

BİLGİ TEKNOLOJİLERİ VE İLETİŞİM KURULU KARARI

Karar Tarihi :27.04.2010
Karar No :2010/DK-07/266
Gündem Konusu :Turkcell-2009/149 sayılı Kurul Kararı Uygulaması.

KARAR

25.03.2009 tarih ve 2009/DK-07/149 sayılı Kurul Kararı'nın 2 nci maddesi (b) fıkrası ile; Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş. (Turkcell), diğer işletmecilere uyguladığı dakika başına ağırlıklı ortalama çağrı sonlandırma ücretinin (toptan ücretin), her bir abonelik paketi bazında kullanıma bağlı olarak ortaya çıkan dakika başına ortalama şebeke içi tarifeleri (perakende ücreti) geçmemesinin sağlanmasına yönelik tedbirleri almakla yükümlü kılınmıştır. Ayrıca, söz konusu Karar'ın 2 nci maddesinin (g) fıkrası gereğince, Turkcell'in aynı maddenin (b) fıkrasının gereğini sağlayıp sağlamadığı hususundaki açıklamaları ve yapılacak hesaplamalara ilişkin kullanılan tüm bilgi ve formülleri, 3'er (üçer) aylık dönemler itibarıyla Kurumumuza sunması gerekmektedir.

25.03.2009 tarih ve 2009/DK-07/149 sayılı Kurul Kararının tebliğinin ardından, anılan Kurul Kararının 2 nci maddesinin (b) fıkrası hükmünün yerine getirilip getirilmediğini ortaya koymak amacıyla üçer aylık dönemler için Turkcell tarafından hazırlanan bilgi ve açıklamalar Kurumumuza sunulmuştur. Bu çerçevede, Turkcell'in Kasım 2009 - Ocak 2010 dönemine yönelik olarak 15.02.2010 tarih ve RTE/110613 sayılı yazısı ile sunmuş olduğu bilgi ve açıklamaların incelenmesinin ardından konuya ilişkin gerekli değerlendirmelerin yapılabilmesi amacıyla ihtiyaç duyulan bazı ilave bilgi, belge ve açıklamalar 08.03.2010 tarih ve 18197-7875 sayılı Kurumumuz yazısı ile talep edilmiştir. Turkcell'in 16.03.2010 tarih ve RTE/114127 sayılı yazısı ve 24.03.2010 tarih ve RTE/115510 sayılı yazısı ile ilave bilgi ve açıklamalar Kurumumuza sunulmuştur. Turkcell'in Kurumumuza sunduğu bilgi ve açıklamalar, söz konusu Kurul Kararı ve ilgili mevzuat çerçevesinde değerlendirmeye alınmıştır. Bu kapsamda; 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun 4, 6, 7 ve 60 ıncı maddeleri, 05/09/2004 tarih ve 25574 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan *Telekomünikasyon Kurumu Tarafından İşletmecilere Uygulanacak İdari Para Cezaları İle Diğer Müeyyide ve Tedbirler Hakkında Yönetmeliğin* 34 üncü maddesi ve ilgili sair mevzuata dayanılarak konuya ilişkin düzenleme haklarımız saklı kalmak kaydıyla;

- 1) Turkcell tarafından *BizBize Kamu HerYöne 1200* Tarife Seçeneği 21.04.2009 tarih ve RTE/81135 sayılı yazı ile Kurumumuza sunulmuştur. Söz konusu yazıda, anılan tarife seçeneğinin 29.04.2009 tarihinde uygulamaya gireceği ve belirtilen tarife ve koşullarla 01.01.2011 tarihine kadar tüketicilere hizmet sunulacağı belirtilmiştir. 25.03.2009 tarih ve 2009/DK-07/149 sayılı Kurul Kararı ise 22.04.2009 tarih ve 27633-14766 sayılı Kurumumuz yazısı ile Turkcell'e 28.04.2009 tarihinde tebliğ edilmiştir. Bunun yanı sıra, söz konusu Kurul Kararı 22.04.2009 tarihinde Kurumumuz internet sitesinde yayımlanmak suretiyle başta ilgili taraflar olmak üzere tüm kamuoyuna duyurulmuştur. Dolayısıyla, 25.03.2009 tarih ve 2009/DK-07/149 sayılı Kurul Kararı, *BizBize Kamu HerYöne 1200* Tarife Seçeneği'nin uygulamaya girdiği 29.04.2009 tarihinden önce Kurumumuz internet sitesinde yayımlanmak suretiyle ve bilahare yazılı bildirim ile Turkcell'e tebliğ edilmiş ve bu işletmeci bakımından hüküm ve sonuç doğurmaya başlamıştır. Turkcell, söz konusu Kurul Kararının içeriğine vakıf ve muhtemel etkilerini öngörebilir olduğu halde,

29.04.2009 tarihinde anılan tarife seçeneğini tüketicilerin tercih ve istifadesine sunmuş ve belirli bir süre hiç değiştirmeden uygulamıştır.

Diğer taraftan, Turkcell'in *BizBize Kamu HerYöne 1200 alt seçeneğinin* tanıtımında 2011 yılına kadar aynı koşullarla hizmet sunulacağı taahhüdünde bulunmasına rağmen Turkcell tarafından 08.07.2009 tarih ve RTE/88252 sayılı bildirim ve 27.08.2009 tarih ve RTE/94308 sayılı bildirimler kapsamında ahde vefa ve sözleşmeye bağlılık kurallarının gereklerine aykırı tarife değişikliği yapılması nedeniyle, konunun tüketici hakları yönüyle değerlendirilmesi sonucunda 15.10.2009 tarih ve 2009/DK-10/529 sayılı Kurul Kararı alınmıştır. Anılan Karar ile; "21.04.2009 tarih ve RTE/81135 sayılı yazı ile Kurumumuza bildirilen, ilgili basın ve yayın organlarında Turkcell tarafından uygulamaya konulması taahhüt edilen şart ve koşullar ile "BizBize Kamu Her Yöne 1200" tarife seçeneğinin sunulabilmesi için gerekli işlemlerin Turkcell tarafından 1 ay içinde yapılması" ve "21.04.2009 tarih ve RTE/81135 sayılı yazı ile Kurumumuza bildirilen "BizBize Kamu Her Yöne 1200" tarife seçeneğinde yapılan değişiklik neticesinde abonelerden tahsil edilen fazla tutarlara ilişkin oluşan tüm tüketici mağduriyetlerinin giderilmesi için mahsuplaşma ve/veya iade dahil gerekli işlemlerin 2 ay içerisinde Turkcell tarafından yapılması, yapılan işlemler hakkında tüketicilerin ve Kurumumuzun bilgilendirilmesi" hususlarına karar verilmiştir. Söz konusu Kurul Kararının tebliğinin ardından Turkcell söz konusu tarife seçeneğini Kurumumuza bildirdiği ilk haliyle uygulamaya başlamış olup, aynı zamanda söz konusu alt seçenekten faydalanmakta olan abonelerine yönelik gerekli mahsuplaşma işlemlerini gerçekleştirmiştir.

Bunun yanı sıra, Kasım 2009 – Ocak 2010 döneminde gerçekleşen toptan ve perakende tarifelere ilişkin Turkcell tarafından Kurumumuza sunulan bilgiler incelendiğinde; Turkcell tarafından diğer işletmecilere uygulanan dakika başına ağırlıklı ortalama çağrı sonlandırma ücretinin, söz konusu dönem boyunca *BizBize Kamu HerYöne 1200* Tarife Seçeneğinin ağırlıklı ortalama şebeke içi tarifesinin üstünde kaldığı görülmektedir.

Bu itibarla, 25.03.2009 tarih ve 2009/DK-07/149 sayılı Kurul Kararının Kurumumuz internet sayfasında yayımlandığı ve Turkcell'e tebliğ edildiği tarihler de dikkate alındığında; Turkcell'in söz konusu Kurul Kararının muhtemel etkilerini öngörebilir olduğu halde, *BizBize Kamu HerYöne 1200* Tarife Seçeneğini, 01.01.2011 tarihine kadar aynı tarife ve koşullar ile hizmet sunulacağı taahhüdünü de içermek suretiyle 29.04.2009 tarihinde uygulamaya başlamasının, söz konusu Kurul Kararını içerik ve sonuçları itibarıyla etkisizleştirme sonucu doğurduğu ve Turkcell'in söz konusu Kurul Kararının uygulanmasını zorlaştırarak işlevsiz hale getirmeye yönelik bir yaklaşım izlediği anlaşılmaktadır.

Bu çerçevede;

- Turkcell'in yukarıda yer verilen uygulamaları ile 25.03.2009 tarih ve 2009/DK-07/149 sayılı Kurul Kararı'nın 2 nci maddesini etkisiz hale getirmeye çalışması nedeniyle; söz konusu ihlalin niteliği; ihlal neticesinde tüketicilere yönelik doğrudan herhangi bir zararın söz konusu olmadığı; anılan işletmeci tarafından geçmişte benzer nitelikli bir ihlalin gerçekleştirilmediği ve bu nedenle Kurumumuzca idari işlem tesis edilmediği hususları da gözetilmek suretiyle *Telekomünikasyon Kurumu Tarafından İşletmecilere Uygulanacak İdari Para Cezaları İle Diğer Müeyyide ve Tedbirler Hakkında Yönetmeliğin* 34'üncü maddesi gereğince Turkcell hakkında 2008 yılı net satış tutarı olan

8.016.051.327,94 TL'nin % 0,01'i (onbindebiri) oranına tekabül eden tutarda idari para cezasının uygulanması,

- 2) İşbu Kurul Kararının Kurum İnternet sitesinde yayımlanması ve Kararın tamamının ilgili işletmeciye bildirilmesi

hususlarına karar verilmiştir.