

BİLGİ TEKNOLOJİLERİ VE İLETİŞİM KURULU KARARI

Karar Tarihi : 15.10.2019
Karar No : 2019/İK-SDD/234

Gündem Konusu : İnceleme - Uydu Abone Bildirimleri Denetimi

KARAR : Sektörel Denetim Dairesi Başkanlığının hazırladığı takrir ve ekleri incelenmiştir.

05.11.2008 tarihli ve 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun 46'ncı, 52'nci, 59'uncu ve 60'ıncı maddeleri, 07.08.2009 tarihli ve 27312 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu Gelirlerinin Tarh, Tebligat, Tahakkuk, Tahsilât Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik, 28.05.2009 tarihli ve 27241 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği, 15.02.2014 tarihli ve 28914 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu İdari Yaptırımlar Yönetmeliği, 29.12.2014 tarihli ve 2014/DK-YED/683 sayılı Kurul Kararı ile onaylanan "Elektronik Haberleşme Hizmet, Şebeke ve Altyapılarının Tanım, Kapsam ve Süreleri" düzenlemesi, Kurumumuz ile ASENET arasında imzalanmış olan "Bildirim ve/veya Kullanım Hakkı ile Yetkilendirilmiş İşletmecilerin 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun Amir Hükümleri Çerçevesinde Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumuna Ödemek Zorunda Bulundukları Ücretlerin Ödeme Usul ve Esasları Hakkında Sözleşme" hükümleri ve ilgili mevzuat çerçevesinde;

Uydu Haberleşme Hizmeti ve GMPCS Mobil Telefon Hizmeti İşletmeciliği faaliyetlerine ilişkin Kurumumuza gönderilen abone bildirimlerinin doğruluğunun tespiti ile ilgili mevzuat çerçevesinde belirlenmiş olan yükümlülüklerinin yerine getirilip getirilmediğinin tespitine yönelik ASENET Haberleşme Sistemleri İşletmeciliği ve Tic. Ltd. Şti. (ASENET) hakkında yürütülen inceleme sonucunda;

1. 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun "Telsiz ücretleri" başlıklı 46'ncı maddesinin üçüncü fıkrasında yer alan;
"(3) Kurumdan yetki almak suretiyle elektronik haberleşme hizmeti yürüten işletmeciler, kendi sistemlerine dahil her türlü abonenin bu Kanun uyarınca Kuruma ödemek zorunda olduğu telsiz ruhsatname ve yıllık kullanma ücretlerini, abonelerinden Kurum adına tahsil ederek, Kurum tarafından belirlenecek usuller çerçevesinde, Kurum hesaplarına devretmekle yükümlüdürler." hükmü, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu Gelirlerinin Tarh, Tebligat, Tahakkuk, Tahsilât Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik'in "İşletmecilerin sistemlerine dâhil olan abonelere ait ruhsatname ve kullanma ücretlerine ilişkin işlemler" başlıklı 25'inci maddesinin birinci fıkrasında yer alan;
"(1) İşletmeciler, kendi sistemlerine dahil her türlü abonenin Kanun uyarınca Kuruma ödemek zorunda olduğu telsiz ruhsatname ve yıllık kullanma ücretlerini, abonelerinden Kurum adına tahsil ederek, Kurum tarafından belirlenecek usul ve esaslar çerçevesinde, Kurum hesaplarına devretmekle yükümlüdür." hükmü ile aynı maddenin dördüncü fıkrasında yer alan;
"(4) İşletmecinin kendi elektronik haberleşme altyapısı ve abonelerine ait ücretlerin tarh, tahakkuk ve tahsilâtı ile ilgili hususlar protokol, sözleşme ve Kurum düzenlemeleri ile belirlenir." hükmü, Kurumumuz ile ASENET arasında imzalanmış olan "Bildirim ve/veya Kullanım Hakkı ile Yetkilendirilmiş İşletmecilerin 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanununun Amir Hükümleri Çerçevesinde Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumuna Ödemek Zorunda Bulundukları Ücretlerin Ödeme Usul ve Esasları Hakkında Sözleşme"nin "Ruhsatname İşlemleri" başlıklı 4'üncü maddesinin (c) ve (d) bendinde yer alan;
"c. İşletmeci, vermekte olduğu hizmete dahil olan ve hizmetten ayrılan (aboneliği/kullanıcılığı iptal edilen) cihaz sayılarını işlem yapıldığı ayı takip eden ayın son iş günü itibarıyla,
d. İşletmeci, verdiği hizmetteki toplam abone/kullanıcı cihaz sayısını her yılın Ocak ayı içerisinde, BTK'ya bildirecektir." hükmü ile aynı sözleşmenin "Ruhsatname ve Kullanma Ücretleri" başlıklı 5'inci maddesinin (c) ve (d) bendinde yer alan;

"c. İşletmeci, sistemdeki toplam abone/kullanıcı cihazlarına ait yıllık kullanma ücretini yapılacak tahakkuk işlemine istinaden her yılın Şubat ayının son iş günü itibariyle BTK'ya ödeyecektir. Bu ücretlerin tahsili ile ilgili her türlü risk işletmeciye aittir.

d. İşletmeci sisteme ay içinde dahil edilen abone/kullanıcı cihazlarının sayılarına ilişkin bildirim süresini takip eden ayın son iş günü itibariyle ruhsatname ve kullanma ücretlerini BTK'ca yapılacak tahakkuk işlemine istinaden BTK'ya ödeyecektir." hükmüne aykırı olarak;

- Sanko Enerji San. ve Tic. AŞ'ye sunulan GMPCS Mobil Telefon Hizmeti kapsamında; 04.10.2017 tarihinde kullanıma başlanan 1 adet uydu telefonu ile ilgili olarak 30.11.2017 tarihine kadar yapılması gereken bildirimlerin 25.04.2018 tarihinde yapılmış olması ve söz konusu bildirimde kullanıma başlama tarihinin 03.03.2018 olarak belirtilmesi ve söz konusu 1 adet uydu telefonu ile ilgili olarak Ocak 2018 sonuna kadar yapılması gereken 2017 yılı yıl sonu toplam abone/kullanıcı cihaz sayısı bildiriminin yapılmamış olması suretiyle Kurumumuza yanıltıcı nitelikte bildirimde bulunulmuş olması nedeni ile ASENET hakkında; Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu İdari Yaptırımlar Yönetmeliği'nin "Tahakkuka esas bildirimlere ilişkin ihlaller" başlıklı 9'uncu maddesinin ikinci fıkrasında yer alan; "(2) Tahakkuka esas bildirimlerin yanıltıcı olması durumunda işletmecinin bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde ikisine (%2) kadar idari para cezası uygulanır." hükmü, aynı yönetmeliğin "İçtima" başlıklı 41'inci maddesinin ikinci fıkrasında yer alan; "(2) Aynı ihlalin birden fazla işlenmesi halinde her bir ihlale ilişkin olarak ayrı ayrı idari para cezası verilir. ... " hükmü ve Mart 2017 dönemi hatalı abone bildirimi nedeni ile işletmeciye aynı yükümlülük ihlali kapsamında 16.04.2018 tarihli ve 2018/İK-SYD/121 sayılı Kurul Kararı ile idari para cezası uygulandığı da dikkate alınarak aynı yönetmeliğin "Tekerrür" başlıklı 43'üncü maddesinin birinci fıkrasında yer alan; "(1) İdari para cezası uygulanmış bir işletmeci tarafından, üç yıl içinde aynı yükümlülüğün ihlal edilmesi durumunda söz konusu ihlal için, 23 üncü, 24 üncü ve 25 inci maddeler saklı kalmak kaydıyla, uygulanacak idari para cezası işletmecinin bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde üçüne (%3) kadar arttırılabilir." hükmü çerçevesinde; 2017 yılı net satış tutarı (2.029.284,11TL)'nin yüzde bir tam onda iki (%1.2)'si oranında idari para cezası uygulanması,
- Rize Belediye Başkanlığı İtfaiye Müdürlüğü'ne sunulan GMPCS Mobil Telefon Hizmeti kapsamında; 25.04.2018 tarihinde kullanıma başlanan 1 adet uydu telefonu ile ilgili olarak 31.05.2018 tarihine kadar yapılması gereken bildirimlerin 25.10.2018 tarihinde yapılmış olması ve söz konusu bildirimde kullanıma başlama tarihinin 04.09.2018 olarak belirtilmek suretiyle Kurumumuza yanıltıcı nitelikte bildirimde bulunulmuş olması nedeni ile ASENET hakkında; Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu İdari Yaptırımlar Yönetmeliği'nin "Tahakkuka esas bildirimlere ilişkin ihlaller" başlıklı 9'uncu maddesinin ikinci fıkrasında yer alan; "(2) Tahakkuka esas bildirimlerin yanıltıcı olması durumunda işletmecinin bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde ikisine (%2) kadar idari para cezası uygulanır." hükmü, aynı yönetmeliğin "İçtima" başlıklı 41'inci maddesinin ikinci fıkrasında yer alan; "(2) Aynı ihlalin birden fazla işlenmesi halinde her bir ihlale ilişkin olarak ayrı ayrı idari para cezası verilir." hükmü ve Mart 2017 dönemi hatalı abone bildirimi nedeni ile işletmeciye aynı yükümlülük ihlali kapsamında 16.04.2018 tarihli ve 2018/İK-SYD/121 sayılı Kurul Kararı ile idari para cezası uygulandığı da dikkate alınarak aynı yönetmeliğin "Tekerrür" başlıklı 43'üncü maddesinin birinci fıkrasında yer alan; "(1) İdari para cezası uygulanmış bir işletmeci tarafından, üç yıl içinde aynı yükümlülüğün ihlal edilmesi durumunda söz konusu ihlal için, 23 üncü, 24 üncü ve 25 inci maddeler saklı kalmak kaydıyla, uygulanacak idari para cezası işletmecinin bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde üçüne (%3) kadar arttırılabilir." hükmü çerçevesinde; 2017 yılı net satış tutarı (2.029.284,11TL)'nin yüzde bir tam onda bir (%1.1)'i oranında idari para cezası uygulanması,
- Gebze Organize Sanayi Bölgesi'ne sunulan GMPCS Mobil Telefon Hizmeti kapsamında; 17.06.2018 tarihli sözleşme kapsamındaki 1 adet uydu telefonu ile ilgili olarak 31.07.2018 tarihine kadar yapılması gereken bildirimlerin 25.10.2018 tarihinde yapılmış olması ve söz konusu bildirimde kullanıma başlama tarihinin 05.09.2018 olarak belirtilmek suretiyle Kurumumuza yanıltıcı nitelikte bildirimde bulunulmuş olması nedeni ile ASENET hakkında;

Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu İdari Yaptırımlar Yönetmeliği'nin "Tahakkuka esas bildirimlere ilişkin ihlaller" başlıklı 9'uncu maddesinin ikinci fıkrasında yer alan;

"(2) Tahakkuka esas bildirimlerin yanıtıcı olması durumunda işletmecinin bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde ikisine (%2) kadar idari para cezası uygulanır." hükmü, aynı yönetmeliğin "İçtima" başlıklı 41'inci maddesinin ikinci fıkrasında yer alan;

"(2) Aynı ihlalin birden fazla işlenmesi halinde her bir ihlale ilişkin olarak ayrı ayrı idari para cezası verilir." hükmü ve Mart 2017 dönemi hatalı abone bildirimi nedeni ile işletmeciye aynı yükümlülük ihlali kapsamında 16.04.2018 tarihli ve 2018/İK-SYD/121 sayılı Kurul Kararı ile idari para cezası uygulandığı da dikkate alınarak aynı yönetmeliğin "Tekerrür" başlıklı 43'üncü maddesinin birinci fıkrasında yer alan;

"(1) İdari para cezası uygulanmış bir işletmeci tarafından, üç yıl içinde aynı yükümlülüğün ihlal edilmesi durumunda söz konusu ihlal için, 23 üncü, 24 üncü ve 25 inci maddeler saklı kalmak kaydıyla, uygulanacak idari para cezası işletmecinin bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde üçüne (%3) kadar artırılabilir." hükmü çerçevesinde;

2017 yılı net satış tutarı (2.029.284,11TL)'nin yüzde bir tam onda bir (%1.1)'i oranında idari para cezası uygulanması,

2. Kullanıma başlama tarihinin farklı bildirildiği tespit olunan cihazlarla ilgili olarak, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu Gelirlerinin Tarh, Tebligat, Tahakkuk, Tahsilât Usul ve Esasları Hakkında Yönetmelik ve Kurumumuz ile ASENET arasında imzalanmış olan "Bildirim ve/veya Kullanım Hakkı ile Yetkilendirilmiş İşletmecilerin 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun Amir Hükümleri Çerçevesinde Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumuna Ödemek Zorunda Bulundukları Ücretlerin Ödeme Usul ve Esasları Hakkında Sözleşme" hükümleri gereğince işbu Kurul Kararı'nın birinci maddesinde yer alan yanıtıcı bildirimler nedeniyle;

- Kullanıma başlama tarihi 03.03.2018 olarak bildirilen Sanko Enerji San. ve Tic. AŞ'ye ait uydu telefonuna ilişkin kullanıma başlama tarihinin 04.10.2017 olarak,
 - Kullanıma başlama tarihi 04.09.2018 olarak bildirilen Rize Belediye Başkanlığı İtfaiye Müdürlüğü'ne ait uydu telefonuna ilişkin kullanıma başlama tarihinin 30.04.2018 olarak,
 - Kullanıma başlama tarihi 05.09.2018 olarak bildirilen Gebze Organize Sanayi Bölgesi'ne ait uydu telefonuna ilişkin kullanıma başlama tarihinin 17.06.2018 olarak
- esas alınmak suretiyle ASENET tarafından Kurumumuza geriye dönük ödeme yapılması

hususlarına karar verilmiştir.
