesi'ne bağlı EGO Genel Müdürlüğü tarafından yürütülen doğalgaz dağıtım işinin Ankara Büyükşehir Belediye Meclisi'nin 15.06.2007 tarih ve 1603 sayılı kararıyla kurulan anonim şirket statüsündeki Başkent Doğalgaz Dağıtım A.Ş.'ye devredildiği, Belediye Meclisi tarafından anılan şirketin %100 hissesinin özelleştirilmesine ve satış yönteminin belirlenerek blok satış yöntemiyle

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/10925
Karar No : 2012/125



hisselerinin tamamının satılmasına karar verildiği, Ankara Büyükşehir Belediye Başkanlığı'nın 04.09.2007 tarih ve 5839 sayılı yazısında, 5669 sayılı Kanun gereğince Ankara Büyükşehir Belediye Meclisi'nin, Başkent Doğalgaz Dağıtım A.Ş.'nin özelleştirilmesine karar vermiş olduğu ve özelleştirme çalışmalarına başlandığı belirtilerek ihale şartnamesinin hazırlığına esas teşkil etmek üzere 4054 sayılı Kanun'un ilgili hükümleri ve bu Kanun'a dayanılarak çıkartılan 1998/4 sayılı Tebliğ'in 3. maddesi uyarınca Rekabet Kurulu'nun görüşünün talep edildiği, bunun üzerine hazırlanan 10.10.2007 tarih ve 2007-1-105/BN-07-FYA sayılı Bilgi Notu, 15.10.2007 tarih ve REK.0.05.00.00-140/186 sayılı Başkanlık Önergesi üzerine 18.10.2007 tarih ve 07-79 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek 07- 79/984-M sayılı Kurul görüşünün; *"Bildirim konusu işlemin 1998/5 sayılı Tebliğ ile değişik 1998/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir özelleştirme işlemi olduğu, Başkent Doğal Gaz Dağıtım A.Ş.'nin 'serbest olmayan tüketicilere (abone) yapılan doğal gaz satışları' pazarındaki pazar payı ve cirosu bakımından işlemin ön bildirim tabi olduğu, Ankara ilindeki doğal gaz dağıtım faaliyetinin, rekabetin tesisi bakımından diğer tüm piyasa faaliyetlerinden hukuki olarak ayrıştırılması, dolayısıyla doğal gaz dağıtım dışındaki faaliyetlerin, dağıtım faaliyeti gösteren şirketten ayrı tüzel kişilikler altında yapılandırılmış şirketlerce gerçekleştirilmesi koşulunun ihale şartnamesinde yer alması gerektiği, alıcı adayları belli olduktan sonra 1998/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi uyarınca yapılacak değerlendirmede 4054 sayılı Kanun'un ilgili maddelerine aykırılıklar ve sakıncalar belirlenmesi halinde, devirle ilgili koşul ve yükümlülükler getirilebileceği veya devre izin verilmeyebileceği, dolayısıyla bu hususun ihaleye katılacak teşebbüsün/teşebbüslerin bilgisine sunulması bakımından ihale şartnamesinde belirtilmesinin gerekli olduğu"* yönünde olduğu, bu şekilde sunulan söz konusu Rekabet Kurulu görüşü doğrultusunda oluşturulan ihale şartnamesi çerçevesinde 14.03.2008 tarihinde gerçekleştirilen ihalede teklif veren Global-AAICM-STFA Ortak Girişim Grubu veya Elektromed Elektronik Sanayi ve Sağlık Hizmetleri A.Ş. veya Çalık Enerji Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin muhtemel devralan konumunda olduğu, 1998/4 sayılı Tebliğ'in 'Kapsam' başlıklı 2. maddesinde yer alan "Aşağıda sayılan haller hariç olmak üzere, bir teşebbüsün ortaklık paylarının ya da diğer hak ve araçların tümünün veya bir kısmının teşebbüsün üzerindeki kontrolü değiştirecek ya da karar organlarını etkileyecek şekilde yahut mal veya hizmet üretimine yönelik birimlerin özelleştirme yolu ile her türlü devri bu Tebliğ hükümlerine tabidir." hükmü uyarınca bir teşebbüsün ortaklık paylarının özelleştirme yoluyla devri niteliğini taşıyan bildirim konusu işlemin anılan Tebliğ hükümlerine tabi olduğu, bildirme konu işlemin, 1998/4 sayılı Tebliğ'in "Ön Bildirime Tabi Özelleştirme Yoluyla Devralmalar" başlıklı 3. maddesinde yer alan "...özelleştirilecek teşebbüs ya da mal veya hizmet üretimine yönelik birimin ilgili ürün piyasasındaki pazar payının %20'yi veya cirosunun 20 trilyon Türk Lirasını aşması ya da bu eşikler aşılmassa bile özelleştirilecek teşebbüsün hukukî veya fiili imtiyazlara sahip olması..." ifadesi uyarınca ön bildirim tabi bir özelleştirme işlemi olduğu, Rekabet Kurulu'nun 18.10.2007 tarih ve 07-79/984 sayılı görüşü çerçevesinde 14.03.2008 tarihinde özelleştirme ihalesinin gerçekleştirildiği, aynı

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/10925
Karar No : 2012/125

Tebliğ'in 5. maddesinde "...ön bildirimde bulunulması zorunlu olan özelleştirme yoluyla devralma işlemlerinde ve ön bildirimde tabi olmamakla birlikte bu Tebliğin kapsamında olan özelleştirme yolu ile devralma işlemi taraflarının ilgili ürün piyasasındaki toplam pazar paylarının %25'i veya cirolarının 25 trilyon Türk Lirasını aşması halinde; devralma işlemlerinin hukukî geçerlilik kazanabilmeleri için Rekabet Kurulu'ndan izin alınması zorunludur." hükmünün yer aldığı, serbest olmayan tüketicilere yapılan doğalgaz satışları pazarında 767.137.184 TL ciro ve %100 oranındaki pazar payı ile 1998/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi ile öngörülen eşikler aşılmış olduğu için söz konusu özelleştirme yoluyla devralma işlemi her üç muhtemel devralan bakımından da Rekabet Kurulu'nun nihai iznine tabi bir devralma işlemi olduğuna karar verildikten sonra yapılan inceleme ve değerlendirme sonucunda; ihaleye katılan teklif sahiplerinden herhangi biri tarafından gerçekleştirilecek muhtemel devralma işlemi sonucunda 4054 sayılı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarlarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığına ilişkin olarak dava konusu 24.07.2008 tarih ve 08-47/651-248 sayılı Rekabet Kurulu kararının verildiği anlaşılmıştır.

Ancak, sözü edilen hisselerin özelleştirilmesi amacıyla Ankara Büyükşehir Belediye Başkanlığı tarafından 14.03.2008 tarihinde yapılan ihalenin 14.03.2008 tarih ve 4 sayılı ihale Komisyonu kararı ile sonuçlandırılmasına karşın, 4646 sayılı Kanun'un Geçici 3. maddesinin (e) bendinin yürürlüğe girdiği 12.06.2007 tarihinden itibaren iki yıl içerisinde sözü edilen şirket hisselerinin özelleştirilmesinin gerçekleştirilememesi nedeniyle, 04.07.2009 tarih ve 27278 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanan 02.07.2009 tarih ve 2009/43 sayılı Özelleştirme Yüksek Kurulu kararı ile Başkent Doğalgaz Dağıtım A.Ş.'nin %80 hissesine tekabül eden Ankara Büyükşehir Belediye Başkanlığı'na ait hisselerin özelleştirme kapsam ve programına alınmasına, şirketin belediye ile olan ilişkilerinin kesilerek Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'na bağlanmasına ve söz konusu hisselerin "satış" yöntemiyle satılmasına karar verildiği, bu itibarla, Ankara Büyükşehir Belediye Başkanlığı tarafından 14.03.2008 tarihinde yapılan ihale kapsamında sözü edilen şirket hisselerinin özelleştirilmesinin gerçekleştirilememesi ve 02.07.2009 tarih ve 2009/43 sayılı Özelleştirme Yüksek Kurulu kararı ile 4646 sayılı Kanun'un Geçici 3. maddesinin (e) bendi uyarınca şirketinin belediye ile olan ilişkilerinin kesilerek hisselerinin %80'inin Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından özelleştirilmesine karar verilmesi nedeniyle yeni bir hukukî durumun başlaması karşısında, Rekabet Kurulu kararının konusu olan 14.03.2008 tarihinde yapılan ihale ile bu ihalenin dayanağını oluşturan, şirket hisselerinin %100'ünün özelleştirilmesine ilişkin 15.06.2007 tarih ve 1604 sayılı ve ihale sürecinin belirlenmesi hakkındaki 14.09.2007 tarih ve 2326 sayılı Belediye Meclis kararlarının uygulanma olanağı kalmadığı görülmüştür.

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/10925
Karar No : 2012/125

Öte yandan; davacı tarafından açılan başka bir davada, Dairemizin 11.01.2011 tarih ve E:2008/4092, K:2011/21 sayılı kararıyla, 14.03.2008 tarihli ihale ile bu ihalenin dayanağını oluşturan 14.09.2007 tarihli, 2326 sayılı ve 15.06.2007 tarihli, 1604 sayılı Belediye Meclisi kararlarının iptali istemine ilişkin kısım yönünden konusu kalmayan dava hakkında karar verilmesine yer olmadığına karar verilmiş olup, bu karar temyiz edilmeyerek kesinleşmiştir.

Bu durumda; Başkent Doğalgaz A.Ş.'nin %100 hisselerinin özelleştirilmesi amacıyla Ankara Büyükşehir Belediyesi tarafından yapılan ihalenin uygulanma imkânı kalmadığından, Rekabet Kurulu'nca özelleştirme yoluyla devir işlemine verilen izin, hukuken uygulanma ihtimalini yitirmiş bulunması karşısında, özelleştirme işlemlerine dayanılarak tesis edilen dava konusu işlemin de uygulanma olanağı bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle; konusu kalmayan dava hakkında karar verilmesine yer olmadığına, davada haklılık tespiti yapılmadığı için yargılama giderlerinin taraflar üzerinde bırakılmasına, artan posta ücretinin istemi halinde davacıya iadesine, bu kararın tebliğ tarihini izleyen 30 (otuz) gün içerisinde Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu'na temyiz yolu açık olmak üzere, esasta oybirliği, yargılama giderleri ve avukatlık ücreti yönünden ise oyçokluğuyla, 23.01.2012 tarihinde karar verildi.

Başkan Vekili	Üye	Üye	Üye	Üye
Turan	Taci	H.Neşe	Gürsel	Zeki
KARAKAYA	BAYHAN	SARI	MEKİK	YİĞİT
			(X)	



Yargılama Giderleri _____ :

Başvuru Harcı	: 21,40.-TL
Karar Harcı	: 28,90.-TL
YD Harcı	: 22,90.-TL
YD İtiraz Harcı	: 44,80.-TL
Posta Gideri	: <u>50,50.-TL</u>
Toplam	: 168,50.-TL

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/10925
Karar No : 2012/125

(X) KARŞI OY : 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 31. maddesinin yargılama giderleri konusunda yollamada bulunduğu 1086 sayılı Hukuk Usulü Muhakemeleri Kanunu ile onun yerine yürürlüğe giren 6100 sayılı Hukuk Muhakemeleri Kanunu'nda vekâlet ücretine yargılama giderleri arasında yer verilmiş ve yargılama giderlerinin davada haksız bulunan tarafa yükletileceği belirtilmiş olup, 6100 sayılı Kanun'un 331. maddesinde ayrıca, "Esastan sonuçlanmayan davalarda yargılama gideri" başlığı altında, davanın konusuz kalması sebebiyle davanın esası hakkında bir karar verilmesine gerek bulunmayan hallerde; hâkimin, davanın açıldığı tarihteki tarafların haklılık durumuna göre yargılama giderlerini takdir ve hükmedeceği kurala bağlanmıştır.

Bu yasal düzenleme karşısında; dava devam etmekte iken feragat ve kabul dışındaki sebeplerle davanın konusuz kalması nedeniyle, yargı mercilerince "konusu kalmayan dava hakkında karar verilmesine yer olmadığı" kararı verilmesi durumunda, tarafların haklılık haksızlık değerlendirilmesi yapılamadığından bahisle, yargılama giderlerinin tarafların üzerinde bırakılması ve avukatlık ücretine hükmedilmemesi yoluna gidilmeksizin, davanın açıldığı tarihte hangi tarafın haksız olduğu saptanarak, o taraf aleyhine yargılama giderleri ve avukatlık ücretine hükmedilmesi gerekmektedir.

Uyuşmazlık konusu olayda, Başkent Doğalgaz Dağıtım A.Ş.'nin %100'üne tekabül eden hisselerinin blok satış yöntemiyle özelleştirilmesi işlemine izin veren 24.07.2008 tarih ve 08-47/651-248 sayılı Rekabet Kurulu kararının dava konusu edildiği, ancak özelleştirmenin gerçekleştirilmesi için yapılan ihalenin 4646 sayılı Kanun'un Geçici 2. maddesi'nin (e) bendi uyarınca 2 yıl içinde sonuçlanmaması üzerine Başkent Doğalgaz Dağıtım A.Ş.'nin %80 hissesinin özelleştirme sürecinin Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından yürütülmesi nedeniyle, yapılan ihale işlemlerinin uygulanma olanağı kalmadığı, aynı şekilde anılan ihaleye ilişkin olarak yapılan değerlendirmeler sonucu verilen dava konusu Rekabet Kurulu kararının da dayanağı ortadan kalktığından uygulanma imkânı bulunmadığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda; dava konusu işlemin uygulanma olanağı kalmadığı gerekçesiyle konusu kalmayan dava hakkında karar verilmesine yer olmadığına karar verilmesi yerinde olmakla birlikte, dava konusu işlemin hukukiliği konusunda bir değerlendirme yapılmadan, yargılama giderlerinin taraflar üzerinde bırakılması ve avukatlık ücreti yönünden hüküm kurulmaması yolundaki Dairemiz kararına katılmıyorum.

Üye
Gürsel MEKİK

