

T.C.

DANIŞTAY

İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2018/1573

Karar No : 2019/3697

Tarih : 05.02.2020

Sayı : 1216

SDP : 640



TEMYİZ EDEN (DAVACI) : Beyhan Andaç

VEKİLİ : Av. Saadet Kaya

1593/1 Sk. No:1 K:4/438 - Bayraklı/İZMİR

KARŞI TARAF (DAVALI) : Rekabet Kurumu Başkanlığı

Üniversiteler Mah. 1597 Cad. No:9 - Çankaya/ANKARA

VEKİLİ : Av. Meltem Türkoğlu - Aynı adreste

İSTEMİN KONUSU : Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 27/11/2017 tarih ve E:2011/3811, K:2017/3317 sayılı kararının temyizen incelenerek bozulması istenilmektedir.

YARGILAMA SÜRECİ :

Dava konusu istem: Davacıya, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4. maddesini ihlâl ettiğinden bahisle idarî para cezası verilmesine ilişkin Rekabet Kurulunun 11/11/2010 tarih ve 10-72/1503-572 sayılı kararının iptali istenilmiştir.

Daire kararının özeti: Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 27/11/2017 tarih ve E:2011/3811, K:2017/3317 sayılı kararıyla; 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 3. ve 4. maddeleri, 16. maddesinin üçüncü, beşinci ve son fıkraları ile 27. maddesi, Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hakim Durumun Kötüye Kullanılması Hâlinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik'in 5. ve Geçici 1. maddelerine değinilerek;

Balikesir ve Çanakkale medikal gaz pazarında faaliyet gösteren davacı şirketin, aynı pazarda faaliyet gösteren diğer bazı şirketler ile 2007 yılı sonundan 2009 yılı sonuna kadar olan dönemde, bölgede bulunan hastanelerin medikal gaz alımı ihaleleri öncesinde veya sonrasında görüşmeler yaparak ihaleleri paylaşmak, ihalelerde verilecek fiyatları tespit etmek ve belirli ihalelerin belirli teşebbüslerde kalmasını sağlamak suretiyle 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında anlaşma içerisinde oldukları gerekçesiyle davacı şirket hakkında 9.361,43 TL idari para cezası verilmesine ilişkin dava konusu Kurul kararının alındığı;

Dava konusu Kurul kararında yer verilen BÇP-1, BÇP-7, BÇP-9, BÇP-14, BÇP-32, BÇP-34, BÇP-35 ve BÇP-36 nolu belgelerin incelenip değerlendirilmesinden; Berk Gaz'ın kendisinden narkoz gazı temin etmesi karşılığında Beyhan Andaç'ın lehine olmak üzere Balikesir'deki medikal gaz ihalelerine girmemesine yönelik anlaşma zemini arandığı, 06/11/2007 tarihinde ise bu anlaşmayı gerçekleştirmek üzere mutabakat sağlandığı, nitekim 06/11/2007 tarihinde bir önceki görüşmenin devamı olarak yapılan görüşmeye ilişkin notlardan, Berk Gaz, Zeren Ticaret ve Beyhan Andaç arasında varılan bir anlaşma ile 2008 yılı ihtiyaçları için yapılacak Balikesir Devlet Hastanesi ihalesinin Beyhan Andaç tarafından



T.C.

DANIŞTAY

İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2018/1573

Karar No : 2019/3697



kazanılmasının ve 2009 yılı için yapılacak ihalenin ise Berk Gaz tarafından kazanılmasının öngörüldüğü, birinci aşamada, 2008 yılı için yapılacak ihalede Berk Gaz ve Zeren Ticaret'in yüksek, Beyhan Andaç'ın ise düşük fiyat teklifi vererek Balıkesir Devlet Hastanesi ihalesinin Beyhan Andaç'ta kalacağı, ikinci aşamada, bir sonraki yıl yapılacak ihalede bu defa Berk Gaz'ın kazanılmasının sağlanacağı, ayrıca kazanılan ihalede Beyhan Andaç'ın ihtiyacı olan narkoz gazını Berk Gaz'dan tedarik etmesinin kararlaştırıldığı, anlaşmayı takiben 14/11/2007 yapılan ihalede Beyhan Andaç'ın 7,95 TL/kg teklif vererek ihaleyi kazandığı, aynı ihalede Berk Gaz ve Zeren Ticaret'in sırasıyla 9 TL/kg ve 8,85 TL/kg teklif verdiği, dolayısıyla bir anlaşmaya varıldığı ve anlaşmanın ilk aşamasının gerçekleştirildiği, 15/12/2008 tarihinde yapılan ve Balıkesir Devlet Hastanesinin 2009 yılı ihtiyaçlarını temin etmek üzere çıkarılan ihalede bu defa Berk Gaz'ın 10,90 TL/kg teklif verdiği, Beyhan Andaç ve Zeren Ticaret'in ise sırasıyla 12 TL/kg ve 11,60 TL/kg teklif verdikleri, ihalenin narkoz gazı kısmını, anılan anlaşmaya uygun bir şekilde Berk Gaz'ın kazandığı, bahse konu anlaşmanın uygulanmasını teminen Zeren Ticaret'in Berk Gaz'dan 2007-2009 yılları arasında narkoz gazı alımı yaptığı;

Bahse konu belge ve ifadelerden, Balıkesir medikal gaz pazarında faaliyet gösteren davacı şirketin, aynı pazarda faaliyet gösteren diğer bazı şirketler ile bölgede bulunan hastanelerin medikal gaz alımı ihaleleri öncesinde veya sonrasında görüşmeler yaparak ihaleleri paylaşmak, ihalelerde verilecek fiyatları tespit etmek ve belirli ihalelerin belirli teşebbüslerde kalmasını sağlamak suretiyle anlaşmışları ve medikal gaz pazarında faaliyet gösteren davacı şirket hakkında 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesine aykırı davranışları nedeniyle tesis edilen dava konusu Rekabet Kurulu kararında hukuka aykırılık bulunmadığı gerekçesiyle davanın reddine karar verilmiştir.

TEMYİZ EDENİN İDDİALARI : Davacı tarafından, haklarında açılan ceza davasında beraat ettikleri, olay örgüsünün yanlış değerlendirildiği, dolaylı bilgi paylaşımının rekabet ihlali oluşturmadığı ileri sürülmektedir.

KARŞI TARAFIN SAVUNMASI : Davalı idare tarafından, Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen kararın usul ve hukuka uygun bulunduğu ve temyiz dilekçesinde öne sürülen nedenlerin, kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığı belirtilerek temyiz isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

DANIŞTAY TETKİK HÂKİMİ NİHAL ÖZMEN AKÇAM'IN DÜŞÜNCESİ : Temyiz isteminin reddi ile Daire kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.



T.C.

**DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU**

Esas No : 2018/1573

Karar No : 2019/3697

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca, Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve dosyadaki belgeler incelendikten sonra gereği görüldü:

HUKUKİ DEĞERLENDİRME:

Danıştay dava dairelerinin nihai kararlarının temyizen incelenerek bozulması, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 49. maddesinde yer alan;

"a) Görev ve yetki dışında bir işe bakılmış olması,

b) Hukuka aykırı karar verilmesi,

c) Usul hükümlerinin uygulanmasında kararı etkileyebilecek nitelikte hata veya eksikliklerin bulunması" sebeplerinden birinin varlığı hâlinde mümkündür.

Temyizen incelenen karar usul ve hukuka uygun olup, temyiz dilekçesinde ileri sürülen iddialar kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte görülmemiştir.

KARAR SONUCU:

Açıklanan nedenlerle;

1. Davacının temyiz isteminin reddine,

2. Davanın yukarıda özetlenen gerekçeyle reddine ilişkin Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin temyize konu 27/11/2017 tarih ve E:2011/3811, K:2017/3317 sayılı kararının **ONANMASINA,**

3. Kesin olarak, 12/09/2019 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

Başkan
Hasan
GÜZELER

Üye
Ziya
ÖZCAN

Üye
Doç. Dr. Selami
DEMİRKOL

Üye
Turgay Tuncay
VARLI

Üye
Oğuz
YAĞLICI

Üye
Hasan
ODABAŞI

Üye
Yunus
AYKIN

Üye
Muhsin
YILDIZ

Üye
Bilge
APAYDIN

Üye
Selbi
KOCA

Üye
Fatih
TERZİ

