

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/8249

Davacı ve Yürütmenin

Durdurulmasını İsteyen : Cinebeş Filmcilik ve Yapımcılık A.Ş.

Vekilleri : Av. Dr. Kemal Erol, Av. İrem Toprakkaya
Süleyman Seba Cad. No:62/4, Beşiktaş - İSTANBUL

Davalı : Rekabet Kurumu
Bilkent Plaza B-3 Blok Bilkent - ANKARA

Vekili : Av. Ayperi Samantır - Aynı adreste

İstemin Özeti : Davacı şirketin Digital Platform Teknoloji Hizmetleri A.Ş. ve/veya Digital Platform İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin dijital platform hizmetleri piyasasındaki hâkim konumunu kendi aleyhine ayrımcılık yaparak kötüye kullandığına yönelik şikâyet başvurusu üzerine yapılan **önaraştırma** sonucunda, dosya konusu iddialara ilişkin olarak 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi uyarınca soruşturma açılmasına gerek olmadığına ve şikâyetin reddine ilişkin Rekabet Kurulu'nun 27.05.2008 tarih ve 08-35/466-166 sayılı kararının iptali ve yürütmenin durdurulması ile şikâyet konusu ihlal ile ilgili olarak, 4054 sayılı Kanun'un 9. maddesi uyarınca geçici tedbir kararı verilmesi yolundaki istemin zımnen reddine ilişkin işlemin yürütmesinin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hâkimi Cihançir CENGİZ'in Düşüncesi : 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27. maddesinin 1. fıkrasında "Danıştay'da veya idarî mahkemelerde dava açılması dava edilen idarî işlemin yürütülmesini durdurmaz", 2. fıkrasında "Danıştay veya idarî mahkemeler, idarî işlemin uygulanması halinde telâfisi güç veya imkânsız zararların doğması ve idarî işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilirler" hükmü yer almıştır.

Bu hükümlerden Danıştay veya idarî mahkemelerde dava konusu edilen idarî işlemin yürütmesinin durdurulması isteminde bulunulabileceği, diğer bir deyişle ancak iptali istenilen idarî işlem hakkında yürütmenin durdurulması **isteminde** bulunulabileceği sonucu çıkmaktadır.

Buna göre, davacının Rekabet Kurulu'nun 27.05.2008 tarih ve 08-35/406-166 sayılı kararın **iptali** istemiyle açmış olduğu davada, şikâyet konusu eylemlerle ilgili olarak geçici tedbir **kararı** verilmesi isteminin zımnen reddi yolundaki işlemin yürütmesinin **durdurulmasını isteyemeyeceği** açık olduğundan, buna ilişkin yürütmenin durdurulması isteminin incelenme olanağı bulunmamaktadır.

Dava konusu Rekabet Kurulu kararının yürütmesinin durdurulması istemine gelince; yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleşmediği anlaşılmaktadır.

Bu durumda yürütmenin durdurulması isteminin kısmen **incelenmeksizin** reddi, kısmen reddi gerekeceği düşünülmektedir.

T.C.
DAN İŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/8249

Danıştay Savcısı Ünal DEMİRCİ'nin 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

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce davalı idarenin savunması alındıktan sonra incelenmesine karar verilen yürütmenin durdurulması istemi, **savunmanın** geldiği görülmekle yeniden incelendi, gereği görüldü:

Dava, davacı şirketin Digital Platform Teknoloji Hizmetleri A.Ş. ve/veya Digital Platform İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin dijital platform hizmetleri piyasasındaki hâkim konumunu kendi aleyhine ayrımcılık yaparak kötüye kullandığına yönelik şikâyet başvurusu üzerine yapılan **önaraştırma** sonucunda, dosya konusu iddialara ilişkin olarak 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi uyarınca soruşturma açılmasına gerek olmadığına ve şikâyetin reddine ilişkin Rekabet Kurulu'nun 27.05.2008 tarih ve 08-35/466-166 sayılı kararının iptali ve yürütmenin durdurulması ile şikâyet konusu ihlâl ile ilgili olarak, 4054 sayılı Kanun'un 9. maddesi uyarınca geçici tedbir kararı verilmesi yolundaki istemin zımnen reddine ilişkin işlemin yürütmesinin durdurulması istemiyle açılmıştır.

2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 2. maddesinin 1. fıkrasında idarî dava türleri; "İdarî işlemler hakkında yetki, şekil, sebep, konu ve maksat yönlerinden biri ile hukuka aykırı olduklarından dolayı iptalleri için menfaatleri ihlâl edilenler tarafından açılan iptal davaları, idarî eylem ve işlemlerden dolayı kişisel hakları doğrudan **muhtel** olanlar tarafından açılan tam yargı davaları ve tahkim yolu öngörülen imtiyaz şartlaşma ve sözleşmelerinden doğan uyuşmazlıklar hariç, kamu hizmetlerinden birinin yürütülmesi için yapılan her türlü idarî sözleşmelerden dolayı taraflar arasında çıkan uyuşmazlıklara ilişkin davalar" olarak sayılmış, 7. maddesinin 1. fıkrasında, "Danıştay'da veya idarî mahkemelerde dava açılması dava edilen idarî işlemin yürütülmesini durdurmaz", kuralı, 2. fıkrasında da, "Danıştay veya idarî mahkemeler, idarî işlemin uygulanması halinde telâfisi güç veya imkânsız zararların doğması ve idarî işlemin açıkça hukuka aykırı olması şartlarının birlikte gerçekleşmesi durumunda gerekçe göstererek yürütmenin durdurulmasına karar verebilirler" kuralı yer almıştır.

Bu kurallara göre, Danıştay veya idarî mahkemelerde ancak dava konusu edilen ve iptali istenilen bir idarî işlemin yürütmesinin durdurulmasının da istenebileceği kuşkusuzdur.

Bu durumda, davacının şikâyet konusu eylemlerle ilgili olarak geçici tedbir kararı verilmesi isteminin zımnen reddi yolundaki işlemin iptalini istemeden, bu **işlemin** yürütmesinin durdurulmasını **isteyemeyeceği** açıktır.

Dava konusu Rekabet Kurulu kararının yürütmesinin durdurulması istemine gelince;
Bu konuda, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27. maddesinde öngörülen koşullar bulunmamaktadır.

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2008/8249

Açıklanan nedenlerle, 4054 sayılı **Kanun'un** 9. maddesi uyarınca geçici tedbir kararı verilmesi yolundaki istemin zimnen reddine ilişkin işlem ile ilgili yürütmenin durdurulması isteminin **incelenmeksizin** reddine, Rekabet Kurulu'nun 27.05.2008 tarih ve **08-35/466-166** sayılı kararına ilişkin yürütmenin durdurulması isteminin reddine, 12.11.2008 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Faruk	Ali	Orhun	Turan	Zümrüt
ÖZTÜRK	ÖZTÜRK	YET	KARAKAYA	ÖDEN

