

T.C.

DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2009/2376

Karar No : 2013/2214



REKABET KURUMU

Tarih : 01.10.2013
Sayı : 6867

Temyiz Eden (Davacı)

Vekili

: AKS Televizyon Reklamcılık ve Filmcilik San. Tic. A.Ş.

: Av. Berrin Tunç Koroğlu

Abdi İpekçi Cad. Ziya Karahan Apt. No:2/11

Nişantaşı Şişli/İSTANBUL

Karşı Taraf (Davalı)

: Rekabet Kurumu Başkanlığı

Bilkent Plaza B3 Blok Bilkent-Merkez/ANKARA

Vekili

: Hukuk Müşaviri V. Nazlı Aksoy - aynı yerde

İstemin Özeti

: Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 25/11/2008 günlü, E:2006/1950, K:2008/7422 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması, davacı tarafından istenilmektedir.

Savunmanın Özeti

: İstemin reddi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hakimi

: Tarık Kavak

Düşüncesi

: Temyiz isteminin reddi ile Daire kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca dosya incelendi, gereği görüldü:

Dava; BİMAŞ Birleşik Medya Pazarlama A.Ş.'nin reklam yeri satışına yönelik olarak Star Televizyon Hizmetler A.Ş. ile davacı AKS Televizyon Reklamcılık ve Filmcilik San. Tic. A.Ş.'nin yaptıkları sözlü anlaşmaya menfi tespit belgesi verilemeyeceğine, anlaşmalara bireysel muafiyet tanınamayacağına, davacı AKS Televizyon Reklamcılık ve Filmcilik San. Tic. A.Ş. ile DTV Haber ve Görsel Yayıncılık A.Ş., Star Televizyon Hizmetleri A.Ş., Satel Sabah Televizyon Prodüksiyon A.Ş ve Ülke Televizyonculuk Programcılık Reklam Film Yapım Yayın Pazarlama A.Ş.'nin BİMAŞ Birleşik Medya Pazarlama A.Ş aracılığı ile kendilerine ait reklam yerlerinin fiyat ve diğer satış koşullarını aralarındaki rekabeti ortadan kaldırarak birlikte belirlemelerinin, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanununun 4. maddesinin ikinci fıkrasının (a) bendi anlamında ihlâl oluşturduğu gerekçesiyle, davacı AKS Televizyon Reklamcılık ve Filmcilik San. Tic. A.Ş.'nin 2000 yılı net satışlarının %1'i oranında 484.047,39.-TL idarî para cezası verilmesine ilişkin Rekabet Kurulunun 05/01/2006 günlü, 06-02/48-9 sayılı kararının, davacı şirkete ilişkin kısımlarının iptali istemiyle açılmıştır.

Danıştay Onüçüncü Dairesinin 25/11/2008 günlü, E:2006/1950, K:2008/7422 sayılı kararıyla; BİMAŞ Birleşik Medya Pazarlama A.Ş.'nin (BİMAŞ) rakip televizyon kanalları olan DTV Haber ve Görsel Yayıncılık A.Ş. (DTV veya Kanal D) ve Satel Sabah Televizyon Prodüksiyon A.Ş. (Satel veya ATV) adlı şirketlerin ortaklarının ortak yönetim, kontrol ve denetiminde olan bir kuruluş olduğu, 16/11/1998 tarihine kadar ATV ve Kanal D 'nin reklam yerlerini pazarladığı, bu tarihten sonra bu kanallara ilave olarak Show TV ve Star TV'nin de ortaklık yapısına dahil olmaksızın tüm reklam yerlerini pazarlama konusunda BİMAŞ'a yetki verdikleri, BİMAŞ ve kanalların kategori belirlenmesi hususunda birlikte çalıştıkları, kataloglar yayınlanmadan bir ay önce konu hakkında karşılıklı müzakere içinde oldukları, her kategorinin fiyatının BİMAŞ kataloğu ile belirlendiği, bu yazışmalar sayesinde her bir kanalın diğer TV programlarının gelecek ay

T.C.

DANIŞTAY

İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2009/2376

Karar No : 2013/2214

İçinde hangi kategoride yer alacağını ve hangi fiyattan satılacağını öğrendiği, aynı kategoride bulunan programların bütün kanallar için aynı fiyat ve indirim şartlarından satışa sunulduğu, farklı reklam yerlerinin BİMAŞ' a farklı maliyetlerden mal olmasının söz konusu olmadığı, Mart 2000'den sonra kanallar münferit kataloglar yayınlasa da, söz konusu katalogların BİMAŞ'ın katalogundan yüksek bedeller içermesi nedeniyle hiçbir müşterinin bu kataloglar üzerinden reklam yeri satın almadığı, böylece BİMAŞ Tarifé ve Çalışma Koşulları Kataloğu çerçevesinde anlaşmaya katılan kanalların reklam yerlerinin aynı fiyat ve diğer satış koşullarından pazarlandığı ve fiyatları bağımsız olarak belirlemenin söz konusu olmadığı, BİMAŞ'ın Show TV'nin rakipleri olan kanallar tarafından kontrol edilen bir teşebbüs olmasına rağmen, BİMAŞ tarafından Show TV de dahil olmak üzere kategorilendirme planlarının diğer kanallara gönderildiği ve bu planlar hakkında onaylarının istenildiği, kanallar arasında bu türden bilgi akışının sağlandığı anlaşılmakta olup, bu tür bilgi akışının aralarındaki rekabeti engelleyici nitelikte olduğu, bu haliyle, BİMAŞ tarafından hizmet verilen kanalların reklam yeri fiyatlarını belirlemede bağımsız davranmadıkları ve fiyatların BİMAŞ çatısı altında rakip teşebbüslerce rekabet ortamı ortadan kaldırılmak suretiyle tespit edildiği, rakip kanalların aynı kategoride yer alan farklı programlarındaki reklam yerlerinin aynı fiyat listesi ve aynı indirimler üzerinden bir koordinasyon dahilinde satıldığı açık olduğu; buna göre, aralarında davacı şirketin de bulunduğu TV kanallarının eylemlerinin, 4054 sayılı Kanunun 4. maddesinin ikinci fıkrasının (a) bend anlamında rekabet ihlali teşkil ettiği sonucuna varıldığından, aynı Kanunun 16. maddesinin ikinci ve dördüncü fıkraları uyarınca davacı şirkete para cezası verilmesine dair kararda hukuka aykırılık bulunmadığı; rakip televizyon kuruluşlarının reklam yeri satış ve fiyat koşullarının belirlenmesinde birlikte hareket ederek rekabeti kısıtladıkları tespit edildiğinden ve taraflardan DTV ve SATEL'in yakın geçmişte aynı şekilde bir ihlali gerçekleştirdikleri ve Kurul tarafından 1997 gelir tablolarındaki net satışlarının %1 oranında para cezası uygulanmasına karar verilmesine karşın soruşturma konusu olayda DTV ve SATEL'in bu hükme uymadıkları ve reklam yeri satış ve fiyat koşullarının belirleme eylemine devam ettiklerinin tespit edilmesi nedeniyle, bu teşebbüslere uygulanacak ceza oranının 2000 yılı net satışlarının %1,5 'i olarak belirlendiği, diğer teşebbüsler hakkında ve bu kapsamda davacı teşebbüs için ise, ilgili teşebbüslerin anılan rekabet ihlalinin içinde buldukları görelî süreler dikkate alınarak para cezalarının tespit edildiği ve davacı AKS Televizyon Reklamcılık ve Filmcilik San. Tic. A.Ş.'ne 2000 yılı net satışlarının %1'i oranında 484.047,39 TL idarî para cezası verildiği anlaşıldığından, para cezasının belirlenmesinde ölçülülük ilkesine de aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir.

Davacı, 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, davacının temyiz isteminin reddine, Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 25/11/2008 günlü, E:2006/1950, K:2008/7422 sayılı kararının ONANMASINA, kararın tebliğ tarihini izleyen 15 (onbeş) gün içinde karar düzeltme yolu açık olmak üzere , 03/06/2013 gününde oybirliği ile karar verildi.

Başkan
Sinan
YÖRÜKOĞLU

Üye
Nüket
YOKLAMACIOĞLU



Üye
Gürsel
MEKİK

Üye
Nalan
TERZİ

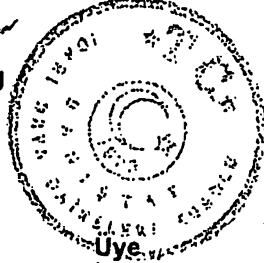
T.C.

DANIŞTAY

İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2009/2376

Karar No : 2013/2214



Üye
Şaban
IŞIK

Üye
Ali İhsan
ŞAHİN

Üye
İbrahim
ALİUSTA

Üye
Halil
ÇIRAK

Üye
Mustafa
GÖKÇEK

Üye
Vahit
BEKTAŞ

Üye
Hasan
GÜZELER

Üye
Mehmet
ÇELİK

Üye
Abdülkadir
ATALIK

Üye
Yalçın
EKMEKÇİ

Üye
Prof. Dr. Ali Dursun
ULUSOY

Üye
Fatih
CİHANGİR