

T.C.
DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU
Esas No : 2008/1265
Karar No : 2013/809

REKABET KURUMU

Tarih : 09.07.2013
Sayı : 4193

Temyiz Eden (Davacı) : Gökhan Akboru
Vekili : Av. Şaylan Çığgın
Adnan Saygun cad. Deniz Sitesi No:36 a Blok 36/6
Ulus İSTANBUL
Karşı Taraf (Davalı) : Rekabet Kurumu - ANKARA
Vekili : Av. Ayperi Samantır- Aynı adreste

İstemin Özeti : Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 29/01/2008 günlü, E:2006/1553, K:2008/1667 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 : Gülhan Akyüz
Düşüncesi : Temyiz isteminin reddi ile Daire kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca, dosyanın tekemmül ettiği anlaşıldığından davacının yürütmenin durdurulması istemi görüşülmeyerek dosya incelendi gereği görüşüldü:

Dava, Telsim'in, Vodafone veya MTC tarafından devralınmasına izin verilmesi yolundaki Rekabet Kurulu'nun 26/01/2006 günlü, 06-04/61-18 sayılı kararının iptali istemiyle açılmıştır.

Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin 29/01/2008 günlü, E:2006/1553, K:2008/1667 sayılı kararıyla; 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 27. maddesinin (d) bendi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in 2(b) maddesinden bahisle, Telsim'in ihalesinin 13/12/2005 tarihinde gerçekleştirilerek, ihalede en yüksek teklifi veren iki muhtemel alıcının bildirim formlarının TMSF tarafından Rekabet Kurumu'na gönderildiği, satış işleminin konusunun telekomünikasyon hizmetlerinin sağlanmasında kullanılan hak ve varlıklar olması nedeniyle, 4502 sayılı Kanun ile değişik 2813 sayılı Telsiz Kanunu'nun 7. maddesi uyarınca Telekomünikasyon Kurumu'nun konuya ilişkin görüşünün talep edildiği, Kurul tarafından ihalede en yüksek teklifi veren Vodafone'nun 13/09/2005 tarihinde kurulmuş bir şirket olduğu ve Türkiye'de henüz herhangi bir faaliyetinin bulunmadığı, ihalede en yüksek ikinci teklifi veren MTC'nin de Türkiye'de mobil telekomünikasyon hizmetleri alanında herhangi bir faaliyetinin bulunmadığı, hususlarının saptandığı, devir işlemine istinaden istenilen Telekomünikasyon Kurumu görüşünde, Telsim ile Telekomünikasyon Kurumu arasında imzalanan "GSM-PAN Avrupa Mobil Telefon Sistemi Kurulması ve İşletilmesi ile İlgili Lisans Verilmesine İlişkin İmtiyaz Sözleşmesi" uyarınca Telsim'e 27/04/1998 tarihinden itibaren 25 yıllık olarak tanınmış olan lisans hakkının Vodafone veya MTC'ye devri için telekomünikasyon mevzuatı gereğince yapılacak işlemlere ve ilgili pazardaki pazar paylarına ilişkin verilere yer verilerek, işlemin ilgili piyasanın rekabetçi yapısı üzerinde

T.C.

DANIŞTAY

İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2008/1265

Karar No : 2013/809

olumsuz bir etkisinin olmayacağını bildirildiği; dosya konusu Telsim Varlıkları'nın satışı, malvarlığının devri olduğundan, ilgili devrin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında "devralma" işlemi niteliğine sahip olduğu, bu noktada, Kurul tarafından Tebliğ'in 4. maddesindeki hüküm uyarınca ilgili devralma işleminin Rekabet Kurulu'na bildirilerek izin alınması gereken bir işlem olup olmadığı değerlendirildiği, Telsim'in ilgili ürün pazarındaki 2004 yılı cirosu dikkate alındığında, 1997/1 sayılı Tebliğ'de öngörülen ciro eşliğinin aşılması nedeniyle, dava konusu işlemin, ilgili Tebliğ çerçevesinde Rekabet Kurulu'nun iznine tabi bir devralma işlemi olduğu sonucuna ulaşıldığı; Telsim ve rakiplerinin ilgili ürün pazarındaki pazar payları incelendiğinde, Turkcell'in ilgili pazardaki en güçlü teşebbüs olduğu, Telsim ve Avea'nın pazar payları toplamının bile Turkcell'in pazar payı rakamına yaklaşmadığının görüldüğü, bu durumda, Telsim varlıklarını alacak teşebbüslerin her ikisinin de ilgili pazarda herhangi bir faaliyetlerinin bulunmaması nedeniyle, devir işlemi sonucunda pazarın mevcut yapısında herhangi bir değişiklik ortaya çıkmayacağı, belirtilen değerlendirmeler ışığında, Telsim'in TMSF tarafından ilgili ihalede en yüksek teklifi veren Vodafone veya ikinci en yüksek teklifi veren MTC'ye devri işlemine izin verilmesinde herhangi bir sakınca olmadığı anlaşıldığı; bu itibarla, Vodafone ve MTC'nin ilgili pazarda herhangi bir faaliyetleri bulunmaması nedeniyle, Telsim'in bu teşebbüsler tarafından devralınmasında 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine aykırılık bulunmadığı yönünde alınan dava konusu Kurul kararında hukuka 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 29/01/2008 günlü, E:2006/1553, K:2008/1667 sayılı kararının ONANMASINA, yürütmenin durdurulması istemi hakkında karar verilmediğinden 22,80-TL harcın istemi halinde davacıya iadesine, kararın tebliğ tarihini izleyen 15 (onbeş) gün içinde karar düzeltme yolu açık olmak üzere, 06/03/2013 gününde oybirliği ile karar verildi.

Danıştay

Başkanı

Hüseyin H.
KARAKULLUKCU

Üye

Halide Ayfer
ÖZDEMİR

Üye

Nüket
YOKLAMACIOĞLU

Üye

Namık Kemal
ERGANİ

Üye

Nalan
TERZİ

Üye

Kadir
ÖZKAYA

Üye

Şaban
IŞIK

Üye

İbrahim
ALİUSTA

Üye

Halil
ÇIRAK

Üye

Mustafa
GÖKÇEK

Üye

Vahit
BEKTAŞ

Üye

Hasan
GÜZELER

Üye

Mehmet
ÇELİK

Üye

Orhan
BOYRAZ

Üye

Abdülkadir
ATALIK

Üye

Yalçın
EKMEKÇİ

Üye

Prof. Dr. Ali Dursun
ULUSOY

