

Temyiz Eden (Davacı) : Otojen Otomotiv Makina ve Kimyasal Gazlar San. ve Tic. A.Ş.
Vekili : Av. Fatih Mehmet Erduran
Reşit Galip Cad. Fıskiye Sok. No:12/3 - G.O.P - Çankaya/ANKARA
Karşı Taraf (Davalı) : Rekabet Kurumu Başkanlığı
Üniversiteler Mah. 1597. Cad. No:9 - Çankaya/ANKARA
Vekili : Av. Meltem Türkoğlu - Aynı adreste
İstemin Özeti : Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 09/02/2016 günlü, E:2011/4063, K:2016/215 sayılı kararının temyizden incelenerek bozulması, davacı tarafından istenilmektedir.
Savunmanın Özeti : 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.
Danıştay Tetkik Hakimi : Nihal ÖZMEN AKÇAM
Düşüncesi : Temyiz isteminin reddi ile Daire kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun 17/2. maddesi uyarınca davacının duruşma istemi yerinde görülmeyerek dosya incelendi, gereği görüldü:

Dava; 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4. maddesini ihlâl ettiği bahisle davacı şirkete idari para cezası verilmesine ilişkin Rekabet Kurulu'nun 11/11/2010 günlü, 10-72/1503-572 sayılı kararının davacı şirkete ilişkin kısmı ile 15/02/2009 günlü, 27142 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hakim Durumun Kötüye Kullanılması Hâlinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik" in iptali ile davacı şirket tarafından ödenen 14.950,53.-TL tutarındaki idari para cezasının faiziyle birlikte iadesine karar verilmesi istemiyle açılmıştır.

Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 09/02/2016 günlü, E:2011/4063, K:2016/215 sayılı kararıyla; Yönetmelik yönünden; dava konusu Kurul kararının davacı şirkete, 26/08/2011 günlü, 590 sayılı yazıyla tebliğ edildiği ve 24/10/2011 tarihinde dava açıldığı, dava dilekçesinde, davacı şirkete idari para cezası verilmesine ilişkin Rekabet Kurulu'nun 11/11/2010 günlü, 10-72/1503-572 sayılı kararının davacı şirkete ilişkin kısmının iptali ile davacı şirket tarafından ödenen 14.950,53.-TL tutarındaki idari para cezasının faiziyle birlikte iadesine karar verilmesinin istenilmesine rağmen, 06/02/2012 günlü cevaba cevap dilekçesinde, dava dilekçesinden farklı olarak 15/02/2009 günlü, 27142 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hakim Durumun Kötüye Kullanılması Hâlinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik" in iptali de istenildiği, söz konusu istemin davanın genişletilmesi yasağı kapsamında olması nedeniyle incelenemeyeceği; dava konusu Kurul kararının davacı şirkete idari para cezası verilmesine ilişkin kısmına gelince; 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 3. ve 4. maddeleri ile 16. maddesinin üçüncü, beşinci ve son fıkraları, Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hakim Durumun Kötüye Kullanılması Hâlinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmeliğin 5. ve Geçici 1. maddelerine değinilerek; davacı şirketin Berk Gaz firmasıyla 09/04/2007 tarihinde yapılan Karaman 82. Yıl Hastanesi medikal gaz alımı ihalesine anlaşmalı olarak katılmak suretiyle 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesinin ihlâl edilip edilmediğinin tespiti



T.C.
DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU
Esas No : 2016/2965
Karar No : 2018/3634

amacıyla yapılan soruşturma sonucunda alınan dava konusu Kurul kararı bakımından, Berk Gaz firmasında yapılan yerinde incelemelerde elde edilen belgeler ile bu belgelere konu Karaman 82. Yıl Hastanesi'nin 2006-2007 yıllarındaki ihalelerinin ve davacı şirketin 2005-2009 yılları arasında Berk Gaz firmasından yaptığı narkoz alım miktarlarının incelenmesinden, davacı şirket ile Berk Gaz firmasının- 09/04/2007 tarihinde yapılan Karaman 82. Yıl Hastanesi medikal gaz alım ihalesi öncesi anlaşmaları, anlaşma ile bir yıl önceki ihaleyi kazanan Berk Gaz'ın söz konusu ihaleye katılmayarak ihaleyi davacı şirketin yüksek fiyat vererek kazanmasını sağladığı, ihaleye fesat karıştırmak, suç işlemek amacıyla örgüt kurmak ve suç işlemek amacıyla kurulan örgüte üye olmak suçlamalarıyla açılan ceza davasında, Ankara 7. Ağır Ceza Mahkemesi'nin 09/09/2014 günlü, E:2011/30, K:2014/309 sayılı kararıyla, 09/04/2007 tarihinde yapılan Karaman 82. Yıl Hastanesi medikal gaz alım ihalesine fesat karıştırmaya suçunu işlediğinin sabit olduğu gerekçesiyle davacı şirketin yönetim kurulu başkanı Halil İbrahim Büyükyıldırım'ın 10 ay hapis cezası ile cezalandırılmasına karar verildiği, sanığın daha önce kasıtlı bir suçtan mahkum olmaması nedeniyle hükmün açıklanmasının geri bırakılmasına karar verildiği, bu itibarla, 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, diğer taraftan, 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinde, idari para cezasının gayri safi gelir üzerinden verileceği belirtildiğinden ve bu hususta yurt içi-yurt dışı gelir ya da ilgili ürün pazarından elde edilen gelir bakımından bir ayrıma gidilmediğinden, davacı şirketin, kendisine sadece narkoz gazı satış gelirleri üzerinden para cezası verilmesi gerektiği iddiasının yerinde görülmediği gerekçesiyle, davanın, 15/02/2009 günlü, 27142 sayılı Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren "Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hakim Durumun Kötüye Kullanılması Hâlinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik'in iptali istemi yönünden incelenmesinin reddine, davacı şirkete idari para cezası verilmesine ilişkin 11/11/2010 günlü 10-72/1503-572 sayılı Kurul kararının davacı şirkete ilişkin kısmının iptali ile davacı şirket tarafından ödenen 14.950,53.-TL tutarındaki idari para cezasının faiziyle birlikte iadesine karar verilmesine ilişkin istem yönünden ise reddine karar verilmiştir.

Davacı, anılan kararı temyiz etmekte ve bozulmasını istemektedir.

Temyiz edilen kararlar 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 09/02/2016 günlü, E:2011/4063, K:2016/215 sayılı kararının ONANMASINA, kararın tebliğ tarihini izleyen 15 (onbeş) gün içinde karar düzeltme yolu açık olmak üzere, 27/06/2018 gününde oybirliği ile karar verildi.

Başkan
Namık Kemal
ERGANİ

Üye
Nüket
YOKLAMACIOĞLU

Üye
Ziya
ÖZCAN

Üye
Hasan
GÜZELER

Üye
Abdülkadir
ATALIK

Üye
Yalçın
EKMEKÇİ

Üye
Doç. Dr. Selami
DEMİRKOL

Üye
Bilal
ÇALIŞKAN

Üye
Turgay Tuncay
VARLI

Üye
Hasan
ODABAŞI

Üye
Muhsin
YILDIZ



2

