

İtiraz Eden (Davacı) : Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.
Turkcell Plaza Meşrutiyet Cad. No:153
34430-Tepebaşı/İSTANBUL

Vekilleri : Av.Ümit Akın, Av.Mutlu Korkmazer, Av.Gökçe Türkoğlu
Halaskargazi Cad. Atamın Apt. No:348 K:4 D:5

Sişli/İSTANBUL

Karşı Taraf (Davalı) : Rekabet Kurumu
Bilkent Plaza B-3 Blok 06530- **Bilkent/ANKARA**

Vekili : Av.Ayperi Samantır -aynı adreste-

İstemin Özeti : Danıştay Onuncu Dairesince verilen ve yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin bulunan 10.11.2004 günlü, E:2004/8379 sayılı karara, davacı itiraz etmekte ve yürütmenin durdurulmasına karar verilmesini istemektedir.

Danıştay Tetkik Hakimi Emin Sınmaz'ın Düşüncesi : 20.7.2001 günlü Rekabet Kurulu kararının uygulanması yönünde tesis edilen dava konusu işlemlere yönelik yürütmenin durdurulması isteminin reddi kararının kaldırılması ve 20.7.2001 günlü Rekabet Kurulu Kararının iptali istemiyle açılan davada verilecek esas karar doğrultusunda bir karar verilmek üzere dosyanın Danıştay Onuncu Dairesine gönderilmesi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı Gülen Aydınoğlu'nun Düşüncesi : İtiraz dilekçesinde ileri sürülen nedenler, Danıştay Onuncu Dairesince verilen yürütmenin durdurulması isteminin reddine ilişkin kararın kaldırılmasını gerektirecek nitelikte görülmediğinden, itirazın reddi gerekeceği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca gereği görüldü:

Rekabet Kurulunun 8.4.2004 günlü, 04-25/272-59 sayılı kararıyla, Rekabet Kurumunun bu kararın uygulaması niteliğindeki 13.4.2004 günlü, 1330 sayılı kararının iptali ve yürütülmesinin durdurulması istemiyle açılmıştır.

Türkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun 4 ve 6. maddelerini ihlal edip etmediğinin tespiti amacıyla yürütülen soruşturma sonucunda Rekabet Kurulunca 20.7.2001 günlü, 01-35/347-95 sayılı karar ile; Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin 4054 sayılı Yasanın 4 ve 6. maddelerini ihlal ettiğinden bahisle idari para cezaları verilmesine, bununla birlikte TAM (Turkcell Aktivasyon Merkezi) ve TAN (Turkcell Abone Noktası) ların aynı zamanda Turkcell ile münhasır çalışan cep telefonu distribütörlerinin bayileri olmaları halinde rakip operatörlerin sözkonusu distribütörlerin markalarını satan bayi edinmeleri mümkün olmadığından ve bu suretle ilgili pazarda rekabet önemli ölçüde

T.C.
DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ
KURULU
YD. İtiraz No: 2005/185

kısıtlanacağından münhasır çalışma şartının getirilemeyeceğine ve aynı zamanda cep telefonu distribütörlerinin bayisi olan TAM'lar ile münhasırlığa ilişkin hükümlerin sözleşmelerden çıkarılmasına, sözleşmelerdeki bu değişikliklerin yapılarak Rekabet Kurulu kararının tebliğini takip eden 60 gün içinde bildirilmesine karar vermiştir.

Bu kararın iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle açılan davada, Danıştay Onuncu Dairesi 17.3.2004 günlü, E:2003/3984 sayılı kararıyla Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin yürütmenin durdurulması istemini reddetmiş, yapılan itiraz Danıştay İdari Dava Daireleri Genel Kurulunun 23.9.2004 günlü, YD. İtiraz No: 2004/283 sayılı kararıyla reddedilmiştir.

Rekabet Kurulu, dava konusu yapılan 8.4.2004 günlü kararıyla; 20.7.2001 günlü 01-35/347-95 sayılı kararında belirlenen ihlale ne şekilde son verileceği yönündeki belirlemenin Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş. tarafından, kendilerine ek süre de verildiği halde yerine getirilmediği tespit edildiğinden bahisle 4054 sayılı Yasanın 17/a bendi uyarınca idari para cezası verilmesine karar vermiş, 13.4.2002 günlü, 1330 sayılı Başkanlık işlemiyle de durumu anılan şirkete bildirmiştir.

Danıştay Onuncu Dairesi itiraza konu kararla, her iki işleme ilişkin olarak davacı şirketin yürütmenin durdurulması istemini reddetmiştir.

Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca; soruşturmaya dayalı olarak alınan Rekabet Kurulu kararlarında soruşturmada görevli Kurul üyesinin karar aşamasında Kurula katılıp oy kullanmasının tarafsızlık ilkesine aykırı olduğu sonucuna vardığı hususu gözönüne alındığında; Dairesince; soruşturmacı üyenin katılımıyla karara bağlanan 20.7.2001 günlü, 01-35/347-95 sayılı karara ilişkin olarak alınan ve Danıştay Onuncu Dairesinin E:2000/3984 esasına kayıtlı dosyada verilecek esas karar doğrultusunda bir karar verilmesi gerekmektedir.

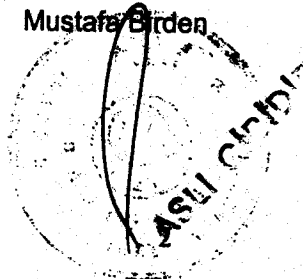
Açıklanan nedenlerle, davacı şirketin itirazının kabulü ile 20.7.2001 günlü 01-35/347-95 sayılı Rekabet Kurulu Kararının uygulanması yönünde tesis edilen dava konusu 8.4.2004 ve 13.4.2004 günlü kararlara yönelik yürütmenin durdurulması kararının kaldırılmasına, 20.7.2001 günlü Rekabet Kurulu Kararının iptali istemiyle açılan dosyada verilecek esas karar doğrultusunda bir karar verilmek üzere dosyanın Onuncu Daireye gönderilmesine, 26.5.2005 günü oyçokluğu ile karar verildi.

Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu

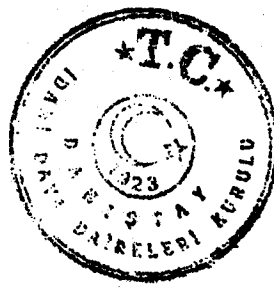
Başkanvekili
Tansel Çölaşan

2.Daire Başkanı
Mustafa Bırdan

11.Daire Başkanı
Mustafa İlhan Dinç



T.C.
DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ
KURULU
YD. İtiraz No: 2005/185



8.Daire Başkanı
Güngör Demirkan

6.Daire Başkanı V.
Banu Dilçin

12.Daire Başkanı
Gülşen Yenişehirli
X

5.Daire Başkanı
Turan Falcıoğlu

2.Daire Üyesi
Kamuran Erbuğa

12.Daire Üyesi
Sabriye Köprülü
X

8.Daire Üyesi
Şevket Apalak
X

8.Daire Üyesi
Ayla Alkılıçım

12.Daire Üyesi
Yücel İrmak

2.Daire Üyesi
Mustafa Yücel Özbilgin

11.Daire Üyesi
Ahmet Hamdi Ünlü
X

6.Daire Üyesi
Nazlı Koçer

11.Daire Üyesi
İzge Nazlıoğlu

5.Daire Üyesi
Günay Erden

5.Daire Üyesi
Esen Erol
X

8.Daire Üyesi
Dr.Tacettin Şimşek

5.Daire Üyesi
Mustafa Kılıçhan
X

11.Daire Üyesi
M.Nihat Turan
X

2.Daire Üyesi
Ayfer Özdemir

6.Daire Üyesi
Habibe Ünal

12.Daire Üyesi
Zeynep Kavlak

6.Daire Üyesi
Zeynep Yılmaz

KARŞI OY

X- 20.7.2001 günlü Rekabet Kurulu Kararının yürütmenin durdurulması isteminin reddi yolundaki Danıştay Onuncu Dairesinin 17.3.2004 günlü, E:2003/3984 sayılı kararına yapılan itirazın Danıştay İdari Dava Daireleri Genel Kurulunun 23.9.2004 günlü, YD. İtiraz No:2004/293 sayılı kararıyla reddedildiği hususu dikkate alındığında, davacı itirazının reddi gerektiği oyuyla karara karşıyız.

12.Daire Başkanı
Gülşen Yenişehirli

12.Daire Üyesi
Sabriye Köprülü

8.Daire Üyesi
Şevket Apalak

11.Daire Üyesi
Ahmet Hamdi Ünlü

5.Daire Üyesi
Esen Erol

5.Daire Üyesi
Mustafa Kılıçhan

11.Daire Üyesi
M.Nihat Turan

K/G

