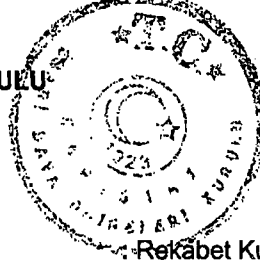


T.C.  
DANIŞTAY  
İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU  
Esas No : 2010/1709  
Karar No : 2013/638



REKABET KURUMU

Tarih : 18.07.2013  
Sayı : 4372

**Temyiz Eden (Davalı)** : Rekabet Kurumu Başkanlığı  
Bilkent Plaza B-3 Blok - Bilkent/ANKARA  
**Vekili** : Av. Meltem Türkoğlu -Aynı adreste-  
**Karşı Taraf (Davacı)** : Türk Eczacıları Birliği  
**Vekilileri** : Av. Gökhan Pekcan, Av. Hüseyin Ögürlü  
Necatibey Caddesi Uysal Apartmanı No:20/14 K:5  
Sıhhiye/ANKARA

**İstemin Özeti** : Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 05/01/2010 günlü, E:2007/2748, K:2010/8 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması, davalı idare tarafından istenilmektedir.  
**Savunmanın Özeti** : Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen kararın usul ve hukuka uygun bulunduğu ve temyiz dilekçesinde öne sürülen nedenlerin, kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığı belirtilerek temyiz isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.  
**Danıştay Tetkik Hakimi** : Bülent Küfüdür  
**Düşüncesi** : Temyiz isteminin reddi ile Daire kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

#### TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca, dosyanın tekemmül ettiği anlaşıldığından davalı idarenin yürütmenin durdurulması istemi görüşülmeyle dosya incelendi, gereği görüldü:

Dava; Türk Eczacıları Birliği (TEB) ile bağlı eczacı odalarının, resmi/özel kurum ve kuruluşlara ilaç satışlarında indirim oranını belirlemeye yönelik karar ve uygulamalarıyla, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4. maddesini ihlâl ettikleri belirtilerek, aynı Kanunun 16. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca TEB'e idarî para cezası verilmesine ilişkin Rekabet Kurulu'nun 02/11/2006 günlü, 06-79/1021-295 sayılı kararının iptali istemiyle açılmıştır.

Danıştay Onüçüncü Dairesinin 05/01/2010 günlü, E:2007/2748, K:2010/8 sayılı kararıyla; davacı Birliğin, 6643 sayılı Türk Eczacıları Birliği Kanunu ile kurulduğu ve Birlik ile bağlı eczacı odalarının görev ve yetkilerinin aynı Kanun ile belirlendiği, dava konusu Rekabet Kurulu kararıyla, TEB ve bağlı eczacı odalarının, resmi/özel kurum ve kuruluşlara ilaç satışlarında indirim oranını belirlemeye yönelik karar ve uygulamalarının 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında olduğundan bahisle, aynı Kanun'un 16. maddesinin 2. fıkrası uyarınca TEB'e idarî para cezası verildiği, TEB'in dava konusu işlemin tesis edilmesine neden olan karar ve uygulamalarının 6643 sayılı Kanun'un 39. maddesinin (j) bendine dayandığı, bu çerçevede, 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında olduğu belirtilen Türk Eczacıları Birliği karar ve uygulamalarının, Birliğin kendi görev alanına giren bir konudaki yasa maddesinin uygulanmasından kaynaklandığının öne sürülmesi nedeniyle, söz konusu karar ve uygulamaların Birliğin görev alanını belirleyen 6643 sayılı Kanun kapsamında değerlendirilerek mevzuata ve hukuka uygunluğunun saptanması, dolayısıyla konunun açılacak bir iptal davasında incelenmesi gerektiğinden, Rekabet Kurulu'nun bu konuda inceleme yapmasına ve karar tesisine yetkisinin bulunmadığı; bu durumda, TEB'in 6643 sayılı Kanun'un 39. maddesinin (j) bendine dayalı olarak aldığı bir karar ile ilgili olarak, 4054

T.C.

**DANIŞTAY**  
**İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU**

**Esas No : 2010/1709**

**Karar No : 2013/638**

sayılı Kanun'un 4. maddesinin ihlâl edildiğinden bahisle idarî para cezası uygulanmasına yönelik dava konusu Rekabet Kurulu kararında hukuka uyarlık görülmediği gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Davalı idare, anılan kararı temyiz etmekte ve bozulmasını istemektedir.

Temyiz edilen kararla ilgili dosyanın incelenmesinden; Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen kararın usul ve hukuka uygun bulunduğu, dilekçede ileri sürülen temyiz nedenlerinin kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığı anlaşıldığından, davalı idarenin temyiz isteminin reddine, Danıştay Onüçüncü Dairesinin 05/01/2010 günlü, E:2007/2748, K:2010/8 sayılı kararının ONANMASINA, kararın tebliğ tarihini izleyen 15 (onbeş) gün içinde karar düzeltme yolu açık olmak üzere, 25/02/2013 gününde esasta oybirliği, gerekçede oyçokluğu ile karar verildi.

**Başkan**  
Sinan  
YÖRÜKOĞLU

**Üye**  
Halide Ayfer  
ÖZDEMİR

**Üye**  
Nüket  
YOKLAMACIOĞLU

**Üye**  
İbrahim  
BERBEROĞLU

**Üye**  
Namık Kemal  
ERGANİ

**Üye**  
Kadir  
ÖZKAYA

**Üye**  
İbrahim  
ALİUSTA

**Üye**  
Halil  
ÇIRAK

**Üye**  
Mustafa  
GÖKÇEK

**Üye**  
Vahit  
BEKTAŞ

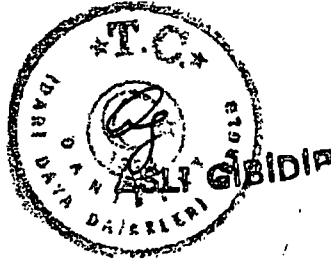
**Üye**  
Hasan  
GÜZELER

**Üye**  
Mehmet  
ÇELİK

**Üye**  
Orhan  
BOYRAZ

**Üye**  
Yalçın  
EKMEKÇİ

**Üye**  
Prof. Dr. Ali Dursun  
ULUSOY  
X



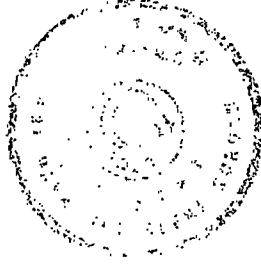
T.C.

DANIŞTAY

İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2010/1709

Karar No : 2013/638



**GEREKÇEDE KARŞI OY**

X- 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun; mal ve hizmet piyasalarındaki rekabeti engelleyici, bozucu veya kısıtlayıcı anlaşma, karar ve uygulamaları, piyasaya hakim olan teşebbüslerin bu hakimiyetlerini kötüye kullanmalarını önlemek, bunun için gerekli düzenleme ve denetlemeleri yaparak rekabetin korunmasını sağlamayı amaçlamaktadır.

4054 sayılı Kanun'un 2. maddesi ile, Türkiye Cumhuriyeti sınırları içinde mal ve hizmet piyasalarında faaliyet gösteren ya da bu piyasaları etkileyen her türlü teşebbüsün aralarında yaptığı rekabeti engelleyici, bozucu ve kısıtlayıcı anlaşma, uygulama ve kararlar ile piyasaya hakim olan teşebbüslerin bu hakimiyetlerini kötüye kullanmaları ve rekabeti önemli ölçüde azaltacak birleşme ve devralma niteliğindeki her türlü hukukî ve davranışlar yasa kapsamında sayılmıştır.

Öte yandan 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un "Tanımlar" başlıklı 3. maddesinde, piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerin teşebbüs olarak, teşebbüslerin belirli amaçlara ulaşmak için oluşturduğu tüzel kişiliği haiz ya da tüzel kişiliği olmayan her türlü birliğin teşebbüs birliği olarak tanımlanması ve kamu kurumu niteliğinde meslek kuruluşlarına ilişkin herhangi bir istisnaya yer verilmemesi karşısında, davacı Türk Eczacıları Birliğinin 4054 sayılı Yasa uygulamasında teşebbüs birliği olduğunun kabulü gerekmektedir.

Birliğin ve bağlı eczacı odalarının resmi/özel kurum ve kuruluşlara ilaç satışlarında indirim oranlarını belirlemeye yönelik karar ve uygulamaları 6643 sayılı Türk Eczacılar Birliği Kanunu'nun 39. maddesinde yer alan herhangi bir görevin kapsamına girmediği gibi söz konusu uygulamaların rekabeti engelleyici bir etkisinin bulunduğu anlaşılmaktadır.

Bu durumda, rekabeti ihlal eden kararları hakkında Rekabet Kurulu'nun Türk Eczacılar Birliğine 4054 sayılı Kanunda öngörülen yaptırım yetkilerini doğrudan uygulayabileceği kuşkusuz olup; Rekabet Kurulu'nun bu yasal yetkisini Birlik kararlarına karşı İdari Yargıda dava açmak şeklinde sınırlandırmanın hiçbir hukuki dayanağı bulunmamaktadır.

Bu nedenle, davacı Birliğin söz konusu işleminin 4054 sayılı Kanunun 4. maddesini ihlal ettiğinden bahisle idari para cezası ile cezalandırılmasında hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Ancak, temyiz edilen kararla ilgili dosyanın incelenmesinden, Rekabet Kurulunca karar alınırken temel ceza miktarının belirlenerek, bu temel ceza esas alınarak olayda ağırlaştırıcı ve hafifletici nedenlerin de ortaya konulması suretiyle verilecek para cezası tutarının belirlenmesi usulüne uyulmadığı, sadece soruşturma konusu kararlar ve uygulamaların geniş kapsamlı olduğu ve Türkiye'deki tüm kurum ve kuruluşlara ilaç satışlarını konu aldığı, bu nedenle etkinin ülke genelinde ortaya çıktığı belirtilerek, 2002 yılı net satışlar üzerinden taktiren %6'sı oranında olmak üzere davacı Birliğe 260,433,11.- TL idari para cezası uygulandığı anlaşılmıştır.

Oysa, 4054 sayılı Kanunun 16. Maddesinin son fıkrası uyarınca çıkarılan ve 15/02/1999 günlü, 27142 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve kararlar ile Hakim Durumun Kötüye Kullanılması Halinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmeliğin 4. maddesi uyarınca, teşebbüs ile teşebbüs birliklerine veya bu birliklerin üyelerine verilecek para cezası

T.C.

**DANIŞTAY**  
**İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU**

Esas No : 2010/1709

Karar No : 2013/638

belirlenirken Yönetmeliğin 5. maddesi çerçevesinde temel para cezasının belirlenmesi, daha sonra Yönetmeliğin 6. Maddesi uyarınca ağırlaştırıcı unsurların, 7. maddesi uyarınca da hafifletici unsurların kararda belirtilerek teşebbüs yada teşebbüs birliğine uygulanacak idari para cezasının bu şekilde belirlenmesi gerekmektedir.

Belirtilen usule idarenin uyması, uygulanan cezanın miktarına yönelik yargısal denetimin sağlıklı yapılması yönünden de önem taşımaktadır.

Açıklanan nedenle, Rekabet Kurulu kararında temel para cezasını belirlenmemiş olması nedeniyle dava konusu kararda bu yönüyle hukuka uygunluk bulunmadığından, davalının temyiz isteminin reddedilerek Dairesince verilen kararın gerekçe değiştirilerek belirtmiş olduğum gerekçe ile onanması gerektiği oyuyla, karara gerekçe yönünden katılmıyorum.

Üye

Prof.Dr. Ali Dursun  
ÜLUSOY

