

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2005/7968
Karar No : 2006/2083

Davacı : Birleşik Basın Dağıtım A.Ş.

Vekili : Av. Müjgan Tanrısever

Valikonağı Cad. No:46/1-2 Nişantaşı/İSTANBUL

Davalı : Rekabet Kurumu

Bilkent Plaza B-3 Blok Bilkent/ANKARA

Vekili : Av. Ayperi Samantır, aynı adreste

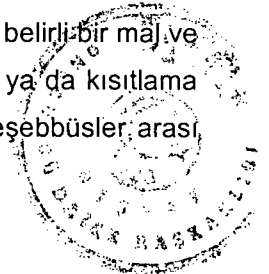
İstemin Özeti : Rekabet Kurulu'nun 31.07.2001 tarih ve 01-37/364-M sayılı kararıyla 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 17/a maddesi uyarınca aralarında davacı şirketin de bulunduğu şirketler hakkında başlatılan süreli para cezasının, durdurulma tarihinin belirlenmesi yolunda alınan 11.11.2004 tarih ve 04-71/1027-253 sayılı Rekabet Kurulu kararının hukuka aykırı olduğu ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Biryay Birleşik Yayın Dağıtım A.Ş. vekili tarafından gönderilen ve Kurum kayıtlarına 08.10.2004 ve 5608 sayı ile giren dilekçelerinde, 17.07.2000 tarih ve 00-26/292-162 sayılı karar ile istenen değişikliklerin yapılarak 27.09.2004 tarihinde ticaret sicilinde tescil edildiği ve 30.09.2004 tarih ve 6147 sayılı Ticaret Sicili Gazetesi'nde yayımlandığı belirtilerek, teşebbüslere uygulanan süreli para cezasının durdurulması ve iptal edilmesi talebinde bulunulduğu, dava konusu kararla, söz konusu değişikliklerin Rekabet Kurulu kararına uygun bir şekilde gerçekleştirildiğinden dolayı aralarında davacının da bulunduğu şirketler hakkında verilen süreli para cezasının, Kurul kararının yerine getirilmesi için gerekli kararın alındığı Genel Kurul Toplantı tarihi olan 07.09.2004 tarihi itibarıyla durdurulmasına karar verildiği, bu itibarla para cezasının durdurularak belirlenmesi yolunda alınan dava konusu kararda hukuka aykırılık bulunmadığı öne sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hakimi Ahmet EĞERCİ'nin Düşüncesi : Biryay Ana Sözleşmesi'nin 4054 sayılı Kanununun 4. ve 6. maddelerine aykırılık içeren hükümlerinin değiştirilmesine dair Kurul kararı gereğinin kararda belirtilen süre içinde yerine getirilmemesi nedeniyle, sözleşmenin tarafı olan davacı şirket adına da süreli para cezası uygulanmasının 31.07.2001 tarih ve 01-37/364-M sayılı kararı ile başlatıldığı, dava konusu Kurul kararıyla da, saptanılan rekabete aykırılığın giderilmesi nedeniyle, her gün için tebliğ ile belirlenen miktar esas alınmak üzere para cezası tahakkuk ettirildiğinin anlaşılması karşısında, dava konusu işlemde hukuka aykırılık bulunmadığından davanın reddi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı Gülen AYDINOĞLU'nun Düşüncesi : Dava, davacı şirket adına, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 17/a maddesi uyarınca başlatılmış bulunan süreli para cezasının durdurulma tarihinin belirlenmesine ilişkin 11.11.2004 gün ve 254 sayılı Rekabet Kurulu kararının iptali istemiyle açılmıştır.

4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanununun 4. maddesinde, belirli bir mal ve hizmet piyasasında doğrudan veya dolaylı olarak rekabeti engelleme, bozma ya da kısıtlama amacını taşıyan veya bu etkiyi doğrudan yahut doğurabilecek nitelikte olan teşebbüsler arası



T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2005/7968
Karar No : 2006/2083

anlaşmaların, uyumlu eylemlerin ve teşebbüs birliklerinin bu tür karar ve eylemlerinin hukuka aykırı ve yasak olduğu belirtilmiş, aynı Kanunun 17/1. maddesinde ise, 9. maddeye göre verilen ihlale son verilmesine ve diğer tedbirlere ilişkin kararlara uyulmaması halinde kurulun teşebbüs ve teşebbüs birliklerine kararda belirtilecek tarihten başlamak üzere hergün için süreli para cezası vereceği hükme bağlanmıştır.

Bakılan davada; davacı Birleşik Basım Dağıtım A.Ş ile Yaysat Yayın Satış.Pazarlama ve Dağıtım A.Ş.'nin ortaklaşa kurdukları Biryay Birleşik Yayın Dağıtım A.Ş nin Ana Sözleşmesinin 3. maddesinin rekabet hukukuna aykırı olduğu, hukuka uygun hale getirilmesi, 38 ve 39. maddelerin ise sözleşmeden çıkarılması ve bu değişiklikler için 45 günlük süre verilmesi hususunda 17.7.2000 tarih ve 162 sayılı Rekabet Kurulu Kararının alındığı, kararda belirtilen süre içinde sözü edilen değişikliklerin sözleşme taraflarınca gerçekleştirilmediğinin tespiti üzerine sürenin bittiği tarihten başlamak üzere yukarıda hükmü yazılı kanun maddesi uyarınca süreli para cezası uygulanması yolunda 31.7.2001 tarih ve 01-37/364 sayılı Rekabet kurulu Kararının alındığı, bu kez Biryay Birleşik Yaygın Dağıtım A.Ş tarafından davalı Kuruma gönderilen yazıda 17.7.2000 tarihli karar gereğinin yerine getirildiğinin belirtilmesi üzerine dava konusu karar alınarak süreli para cezasının durdurulacağı tarihin ve cezanın uygulama süreci içindeki toplam miktarının belirlenmesi yoluna gidildiği anlaşılmıştır.

Bu durumda, Biryay Birleşik Yayın Dağıtım A.Ş. Ana Sözleşmesinin 4054 sayılı Kanunun 4. ve 6. maddelerine aykırılık içeren hükümlerinin değiştirilmesine dair Kurul kararı gereğinin kararda belirtilen süre içinde yerine getirilmediği, bu nedenle sözleşme tarafı davacı şirket adına süreli para cezası uygulanmasına ilişkin olarak alınan karar uyarınca her gün için tebliğ ile belirlenen miktar esas alınmak üzere para cezası tahakkuk ettirildiği, dava konusu kararın süreli para cezasının durdurulacağı tarihe ve tahakkuk eden ceza miktarına ilişkin bulunduğu dikkate alındığında, yasal düzenlemelere ve dayanağı Rekabet kurulu kararlarına uygun bulunan dava konusu kararda hukuka aykırılık görülmemektedir.

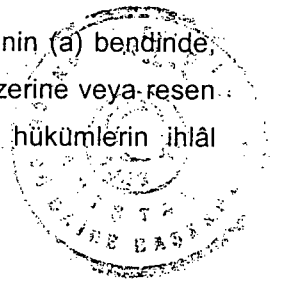
Açıklanan nedenlerle, davanın reddine karar verilmesinin uygun olacağı düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra işin gereği görüldü:

Dava, Rekabet Kurulu'nun 31.07.2001 tarih ve 01-37/364-M sayılı kararıyla 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 17/a maddesi uyarınca aralarında davacı şirketin de bulunduğu şirketler hakkında başlatılan süreli para cezasının, durdurulma tarihinin belirlenmesi yolunda alınan 11.11.2004 tarih ve 04-71/1027-253 sayılı Rekabet Kurulu kararının iptali istemiyle açılmıştır.

4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 27. maddesinin (a) bendinde, bu Kanun'da yasaklanan faaliyetler ve hukuki işlemler hakkında, başvuru üzerine veya resen inceleme, araştırma ve soruşturma yapmak; bu Kanun'da düzenlenen hükümlerin ihlâl

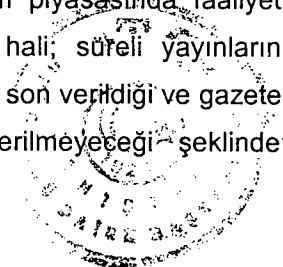


T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2005/7968
Karar No : 2006/2083

edildiğinin tespit edilmesi üzerine, bu ihlâllere son verilmesi için gerekli tedbirleri alıp bundan sorumlu olanlara idari para cezaları uygulamak Rekabet Kurulu'nun görevleri arasında sayılmış olup, anılan Kanun'un 9. maddesinde, Kurul'un, ihbar, şikâyet ya da Bakanlığın talebi üzerine veya resen bu Kanun'un 4., 6. ve 7. maddelerinin ihlâl edildiğini tespit ederse ilgili teşebbüs veya teşebbüs birliklerine bu Kanun'un Dördüncü kısmında belirtilen hükümler çerçevesinde, rekabetin tesisi ve ihlâlden önceki durumun korunması için yerine getirilmesi ya da kaçınılması gereken davranışları kapsayan bir kararı bildireceği öngörülmüştür. Aynı Kanun'un "Sürelî Para Cezası" başlıklı 17. maddesinin (a) bendinde de, 9. maddeye göre verilen ihlâlâle son verilmesine ve diğer tedbirlere ilişkin karara uyulmaması halinde Kurul'un, teşebbüs ve teşebbüs birliklerine kararda belirtilecek tarihten başlamak üzere her gün için sürelî para cezası vereceği kurala bağlanmıştır.

Yukarıda aktarılan mevzuata göre, Kurul kararıyla, Kanun'un 9. maddesi uyarınca ihlâlâlin saptanılıp giderilmesinin istenilmesine rağmen, bu istemin yerine getirilmemesi halinde, Rekabet Kurulu'nca teşebbüs veya teşebbüs birliklerine günlük işlemek üzere sürelî para cezası verilebileceği açıktır.

Dosyanın incelenmesinden; Rekabet Kurulu'nun 17.07.2000 tarih ve 00-26/292-162 sayılı kararında, Biryay Birleşik Yayın Dağıtım A.Ş'nin (Biryay) Ana Sözleşmesi'nin amaç maddesi olan 3. maddesinin, ortakları olan Birleşik Basın Dağıtım A.Ş. (BBD) ve Yaysat Yayın Satış, Pazarlama ve Dağıtım A.Ş. (Yaysat) ile aynı faaliyette bulunmasının (gazete ve dergi dağıtımı) rekabet hukukuna aykırı olduğundan bahisle hukuka uygun hale getirilmesi ve ayrıca 38. (rekabet yasağı) ve 39. (uygulanacak tarife) maddelerinin sözleşmeden çıkarılmasına karar verilerek, taraflara bu değişiklikleri yapmaları için 45 günlük süre tanındığı, tarafların gerekçeli kararın kendilerine tebliğinden itibaren 45 günlük süre içerisinde istenilen değişiklikleri yapmadıklarının tespiti ve dolayısıyla ilgili Kurul kararına uyulmaması nedeniyle, Rekabet Kurulu'nun 31.07.2001 tarih ve 01-37/364-M sayılı kararı ile 17.07.2000 tarihli kararın tebliğ edilmesi ile başlamış olan 45 günlük sürenin bittiği 26.04.2001 tarihinden itibaren başlamak üzere Biryay, ve bu şirketin ortakları olan BBD ile Yaysat hakkında 4054 sayılı Kanun'un 2001/1 sayılı Tebliğ ile değişik 17. maddesinin (a) bendi uyarınca her gün için 949.104.000.-TL sürelî para cezası uygulanmasına karar verildiği, Biryay vekili tarafından gönderilen ve Kurum kayıtlarına 08.10.2004 ve 5608 sayı ile giren dilekçede, ilgili Kurul kararı ile istenen değişikliklerin yapılarak 27.09.2004 tarihinde ticaret sicilinde tescil edildiği ve 30.09.2004 tarih ve 6147 sayılı Ticaret Sicil Gazetesi'nde yayımlandığı belirtilerek, teşebbüslere uygulanan sürelî para cezasının durdurulmasının ve iptal edilmesinin istendiği, bu istemin Rekabet Kurulu'nca değerlendirilmesi üzerine dava konusu Kurul kararıyla, Biryay'ın, ortakları olan Yaysat ve BBD ile aynı faaliyet alanı olan gazete ve dergi dağıtım piyasasında faaliyet göstermesine olanak sağlayan eski amaç maddesinin değiştirilen hali; sürelî yayınların dağıtımı ile doğrudan veya dolaylı olarak ilgili olan faaliyetlere kesinlikle son verildiği ve gazete ve dergi dağıtımı ile ilgili alt ve üst pazarlarda faaliyet gösterilmeyeceği şeklinde



T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2005/7968
Karar No : 2006/2083

Yorumlandığından, Biryay Ana Sözleşmesi'nin bu çerçevede ilgili Rekabet Kurulu kararına uygun hale getirildiği sonucuna ulaşılarak, Rekabet Kurulu'nun 31.07.2001 tarih ve 01-37/364-M sayılı kararı ile Biryay, BBD ve Yaysat hakkında verilen süreli para cezasının Kurul kararının yerine getirilmesi için gerekli kararın alındığı Genel Kurul Toplantı tarihi olan 07.09.2004 tarihi itibarı ile durdurulmasına, süreli para cezasının başladığı 26.04.2001 tarihinden başlayarak 07.09.2004 tarihine kadar (07.09.2004 hariç) geçen süredeki ceza miktarı, her yıl ilgili tebliğlerle değişen miktarlar göz önüne alınarak Biryay, Yaysat ve BBD'nin ayrı ayrı olarak toplam 2.353.924.355. 000.-'er TL. para cezası ile cezalandırılmalarına karar verildiği anlaşılmaktadır.

Biryay Ana Sözleşmesi'nin 4054 sayılı Kanununun 4. ve 6. maddelerine aykırılık içeren hükümlerinin değiştirilmesine dair Kurul kararı gereğinin kararda belirtilen süre içinde yerine getirilmediğinin, bu nedenle sözleşmenin tarafı olan davacı şirket adına da süreli para cezası uygulanmasının 31.07.2001 tarih ve 01-37/364-M sayılı kararı ile başlatıldığından, dava konusu Kurul kararıyla da, saptanılan rekabete aykırılığın giderildiğinin anlaşılması nedeniyle, her gün için tebliğ ile belirlenen miktar esas alınmak üzere para cezası tahakkuk ettirildiğinin, dava konusu kararın, süreli para cezasının durdurulacağı tarihe ve tahakkuk eden ceza miktarına ilişkin bulunduğu anlaşılması karşısında, yasal düzenlemelere ve dayanağı Rekabet Kurulu kararlarına uygun bulunan dava konusu kararda hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle davanın reddine, aşağıda dökümü yapılan 90,60.-YTL yargılama giderlerinin davacı üzerinde bırakılmasına, yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca davalı idare vekili için takdir olunan 400,00.-YTL avukatlık ücretinin davacıdan alınarak davalı idareye verilmesine, artan posta giderinin istemi halinde davacıya iadesine 03.05.2005 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Faruk	Z.Ayla	Ali	Orhun	Zümrüt
ÖZTÜRK	PERKTAŞ	ÖZTÜRK	YET	ÖDEN



GİBİDİR.

YARGILAMA GİDERLERİ :

Toplam Harç : 58,10.-YTL
Posta Gideri : 32,50.-YTL
TOPLAM : 90,60.-YTL