

T.C.  
ANKARA  
16. İDARE MAHKEMESİ

Tarih : 19.02.2020  
Sayı : 1759  
SDP : 640

ESAS NO : 2019/622  
KARAR NO : 2019/2482

DAVACI : COŞKUNLAR HAZIR BETON İNŞAAT TAAHHÜT  
SANAYİ VE TİCARET ANONİM ŞİRKETİ  
VEKİLİ : AV. AHMET ERDOĞAN (E-Tebliğat)

DAVALI : REKABET KURUMU /ANKARA  
VEKİLİ : MEHMET AKİF KAYAR-Hukuk Müşaviri Vekili Aynı yerde

DAVANIN ÖZETİ : Davacı şirket tarafından, Rekabet Kurumunca yürütülen önaraştırma kapsamında yapılan denetim esnasında şirkete ait hazır beton@coskunlar.com hesabında yer alan e-posta yazışmalarının silinerek yerinde inceleme yapılmasının engellendiği gerekçesiyle 4054 sayılı Yasanın 16/1,d maddesi uyarınca 51.548,40 TL idari para cezası verilmesine ilişkin 13.3.2019 tarihli yazı ile bildirilen Rekabet Kurulu'nun 13.3.2019 günlü 19-12/146-64 sayılı kararının iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Rekabet Kurulu uzmanlarınca yürütülen bir Önaraştırma sürecinde davacı şirkete ait işyerine gidildiği ve işyerinin defter ve kayıtlarının incelemeye alındığı, inceleme esnasında elektrik kesintisi yaşandığı, sonrasında ise şirkete ait e-posta yazışmalarının silindiğinin tespit edildiği, bu şekilde yerinde inceleme yapılmasının engellendiği gerekçesiyle dava konusu işlemin tesis edildiği belirilerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Karar veren Ankara 16. İdare Mahkemesi'nce, dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; davacı şirket tarafından, Rekabet Kurumunca yürütülen önaraştırma kapsamında yapılan denetim esnasında şirkete ait hazır beton@coskunlar.com hesabında yer alan e-posta yazışmalarının silinerek yerinde inceleme yapılmasının engellendiği gerekçesiyle 4045 sayılı Yasanın 16/1,d maddesi uyarınca 51.548,40 TL idari para cezası verilmesine ilişkin 13.3.2019 tarihli yazı ile bildirilen Rekabet Kurulu'nun 13.3.2019 günlü 19-12/146-64 sayılı kararının iptali isteğiyle açılmıştır.

4054 sayılı Rekabet Kanununun 14. maddesinde; "Kurul, bu Kanunun kendisine verdiği görevleri yerine getirirken, gerekli gördüğü her türlü bilgiyi tüm kamu kurum ve kuruluşlarından, teşebbüslerden ve teşebbüs birliklerinden isteyebilir.

Bu makamlar, teşebbüsler ve teşebbüs birliklerinin yetkilileri istenen bilgileri Kurulun belirleyeceği süre içinde vermek zorundadır." hükmü, 15. maddesinde; " Kurul, bu Kanunun kendisine verdiği görevleri yerine getirirken gerekli gördüğü hallerde, teşebbüs ve teşebbüs birliklerinde incelemelerde bulunabilir. Bu amaçla teşebbüslerin veya teşebbüs birliklerinin:

- a) Defterlerini, her türlü evrak ve belgelerini inceleyebilir ve gerekirse suretlerini alabilir,
- b) Belirli konularda yazılı veya sözlü açıklama isteyebilir,



T.C.  
ANKARA  
16. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2019/622

KARAR NO : 2019/2482

c) Teşebbüslerin her türlü mal varlığına ilişkin mahallinde incelemeler yapabilir.

İnceleme, Kurul emrinde çalışan uzmanlar tarafından yapılır. Uzmanlar incelemeye giderken yanlarında incelemenin konusunu, amacını ve yanlış bilgi verilmesi halinde idari para cezası uygulanacağını gösteren bir yetki belgesi bulundurlar.

(Ek fıkra: 1/8/2003-4971/25 md.) İlgililer istenen bilgi, belge, defter ve sair vasıtaların suretlerini vermekle yükümlüdür. Yerinde incelemenin engellenmesi veya engellenme olasılığının bulunması durumunda sulh ceza hakimi kararı ile yerinde inceleme yapılır." hükmü yer almış, 16. maddesinin 1. fıkrasında da; "Kurul, teşebbüs niteliğindeki gerçek ve tüzel kişiler ile teşebbüs birlikleri veya bu birliklerin üyelerine;...

d) Yerinde incelemenin engellenmesi ya da zorlaştırılması.

hallerinden (a), (b) ve (c) bentlerinde belirtilenler için teşebbüsler ile teşebbüs birlikleri veya bu birliklerin üyelerinin karardan bir önceki mali yıl sonunda oluşan veya bunun hesaplanması mümkün olmazsa karar tarihine en yakın mali yıl sonunda oluşan ve Kurul tarafından saptanacak olan yıllık gayri safi gelirlerinin binde biri oranında, (d) bendinde belirtilenler için ise aynı şekilde saptanacak olan gayri safi gelirlerinin binde beşi oranında idari para cezası verir. Ancak bu esasa göre belirlenecek ceza onbin Türk Lirasından az olamaz..." hükmüne yer verilmiştir.

Dosyanın incelenmesinden, Rekabet Kurulunun 06.09.2018 tarih ve 18-30/525-M sayılı kararıyla Yozgat ilinde faaliyet gösteren hazır beton firmalarının aralarında anlaşarak fiyat belirledikleri iddiasının incelenmesi amacıyla önaraştırma yapılmasına karar verildiği, söz konusu önaraştırma süreci kapsamında hazır beton üreticisi olan davacı şirketin genel merkezine de 05.02.2019 tarihinde Rekabet Kurulu uzmanlarınca denetimine gidildiği, görevli raporörlere şirketin muhasebe yetkilisinin bilgisayarından şirkete ait hazırbeton@coskunlar.com adlı e-posta hesabında da inceleme yapıldığı, hesapta yaklaşık 1300 e-posta bulunmasına karşın yaşanan elektrik kesintisi nedeniyle incelemenin tamamlanamadığı, bir süre sonra elektrik arzısının giderildiği ve e-posta hesabı yeniden açıldığında yalnızca 44 adet e-posta kaldığı, ayrıca ilk verilen şifre ile erişiminin sağlanamadığı, şirket yetkililerince yapılan görüşmeler sonrası oturum açılabilirdiği hususlarının tespit edilerek tutanak altına alındığı, bilahare Rekabet Kurulu'nun 13.3.2019 günlü 19-12/146-64 sayılı kararı ile 4054 sayılı Yasanın 16/1.d maddesi uyarınca davacı şirket adına 2018 yılı gayri safi gelirlerinin binde beşi oranında yapılan hesaplama sonucu 51.548.40 TL idari para cezası verilmesine karar verildiği, kararın davacıya tebliği üzerine, davacı şirket tarafından yaşanan elektrik kesintisi nedeniyle elektronik veri kaybı yaşandığı, incelemenin engellenmediği, verilen idari para cezasında hukuki belirlilik bulunmadığı ileri sürülerek bakılan davanın açıldığı anlaşılmıştır.

Yukarıya alınan Yasa hükümleri birlikte değerlendirildiğinde, Rekabet Kurulunca, teşebbüs veya teşebbüs birlikleri tarafından rekabet hukuku kurallarının ihlal edilip edilmediğinin, teşebbüs veya teşebbüs birliklerinin rekabet ortamını bozucu eylem ve anlaşma içerisinde bulunup bulunmadıklarının tespiti amacıyla başlatılan önaraştırma veya soruşturma sürecinde yerinde inceleme yapılabileceği, bu kapsamda teşebbüslerin defterleri ile diğer her türlü kayıt ve evraklarının incelenebileceği, ilgililerin incelemenin sağlıklı yapılmasını sağlamakla yükümlü oldukları, bu anlamda incelemenin yapılmasını zorlaştıran veya engelleyen her tür davranıştan kaçınılması gerektiği, aksi halde idari müeyyide ile karşılaşacakları açıktır.



T.C.  
ANKARA  
16. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2019/622  
KARAR NO : 2019/2482

Bakılan uyuşmazlıkta, Rekabet Kurulunca yapılmasına karar verilen önaraştırma sürecini yürütmekle görevlendirilen Rekabet Kurulu personelinin davacı şirkete ait işyerinde yaptıkları yerinde inceleme esnasında yaşanan elektrik kesintisi sonrası şirkete ait e-posta yazışmalarının büyük oranda silindiği, uzmanlarca e-posta hesabında bulunan yazışmaların tümüyle incelenemediği görülmektedir.

Her ne kadar davacı şirket tarafından, elektrik kesintisi sonrası kendiliğinden veri kaybı yaşandığı, arızanın giderilerek e-posta hesabının yetkililerce incelendiği ileri sürülmekte ise de, elektrik kesintisi yaşanması ile depolanan bir verinin (örneğin e-posta yazışmalarının) kendiliğinden kaybolması hayatın olağan akışına uygun olmadığı gibi Rekabet Kurulu elemanlarına verilen ilk oturum açma şifresinin de elektrik kesintisi sonrası geçersiz hale geldiğinin tutanak altına alındığı göz önüne alındığında, söz konusu e-posta yazışmalarının silindiğinin kabulü gerekmekte olup, davacı şirketin anılan iddiasına itibar edilmemiştir.

Bu durumda, davalı idare elemanlarınca yapılan denetim esnasında incelemeye alınan e-posta yazışmalarının elektrik kesintisi yaşanması sonrası silinmesi nedeniyle yerinde incelemenin engellendiği sabit olduğundan, anılan eylemin karşılığı olarak davacı şirket adına karar tarihinden bir önceki mali yıl olan 2018 yılı gayri safi gelirinin binde beşi oranında yapılan hesaplama sonucu 51.548,40 TL idari para cezası verilmesine ilişkin dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığı sonucuna varılmıştır.

Açıklanan nedenlerle, **davanın reddine**, aşağıda dökümü yapılan 220,25 TL yargılama giderinin davacı üzerinde bırakılmasına, AAÜT uyarınca belirlenen 1.362,00 TL avukatlık ücretinin davacıdan alınarak davalı idareye verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Ankara Bölge idare Mahkemesine istinaf yolu açık olmak üzere 19/12/2019 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan  
ALİ ÜN  
38451

Üye  
NURGÜL EKMEKÇİ  
107184

Üye  
SEVCAN ÇORUM  
216720

YARGILAMA GİDERLERİ	
Başvurma Harcı :	44,40 TL
Karar Harcı :	44,40 TL
Y.D. Harcı :	73,10 TL
Vekalet Harcı :	6,40 TL
Posta Gideri :	51,95 TL
<b>TOPLAM</b> :	<b>220,25 TL</b>

**ELEKTRONİK İMZALI  
ASLI İLE AYNI DİR**

