

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen : Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.  
Vekili : Av. Ümit Akın, Av. mutlu Korkmazer, Halaskargazi Cad.  
Atamın Apt. No:348 Kat:4 D:5 Şişli/İSTANBUL

Davalı : Rekabet Kurumu Başkanlığı  
Bilkent Plaza B-3 Blok 06536 - Bilkent/ANKARA

İstemin Özeti : GSM telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında Telsim Mobil Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. ile davacı şirketin birlikte hakim durumda olduğundan bahisle GSM telekomünikasyon altyapı hizmetlerinden İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş.'nin ulusal dolaşım yoluyla yararlanma istemini objektif gerekçelere dayanmadan reddeden davacı şirket ile Telsim Mobil Telekomünikasyon A.Ş.'nin anılan hizmet pazarında hakim durumlarını birlikte davranışları ile kötüye kullanarak GSM hizmetleri pazarına rakiplerinin girmesine engel olan eylemleriyle 4054 sayılı Yasanın 6. maddesini ihlal ettikleri ileri sürülerek aynı Yasanın 16/2.maddesi uyarınca para cezası verilmesine ilişkin 9.6.2003 tarih ve 03-40/432-186 sayılı Rekabet Kurulu kararının davacı şirkete ilişkin kısmı ile anılan para cezasının tahsiline ilişkin 3.6.2004 tarih ve B.50.0.REK.0.03.01.00/365 sayılı Rekabet Kurumu işleminin iptali ve öncelikle yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi : Yunus Aykın

Düşüncesi : Yürütmenin durdurulması isteminin reddi gerektiği düşünülmektedir.

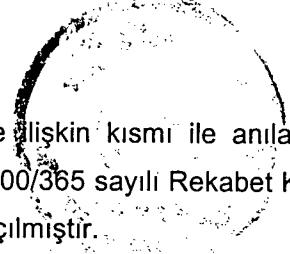
Danıştay Savcısı : Nevzat özgür

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

Hüküm veren Danıştay Onuncu Dairesince, Danıştay Nöbetçi Dairesince 22.9.2004 tarihinde, davalı idarenin birinci savunması alınıncaya kadar, 9.6.2003 tarih ve 03-40/432-186 sayılı Rekabet Kurulu Kararı'nın davacıya ilişkin kısımlarının yürütülmesinin durdurulmasına karar verilmiş olup, davalı idarenin birinci savunması ve işlem dosyasının geldiği görülmekle yürütmenin durdurulması istemi, yeniden incelendi, gereği görüldü :

Dava, GSM telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında Telsim Mobil Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. ile davacı şirketin birlikte hakim durumda olduğundan bahisle GSM telekomünikasyon altyapı hizmetlerinden İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş.'nin ulusal dolaşım yoluyla yararlanma istemini objektif gerekçelere dayanmadan reddeden davacı şirket ile Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin anılan hizmet pazarında hakim durumlarını birlikte davranışları ile kötüye kullanarak GSM hizmetleri pazarına rakiplerinin girmesine engel olan eylemleriyle 4054 sayılı Yasanın 6. maddesini ihlal ettikleri ileri sürülerek aynı Yasanın 16/2.maddesi uyarınca para cezası verilmesine ilişkin 9.6.2003 tarih ve



03-40/432-186 sayılı Rekabet Kurulu kararının davacı şirkete ilişkin kısmı ile anılan para cezasının tahsiline ilişkin 3.6.2004 tarih ve B.50.0.REK.0.03.01.00/365 sayılı Rekabet Kurumu işleminin iptali ve öncelikle yürütmenin durdurulması istemiyle açılmıştır.

Dosyanın incelenmesinden, Rekabet Kurulu dava konusu kararı ile davacı şirket ile Telsim Mobil Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş.'nin GSM Telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında birlikte hakim durumda oldukları, İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. isimli şirketin bu altyapıdan ulusal dolaşım yoluyla yararlanma istemiyle davacı şirkete başvuruda bulunması üzerine, Telekomünikasyon Kurulunca, 406 sayılı Telgraf ve Telefon Kanunu'nun 10.maddesi ve Ulusal Dolaşım (Roaming) Anlaşması Yapılması ile İlgili Usul ve Esaslar Hakkında Yönetmeliğin geçici 1.maddesine göre, davacı şirket bakımından ulusal dolaşım yükümlüğünün doğduğuna, taraflar arasında "Türkiye'de Faaliyet Gösteren GSM 900 ve GSM 1800 Şebekesi İşletmecileri Arasında Makul, Ekonomik Açıdan Oranlı ve Teknik Açıdan İmkan Dahilindeki Bir Ulusal Roaming Anlaşması İçin Telekomünikasyon Kurumu Tarafından Belirlenen Hüküm ve Şartlar" çerçevesinde davacı şirketin ulusal dolaşım yükümlülüğünü yerine getirmediği, davacı şirket tarafından yukarıda anılan hüküm ve şartların iptali istemiyle Danıştay Onuncu Dairesinin E:2002/1474 sayılı esasına kayıtlı açılan dava ile ilgili olarak yürütmenin durdurulması isteminin reddine karar verildiği, davacı şirketin Telekomünikasyon Kurumunca belirlenmiş olan hüküm ve şartlar çerçevesinde İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. ile ulusal dolaşım anlaşması yapmasının teknik olarak imkan dahilinde bulunmadığı iddiasının objektif gerekçelere dayanmadığı, bu nedenle davacı şirket ile Telsim Mobil Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş.'nin GSM telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında hakim durumlarını birlikte davranışları ile kötüye kullanarak rakiplerinin GSM hizmetleri pazarına girmelerine ulusal dolaşım anlaşması yapmamak suretiyle engel olduklarından bahisle 4054 sayılı Yasanın 6.maddesinin ihlal ettikleri ileri sürülerek aynı Yasanın 16/2.maddesi uyarınca dava konusu kurul kararı ile idari para cezası ile cezalandırıldıkları anlaşılmaktadır.

Oysa, dava konusu kurul kararında bahsi geçen Dairemizin 2002/1474 sayılı esasına kayıtlı davada, yaptırılan bilirkişi incelemesi sonucunda düzenlenen rapordaki tespitlere dayanılarak, Türkiye'de Faaliyet Gösteren GSM 900 ve GSM 1800 Şebekesi İşletmecileri Arasında Makul, Ekonomik Açıdan Oranlı ve Teknik Açıdan İmkan Dahilindeki Bir Ulusal Roaming Anlaşması için Telekomünikasyon Kurumu Tarafından Belirlenen Hüküm ve Şartların, GSM 900 ve GSM 1800 işletmecileri arasında makul, ekonomik açıdan oranlı ve teknik açıdan imkan dahilinde bir ulusal roaming anlaşmasının gerçekleştirilmesini sağlayacak nitelikte bulunmadığı gerekçesiyle yürütmenin durdurulmasına 3.6.2004 tarihinde karar verilmiştir.

Bu durumda, davacı şirketin Telekomünikasyon Kurumu tarafından belirlenen, ancak Dairemizin yukarıda bahsi geçen 3.6.2004 tarih ve E:2002/1474 sayılı kararı ile yürütülmesi durdurulan hüküm ve şartlar çerçevesinde İş-Tim Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. ile ulusal

T.C.  
DANIŞTAY  
ONUNCU DAİRE  
Esas No : 2004/10382

dolaşım anlaşması yapmamak suretiyle Telsim Mobil Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. ile birlikte GSM telekomünikasyon altyapı hizmetleri pazarında hakim durumlarını kötüye kullandıklarından bahisle rakiplerinin GSM hizmetleri pazarına girmesine engel olan eylemleriyle 4054 sayılı Yasanın 6.maddesini ihlal ettikleri ileri sürülerek aynı Yasanın 16/2.maddesi uyarınca davacı şirkete para cezası verilmesine ilişkin kurul kararında ve anılan para cezasının tahsiline yönelik işlemde hukuki isabet görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle, 2577 sayılı Yasanın 27.maddesi uyarınca, 9.6.2003 tarih ve 03-40/432-186 sayılı Rekabet Kurulu kararının davacı şirkete ilişkin kısmının ve 3.6.2004 tarih ve B.50.0.REK.0.03.01.00/365 sayılı Rekabet Kurumu işleminin dava sonuçlanıncaya kadar yürütülmesinin durdurulmasına, 28.12..2004 tarihinde oybirliği ile karar verildi.

Başkan  
Zafer  
KANTARCIOĞLU

Üye  
Ali  
GÜVEN

Üye  
Ali  
ÖZTÜRK

Üye  
Ahmet  
BAŞPINAR

Üye  
Kırdar  
ÖZSOYLU

