

Temyiz İsteminde Bulunan (Davalı)

Rekabet Kurumu

Bilkent Plaza B-3 Blok- **Bilkent/ANKARA**

Vekili : Av. Canay Kılıç - Aynı adreste -

Karşı Taraf (Davacı) : Sosyal Güvenlik Kurumu Başkanlığı
(Devredilen Sosyal Sigortalar Kurumu
Başkanlığı) - **Sıhhive/ANKARA**

Vekili : Av. Canay Kılıç - Aynı Yerde

İstemin Özeti : Danıştay Onüçüncü Dairesi'nin

22.6.2005 günlü, E:2005/938, K:2005/3245 sayılı kararının **temyiz** incelenerek bozulması davalı tarafından istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Danıştay Onüçüncü **Dairesi'nce** 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 Akvüz'ün Düşüncesi : Temyiz isteminin reddi **ile** Daire kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

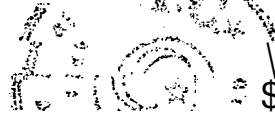
Danıştay Savcısı Ünal Demirci'nin Düşüncesi : Danıştay dava dairelerince verilen kararların temyizen incelenerek **bozulabilmesi** için, 2577 sayılı **İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun** 49. maddesinin birinci fıkrasında belirtilen nedenlerin bulunması gerekmektedir.

Temyiz dilekçesinde öne sürülen hususlar, söz konusu maddede yazılı nedenlerden hiçbirisine uymadığından, istemin reddi ile temyiz edilen Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce verilen kararın onanmasının uygun olacağı düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Hüküm veren Danıştay **İdari** Dava Daireleri Kurulunca dosyanın tekemmül etmiş olduğu anlaşıldığından davalı idarenin yürütmenin durdurulması istemi incelenmeksizin dosya incelendi, gereği görüldü:

Dava, Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı tarafından, tıbbi iyileştirici nitelikteki ortopedi ve travmatoloji sarf malzemeleri ile yine iyileştirici nitelikteki diğer malzemeleri ithal edip Sosyal Sigortalar Kurumu'na satan firmaların 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunu ihlal ettikleri yolunda yapılan şikayetin reddine ilişkin 6.6.2002 tarih ve 02-36/396-1 sayılı Rekabet Kurulu kararının iptali istemiyle açılmıştır.



Danıştay Onüçüncü Dairesi 22.6.2005 günlü, E:2005/938, K:2005/3245 sayılı kararı ile, Kurum kayıtlarına 08.03.2002 tarih ve 1096 sayıyla giren Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı başvurusunda; tıbbi iyileştirici nitelikteki ortopedi ve travmatoloji sarf malzemeleri ile yine iyileştirici nitelikteki diğer malzemelerin, Bakanlığın bağlı kuruluşu olan SSK Başkanlığı ile satan firmalar arasında yapılan protokollerle veya Kurum'ca firmalara verilen taahhütnameli satış yetkisine dayalı olarak satın alınırken bu satın alınış usulünden vazgeçilerek, SSK tarafından 29.12.2001 tarihli Resmi Gazete'de ve Kurum'un web sitesinde tıbbi iyileştirici sarf malzemelerinin hangi fiyat üzerinden ve ne şekilde alınacağıın ilan edildiği, ilanda belirtilen gün ve saatte söz konusu branşlarda Kurum'ca malzeme birim fiyatı olarak ilan edilen bedel üzerinden açık eksiltmeyle ihaleye çıkarılacağıın duyurulduğu, ancak, tıbbi iyileştirici malzemeleri sağlayan firmaların çeşitli bahaneler ileri sürerek ihaleye katılıp fiyat vermedikleri gibi, insan sağlığını ve hayatını dikkate almaksızın Kurum hastanelerindeki konsinye malzemelerini geri çektikleri ve bununla da kalınmayarak malzeme teslimlerini 01.02.2002 tarihinden itibaren durdurdukları iddia edilerek firmaların eylemlerinin 4054 sayılı Kanun'un ilgili maddedeki çerçevesinde değerlendirilerek gerekli işlemlerin yapılmasının istenildiği, bu iddialarla ilgili olarak ön araştırma raporunu görüşen Rekabet Kurulu tarafından, şikayet konusu iddiaların 4054 sayılı Kanununun 4. maddesi kapsamında bir ihlal olarak kabul edilemeyeceğine, dolayısıyla iddialara yönelik olarak soruşturma açılmasına gerek bulunmadığına karar verildiği; ancak davacı Kurum tarafından dosyaya sunulan Ankara Devlet Güvenlik Mahkemesi Cumhuriyet Başsavcılığı'nın Hz.No:2002/442 sayılı iddianamesinin incelenmesinden, ihale işlemlerine firmaların fiyatlarının düşmesi endişesi içinde tavır koydukları ve genellikle ihalelere katılmadıkları, yine bazı ihalelere katılmakla birlikte, aralarında ihale öncesi anlaşmalarından belli bir sıra dahilinde malzeme sattıkları, bunun sonucu olarak rekabet ortamının oluşmamasından dolayı fiyatlarda herhangi bir düşmenin sağlanamadığı, böylece toplu alım yöntemiyle yaratılacak rekabet sayesinde malzeme bedellerinin düşeceğini amaçlayan SSK yetkililerinin bu amaçlarına ulaşamadıkları, sonuçta da SSK'ya tıbbi malzeme sağlayan firmaların rekabeti ortadan kaldırmak amacıyla aralarında anlaşmaları ve birlikte hareket ettiklerine ilişkin olarak 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında soruşturma açılmasını gerektirecek nitelikte bilgi ve belgeler bulunduğuın anlaşıldığı, bu durumda şikayet konusu iddialarla ilgili olarak yeterli inceleme ve araştırma yapılmadığı sonucuna ulaşıldığından, soruşturma açılmaması yönünde alınan dava konusu Rekabet Kurulu kararında 4054 sayılı Kanun'a uyarlık görülmediği gerekçesiyle, dava konusu 6.6.2002 tarih ve 02-36/396-1 sayılı Rekabet Kurulu kararının iptaline karar vermiştir.

T.C.
DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ
KURULU
Esas **No:2005/2187**
Karar No:2008/2334

Davalı **idare**, Ankara Devlet Güvenlik **Mahkemesi** Başsavcılığının hazırladığı iddianamenin Rekabet Kurulu kararından sonra olduğunu, kaldı ki, Kurumlarınca, dava konusu olayla ilgili olarak yeni bir soruşturma açıldığı ve **16.3.2007** tarihinde nihai bir karar verildiğini belirterek karar temyiz etmekte ve bozulmasını istemektedir.

Temyiz edilen kararla ilgili dosyanın incelenmesinden; Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce verilen kararın usul ve hukuka uygun bulunduğu, dilekçede ileri sürülen temyiz nedenlerinin kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığı anlaşıldığından, davalı idarenin temyiz isteminin reddine, Danıştay Onüçüncü **Dairesi'nin** 22.6.2005 günlü, E:2005/938, **K:2005/3245** sayılı kararının ONANMASINA, 18.12.2008 gününde oybirliği ile karar verildi.

Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulu

Danıştay Başkanvekili
Sinan Yörükoğlu

12. Daire Başkanı
Yücel **İrmak**

10. Daire Başkanı
Mehmet Ünlüçay

8. Daire Başkanı
Ayla Alkivılcım

2. Daire Başkanı
Kamuran Erbuğa

11. Daire Başkanı
Ahmet **Hamdi Ünlü**

6. Daire Başkan V.
Banu **Dilçin**

5. Daire Başkan V
Salih Er

12. Daire Üyesi
Sabriye Köprülü

6. Daire Üyesi
Nazlı Koçer

2. Daire Üyesi
Murat Cebeci

5. Daire Üyesi
Günay Erden

8. Daire Üyesi
Yeniay'Kaya

6. Daire Üyesi
Levent **Artuk**

2. Daire Üyesi
Kırdar Özsoylu



T.C.
DANIŞTAY
İDARİ DAVA DAİRELERİ
KURULU
Esas No:2005/2187
Karar No:2008/2334

5. Daire Üyesi
Sadri Bozkurt

2. Daire Üyesi
Ayla Güneş

6. Daire Üyesi
Zeynep Yılmaz

8. Daire Üyesi
Sıddık Yıldız

10. Daire Üyesi
Nüket Yoklamacıoğlu

8. Daire Üyesi
Atıl Üzelgün

5. Daire Üyesi
Hayrettin Kadroğlu

10. Daire Üyesi
İbrahim Berberoğlu

11. Daire Üyesi
Hüseyin Poroy

12. Daire Üyesi
Erkan Cantekin

10. Daire Üyesi
Tülin Özdemir

11. Daire Üyesi
M.Temel Koçaklar

12. Daire Üyesi
Mevlüt Çetinkaya

11. Daire Üyesi
Namık Kemal Ergani

A/D-30.12.2008/5.1.