

BİLGİ TEKNOLOJİLERİ VE İLETİŞİM KURULU KARARI

Karar Tarihi : 09.10.2012
Karar No : 2012/DK-16/514
Gündem Konusu : Etis Telekom ve Artı Haberleşme İnceleme.

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

28/12/2011 tarihli ve 76466 sayılı Başkanlık Oluru uyarınca; Kurumumuz tarafından Ortak Kullanımlı Telsiz Hizmeti (OKTH) sunmakla yetkilendirilen işletmeci Etis Telekomünikasyon İletişim Sistemleri San. Tic. Ltd. Şti. (Etis Telekom) ve Kurumumuz tarafından yetkilendirilmemiş olan Artı Haberleşme Elektrik Elektronik İnşaat Reklam Matbaacılık Ambalaj ve Turizm ve Tic. Ltd. Şti. (Artı Haberleşme) tarafından OKTH alanlara yetkisizce ve usulüne uygun olmayan şekilde faturalandırma yapılarak hizmet verilip verilmediği ile ilgili olarak, 5809 sayılı Kanun'un 3, 11, 37, 46 ve 60'ıncı maddeleri, Mülga Telekomünikasyon Hizmet ve Altyapılarına İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği'nin 4 ve 35'inci maddeleri, Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği'nin 4, 5, 16, 19 ve 25'inci maddeleri, 03/08/2011 tarihli ve 2011/DK-08/407 sayılı Kurul Kararı ile yürürlüğe giren Elektronik Haberleşme Hizmet, Şebeke ve Altyapılarının Tanım, Kapsam ve Süreleri konulu Kararın "Ortak Kullanımlı Telsiz Hizmetleri" başlıklı 2.2. maddesi, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu Gelirlerinin Tarh, Tebligat, Tahakkuk, Tahsilât Usul ve Esasları Hakkında Yönetmeliğin 11'inci maddesi, Telekomünikasyon Kurumu Tarafından İşletmecilere Uygulanacak İdari Para Cezaları İle Diğer Müeyyide ve Tedbirler Hakkında Yönetmeliğin 9, 10, 32 ve 34'üncü maddeleri ve ilgili diğer mevzuat hükümleri çerçevesinde yürütülen inceleme neticesinde;

1- Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği'nin "Genel ilkeler" başlıklı 5'inci maddesinin dördüncü fıkrasında yer alan "*İşletmeci, yetkilendirildiği kapsamda elektronik haberleşme hizmeti sunabilir ve/veya elektronik haberleşme şebekesi veya altyapısı kurup işletebilir.*" hükmüne, Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği'nin "İşletmecilerin hak ve yükümlülükleri" başlıklı 19'uncu maddenin birinci fıkrasının (m) bendinde yer alan "*Altyapı kurma: İşletmeci, yetkilendirildiği hizmet kapsamında gereken yazılım ve cihazları kendisi kurabilir. Bunların dışında kalan tüm altyapıyı aksi Elektronik Haberleşme Hizmet, Şebeke ve Altyapılarının Tanım, Kapsam ve Süresinde belirtilmedikçe ilgili mevzuata uygun olarak diğer işletmecilerden temin edebilir ve/veya ilgili yetkilendirmeyi alıp kendi altyapısını kurabilir. Ayrıca işletmeci altyapılarını, gelişen teknolojilere göre geliştirmek ve ilgili mevzuat çerçevesinde diğer işletmecilere kullanırmak hakkına sahiptir.*" hükmüne ve 03/08/2011 tarihli ve 2011/DK-08/407 sayılı Kurul Kararı ile yürürlüğe giren Elektronik Haberleşme Hizmet, Şebeke ve Altyapılarının Tanım, Kapsam ve Süreleri konulu kararın, "Ortak

Kullanımlı Telsiz Hizmetleri” başlıklı 2.2. maddesinde yer alan hükme aykırı olarak, OKTH altyapısını, OKTH yetkilendirmesi bulunmayan Artı Haberleşme’ye OKTH sunumu yapacak şekilde kullandırması nedeniyle Etis Telekom hakkında, 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu’nun “Kurumun yetkisi ve idarî yaptırımlar” başlıklı 60’ıncı maddesinin birinci fıkrasında yer alan “*Kurum; mevzuata, kullanım hakkı ve diğer yetkilendirme şartlarına uyulmasını izleme ve denetlemeye, aykırılık halinde işletmecilere bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde üçüne kadar idarî para cezası uygulamaya...yetkilidir.*” hükmü, Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği’nin “İdari yaptırımlar” başlıklı 25’inci maddesi “(1) *İşletmeci faaliyetlerinin yetkilendirme kapsamındaki yükümlülükler ve ilgili mevzuata aykırı olması durumunda, işletmeciye Kanun ve ilgili diğer mevzuat uyarınca idari para cezası veya diğer yaptırımlar ile tedbirler uygulanır.*” hükmü, Telekomünikasyon Kurumu Tarafından İşletmecilere Uygulanacak İdari Para Cezaları İle Diğer Müeyyide ve Tedbirler Hakkında Yönetmeliğin “Hüküm Bulunmayan Haller” başlıklı 34’üncü maddesinde yer alan “*Bu Yönetmelikte düzenlenmemiş olmakla birlikte, İşletmecilerin faaliyetlerinin mevzuat ve yetki belgesi şartlarına aykırı durumlarının tespit edildiği diğer hallerde Kurul Kararına göre işlem yapılır.*” hükmü ve aynı Yönetmeliğin 32’nci maddesi kapsamında, söz konusu ihlalin 2006 yılından incelemenin yapıldığı 2011 yılı sonuna kadar devam ettiği hususu da gözetilerek, 2011 yılı net satış tutarının (₺69.537,23)¹ % 1 (yüzde bir) i oranında idari para cezası uygulanması,

2- Etis Telekom tarafından OKTH nedeniyle oluşan ücretin abonelerine fatura edilmesi gerekirken, Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği’nin “İşletmecilerin hak ve yükümlülükleri” başlıklı 19’uncu maddenin birinci fıkrasının (o) bendine aykırı olarak, Etis Telekom yerine Artı Haberleşme tarafından fatura edilen tutarların, 2006 yılında ₺51.511,43, 2007 yılında ₺35.779,17, 2008 yılında ₺53.867,85, 2009 yılında ₺52.592,23, 2010 yılında ₺42.155,00 ve 2011 yılında ₺38.162,85 olarak tespit edildiği, Etis Telekom tarafından, yapılan ödemeler dikkate alınarak yapılan hesaplama neticesinde; KMKP/İdari Ücret matrah tutarlarının % 0,35 (on binde otuz beş)’ine tekabül eden;

- 2006 yılı için ₺66,35 KMKP farkı tutarının 30/04/2007 tarihinden,
- 2009 yılı için ₺184,08 idari ücret farkı tutarının 30/04/2010 tarihinden,
- 2010 yılı için ₺142,54 idari ücret farkı tutarının 30/04/2011 tarihinden,
- 2011 yılı için ₺133,57 idari ücret farkı tutarının 30/04/2012 tarihinden

¹ İdari para cezasının uygulanacağı matrah olarak; Etis Telekom’un beyan ettiği 2011 yılı Net satış tutarı olan 31.374,38 TL’ye, Etis Telekom tarafından fatura edilmesi gerekirken Artı Haberleşme tarafından düzenlenen faturalar nedeniyle Etis Telekom’un azalan geliri kadar (38.162,85 TL) tutarda gelirin eklenmesi suretiyle bulunan meblağın olması gerektiği değerlendirilmiştir.

ödeme tarihine kadar 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanun'un 51'inci maddesine göre hesaplanacak gecikme zammı oranı kadar faiziyle birlikte Kurumumuza ödenmesi,

3- Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği'nin "İşletmecilerin hak ve yükümlülükleri" başlıklı 19'uncu maddenin birinci fıkrasının (o) bendine aykırı olarak, bazı abonelerinden OKTH gelirlerini tahsile yönelik fatura düzenlemesi gerekirken düzenlemeyip, bu abonelerden elde edilen gelirleri Artı Haberleşme'nin tahsil etmesine izin vermesi ve Kuruma KMKP/İdari ücretin az ödenmesine sebebiyet vermesi nedeniyle Etis Telekom hakkında, 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun "Kurumun yetkisi ve idarî yaptırımlar" başlıklı 60'ıncı maddesinin birinci fıkrasında yer alan "*Kurum; mevzuata, kullanım hakkı ve diğer yetkilendirme şartlarına uyulmasını izleme ve denetlemeye, aykırılık halinde işletmecilere bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde üçüne kadar idarî para cezası uygulamaya...yetkilidir.*" hükmü, Elektronik Haberleşme Sektörüne İlişkin Yetkilendirme Yönetmeliği'nin "İdari yaptırımlar" başlıklı 25'inci maddesinde yer alan "*(1) İşletmeci faaliyetlerinin yetkilendirme kapsamındaki yükümlülüklerle ve ilgili mevzuata aykırı olması durumunda, işletmeciye Kanun ve ilgili diğer mevzuat uyarınca idari para cezası veya diğer yaptırımlar ile tedbirler uygulanır.*" hükmü, Telekomünikasyon Kurumu Tarafından İşletmecilere Uygulanacak İdari Para Cezaları İle Diğer Müeyyide ve Tedbirler Hakkında Yönetmeliğin "Hüküm Bulunmayan Haller" başlıklı 34 üncü maddesinde yer alan "*Bu Yönetmelikte düzenlenmemiş olmakla birlikte, İşletmecilerin faaliyetlerinin mevzuat ve yetki belgesi şartlarına aykırı durumlarının tespit edildiği diğer hallerde Kurul Kararına göre işlem yapılır.*" hükmü ve aynı Yönetmeliğin 32'nci maddesi kapsamında, söz konusu ihlalin 2006 yılından incelemenin yapıldığı 2011 yılı sonuna kadar devam ettiği hususu da gözetilerek, 2011 yılı net satış tutarının (₺69.537,23) % 0,25 (on binde yirmi beş) i oranında idari para cezası uygulanması,

4- 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun "Telsiz kurma ve kullanma izni, telsiz ruhsatnamesi ve kullanıma ilişkin esaslar" başlıklı 37'nci maddesinde yer alan "*(1) Radyo ve televizyon yayınlarına ilişkin ilgili kanununda belirtilen hükümler saklı kalmak kaydıyla, Kurum düzenlemelerinde belirtilen ve işletilmesi için frekans tahsisine ihtiyaç gösteren telsiz cihaz veya sistemi kullanıcıları, telsiz kurma ile kullanma izni ve telsiz ruhsatnamesi almak zorundadır. Bu kapsamdaki kullanıcılar telsiz cihaz veya sistemlerini Kurum düzenlemeleri ve telsiz ruhsatnamesinde belirtilen esaslara uygun olarak kurmak ve kullanmak mecburiyetindedirler.*" hükmüne aykırı olarak, Aydın ilinde bulunan SS Selçuk Kuşadası Mot. Taş. ve Belediye Garajı Kooperatifi isimli abonesinin 2 nci kanal olarak kullandığı Tx/Rx:462.0125 Mhz simpleks frekans kanalı Etis Telekom'a tahsis edilmediği halde, 2006 yılından bugüne kadar izinsiz olarak kullanması nedeniyle Etis Telekom hakkında, 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun "Kurumun yetkisi ve idarî yaptırımlar" başlıklı 60'ıncı maddesinin birinci fıkrasında yer alan hüküm, Telekomünikasyon Kurumu Tarafından İşletmecilere Uygulanacak İdari Para Cezaları ile Diğer Müeyyide ve

Tedbirler Hakkında Yönetmelik”in “İşletmecinin Cirousunun % 1’ine (yüzde bir) Kadar Uygulanacak İdari Para Cezaları” başlıklı 10’uncu maddesinin (i) bendinde yer alan *“Kurum tarafından tahsis edilen frekans dışında izinsiz frekans kullanıldığıının tespit edilmesi”* hükmü ve aynı Yönetmeliğin 32’nci maddesi kapsamında, söz konusu ihlalin 2006 yılından incelemenin yapıldığı 2011 yılı sonuna kadar devam ettiği hususu da gözetilerek, 2011 yılı net satış tutarının (₺69.537,23) % 0,021 (yüzbinde yirmi bir) i oranında idari para cezası uygulanması,

5- Etis Telekom’un Aydın ilinde 2006 yılından bugüne kadar kullanmış olduğu söz konusu simpleks frekans kanalına ilişkin olarak **ruhsatname ve kullanma ücretinin** Kuruma ödenmediği tespit edilmiş olup, 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu’nun “Telsiz ücretleri” başlıklı 46’nci maddesinde 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 “Telsiz sistem ve cihazlarının Kuruma bildirilmemesi” başlıklı 11’inci maddesinde yer alan *“(1) İşletmeciler ile bu hizmetten yararlanan abonelere ait telsiz sistem ve cihazlarının Kuruma bildirilmemesi ve bu hususun Kurumca tespiti halinde, aboneliğin tesis edildiği tarih olarak, işletmeci ile abonesi arasında yapılan katılım sözleşmesi tarihi esas alınır. Sözleşmenin olmadığı durumlarda işletmeci kayıtlarında yapılan inceleme sonucu tespit edilen bilgiler arasında, belirlenen ilk tarih esas alınır.*

(2) Söz konusu tarih itibariyle tarhı gerçekleştirilen telsiz ücretlerine, işletmecilerle yapılan protokol veya sözleşme hükümlerinde düzenlenen usule göre gecikme faizi uygulanır.” hükmü, Telekomünikasyon Kurumu Tarafından İşletmecilere Uygulanacak İdari Para Cezaları ile Diğer Müeyyide ve Tedbirler Hakkında Yönetmelik”in “Tahakkuka Esas Bildirimlerin Yapılmaması” başlıklı 9’uncu maddesinde yer alan *“İşletmeciler tarafından frekans kullanımından dolayı tahakkuka esas bildirimlerin süresi içinde Kuruma yapılmaması veya yanlış bildirimde bulunması durumunda; ilgili işletmeci ilk seferinde uyarılarak tahakkuka esas bildirimin gönderilmesi istenir. İşletmeci uyarıya rağmen bildirim göndermediği takdirde işletmecinin bir önceki takvim yılına ait cirousunun %1’ine (yüzde bir) kadar idari para cezası uygulanır. Bu hükmün uygulanmasında her bir bildirim ayrı ayrı dikkate alınır.”* hükmü kapsamında, İzmir Bölge Müdürlüğü tarafından 2006 yılından itibaren izinsiz kullanılan simpleks frekans kanalına ilişkin ruhsatname ve kullanma ücretlerinin hesaplamasının yapılarak bildirimin yapılması ve tahsilâtının takip edilmesi,

6- Etis Telekom’un Aydın ilinde 28/05/2009 tarihinden bugüne kadar kullanmış olduğu söz konusu 1 adet simpleks frekans kanalına ilişkin olarak **kullanım hakkı ücretinin** Hazine Müsteşarlığına ödenmediği tespit edilmiş olup, 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu’nun “Yetkilendirme ücreti” başlıklı 11’nci maddesinin dördüncü fıkrasında yer alan *“Kaynakların kullanım hakkının verilmesine ve söz*

konusu kaynakların etkin bir şekilde kullanılmasının teminine yönelik olarak kullanım hakkı ücreti alınır.” hükmü kapsamında, Etis Telekom’dan Aydın ilinde izinsiz kullanmış olduğu 1 adet simpleks frekans kanalına ilişkin kullanım hakkı ücreti olarak;

- 2009 yılı için ₺148,68 tutarının 28/05/2009 tarihinden,
- 2010 yılı için ₺151,95 tutarının 28/05/2010 tarihinden,
- 2011 yılı için ₺163,65 tutarının 28/05/2011 tarihinden,
- 2012 yılı için ₺120,29 tutarının 28/05/2012 tarihinden

ödeme tarihine kadar 6183 sayılı Amme Alacaklarının Tahsil Usulü Hakkında Kanun’un 51’inci maddesine göre hesaplanacak gecikme zammı oranı kadar faiziyle birlikte Hazine Müsteşarlığına ödenmesi,

hususlarına karar verilmiştir.