

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2014/1421
Karar No : 2014/2979

REKABET KURUMU
Tarih : 21.11.2014
Sayı : 6644

Temyiz İsteminde Bulunan (Davaçılar) : 1-Ar-Te Program ve Reklam Ajansı İnşaat Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.
2-Yaşam Televizyon Yayın Hizmetleri A.Ş.
3-Mehmet Rifat ARAS

Vekilleri : Av. Ali Hikmet AKILLI, Av. Nilay KOÇ
Hanımeli Sok. No:35/8 Sıhhiye-Çankaya/ANKARA

Karşı Taraf (Davalı) : Rekabet Kurumu
Üniversiteler Mah. 1597 Cad. No:9
Çankaya - Bilkent / ANKARA

Vekili : Av. Ertül ATAKAN - Aynı adreste

İstem Özetı : Ankara 13. İdare Mahkemesi'nin 24.01.2014 tarih ve E:2013/594, K:2014/185 sayılı kararının; Türksat tarafından sözleşme yapmaya ilişkin talep reddedilerek öncelikle küçük/orta ölçekteki firmaların reklam pazarına girmesinin engellendiği, böylece toplumsal menfaatin zedelendiği, talep konusu reklam piyasasına girişin ancak Türksat'ın sözleşme yapmayı kabulüyle mümkün olduğu, 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesinin (e) bendinde yer alan, "Tüketicinin zararına olarak üretimin, pazarlamanın ya da teknik gelişmenin kısıtlanması" fiilinin işlendiği ileri sürülerek bozulması istenilmektedir.

Savunmanın Özetı : Temyiz isteminin reddi ile usul ve yasaya uygun olan İdare Mahkemesi kararının onanması gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hâkimi Enes YILDIZ'ın Düşüncesi : Temyiz isteminin reddi ile Mahkeme kararının onanması gerektiği düşünölmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 17/2. maddesi uyarınca duruşma yapılmasına gerek görölmeyerek ve dosya tekemmül ettiğinden yürütmenin durdurulması istemi hakkında ayrıca bir karar verilmeksizin işin gereği göröşöldü:

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2014/1421
Karar No : 2014/2979

Dava; Kablo TV şebekesinin erişime açılması taleplerinin Türksat Uydu Haberleşme Kablo TV ve İşletme A.Ş. (Türksat) tarafından yerine getirilmeyerek 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesinin ihlal edildiği, Türksat'ın, taleplerini bir yılı aşkın bir süredir yerine getirmediği, özellikle reklam pazarına girmelerinin engellendiği iddiaları üzerine yapılan ön araştırma sonucu, dosya konusu iddialara yönelik olarak 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi uyarınca şikâyetin reddi ile soruşturma açılmamasına karar verilmesine ilişkin 28.08.2012 tarih ve 12/42/1313-429 sayılı Rekabet Kurulu kararının iptali istemiyle açılmış; İdare Mahkemesi'nce, davacıların, ulusal TV yayınlarında yapılamayan yerel yayınlar ile bindirme biçimindeki bant yayınlarını yerel karasal vericiler ve TV kablo merkezleri aracılığıyla gerçekleştirebilen "TV Yayın Kuruluşu, Devamlılık Stüdyosu Kontrollü, Uzak İstasyon Yayınlarının Farklılaştırılması, Denetim Yönetimi Sistemi ve Yönetimi" (Kablo TV Sistemi) adlı bir yayın sisteminin patent sahibi olduğu, bu sistemin kablo yayınında yer alabilmesi için "VBI satırlarından alınacak bilgiyi yayına verebilecek dekoderin, Ankara head-end merkezinde, receiver ile modülatör arasına bağlanması" gerektiği, ancak ülkemizde Kablo TV yayıncılığı alanında tekel konumundaki Türksat'ın, bu konudaki taleplerini bir yılı aşkın bir süredir yerine getirmediği, bu suretle özellikle reklam pazarına girmelerinin engellendiği iddialarıyla davalı idareye yaptığı başvuru üzerine, Rekabet Kurulu tarafından 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun 7. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca bilgi talep edilen Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu görüşünde özetle; ulusal TV yayınlarında yapılamayan yerel yayınları ve bindirme biçimindeki bant yayınlarını yerel karasal vericiler ve TV kablo merkezleri aracılığıyla gerçekleştirebilen bir yayın sistemine ilişkin tanımlı bir pazar ve dolayısıyla bu pazarda etkin piyasa gücüne sahip bir işletmecinin ve buna bağlı olarak, anılan hususta öncül düzenlemelerinin bulunmadığı ve talep konusunun içeriğe ilişkin olması nedeniyle de 6112 sayılı Radyo ve Televizyonların Kuruluş ve Yayın Hizmetleri Hakkında Kanun ve ilgili mevzuat hükümlerinin göz önünde bulundurulabileceğinin değerlendirildiği, Rekabet Kurulu'nun 03.05.2012 tarih ve 12-24/710-198 sayılı kararına ilişkin başka bir dosya kapsamında Radyo ve Televizyon Üst Kurulu'ndan, 6112 sayılı Radyo ve Televizyonların Kuruluş ve Yayın Hizmetleri Hakkında Kanun'un 29. maddesinin birinci fıkrasında yer alan "Platform işletmecileri medya hizmet sağlayıcı kuruluşlara tarafsızlık ve hakkâniyet ölçülerinde, makul ve ayrımcılık içermeyecek koşullarda hizmet vermek zorundadır" kuralı çerçevesinde, platform işletmecilerinin sorumluluklarının içeriğinin sorulduğu, cevabi yazıda, "Kablo Platform İşletmecilerinin yükümlülükleri Radyo ve Televizyonların Üst Kurulu Kablolu Yayın Yönetmeliği'nin 13. maddesinde düzenlenmiş olup buna ilişkin çalışmalar sürdürülmektedir" açıklamasına yer verildiği, sunumu teklif edilen hizmetin Türksat'ın sahip olduğu Kablo TV şebekesine çeşitli yazılım ve donanımlar eklenerek bu şebeke üzerinden reklam ve bilgilendirme hizmetleri vb. katma değerli hizmetlerin sunumuna ilişkin olduğu, Türksat'ın Kablo TV hizmetlerine ilişkin temel faaliyeti, alt yapıya sahip şebeke operatörü olarak bu şebekenin işletilmesi olduğundan, şikâyet konusunda ifade

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2014/1421
Karar No : 2014/2979

edilen reklam ve benzeri bilgi içerikli katma değerli hizmetleri sunan dikey bütünleşik bir şirket olmadığı, davacıların erişim talebinin, Türksat tarafından sunulmayan yeni bir hizmet niteliğinde olup, Türksat'ın mal vermeyi ya da erişim sağlamayı reddederek herhangi bir rakibini pazar dışına çıkarmadığı ya da rakipler arasındaki rekabeti sınırlandırmadığı, dolayısıyla 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesi bağlamında, sözleşme yapmanın/mal vermenin reddinin tespiti için gerekli unsurların uyumsuzluk konusu olayda bulunmadığı sonucuna varıldığından, 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi uyarınca şikâyetin reddi ile soruşturma açılmamasına karar verilmesine ilişkin kurul kararında hukuka aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiş, bu karar davacılar tarafından temyiz edilmiştir.

Davanın yukarıda özetlenen gerekçeyle reddi yolundaki temyize konu Ankara 13. İdare Mahkemesi'nin 24.01.2014 tarih ve E:2013/594, K:2014/185 sayılı kararında, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinin 1. fıkrasında sayılan bozma nedenlerinden hiçbirisi bulunmadığından, temyiz istemi yerinde görülmemekle anılan Mahkeme kararının **ONANMASINA**; dosyanın anılan Mahkeme'ye gönderilmesine, kullanılmayan 41,50.-TL yürütmeyi durdurma harcının istemi hâlinde davacılar a iadesine, bu kararın tebliğ tarihini izleyen 15 (on beş) gün içerisinde kararın düzeltilmesi yolu açık olmak üzere, 24.09.2014 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Nevzat	Taci	Ahmet	Nizamettin	Dr. Hasan
ÖZGÜR	BAYHAN	EĞERCİ	KALAMAN	GÜL

ASLİ GİBİDİR