

BİLGİ TEKNOLOJİLERİ VE İLETİŞİM KURULU
KARARI

Karar Tarihi : 16.04.2019
Karar No : 2019/DK-SDD/107

Gündem Konusu : İnceleme (OKTH Denetimi)

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

Antalya ilindeki OKTH İşletmeciliği faaliyetlerine yönelik yükümlülüklerine istinaden Avrasya Telsiz ve Haberleşme Sistemleri Ltd. Şti. (Avrasya Telsiz) nezdinde yürütülen inceleme sonucunda;

1. 05.11.2008 tarihli ve 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun "Telsiz ücretleri" başlıklı 46'ncı maddesinin üçüncü fıkrasında yer alan;

"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, 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" in "İşletmecilerin sistemlerine dâhil olan abonelere ait ruhsatname ve kullanma ücretlerine ilişkin işlemler" başlıklı 25'inci maddesinin birinci fıkrasında yer alan;

"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 dördüncü fıkrasında yer alan;

"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 Avrasya Telsiz 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 Buldukları Ücretlerin Ödeme Usul ve Esasları Hakkında Sözleşme"nin "Ruhsatname İşlemleri" başlıklı 4'üncü maddesinin (c) bendinde yer alan;

*"İşletmeci, vermekte olduğu hizmete dahil olan ve hizmetten ayrılan (aboneliği/kullanıcılığı iptal edilen) cihaz sayılarını **işlemin yapıldığı ayı takip eden ayın son iş günü itibariyle,**"*

hükmü ve aynı maddenin (d) bendinde yer alan;

*"İşletmeci, verdiği hizmetteki **toplam abone/kullanıcı cihaz sayısını her yılın Ocak ayı içerisinde, BTK'ya bildirecektir.**"*

hükmü ile "Ruhsatname ve Kullanma Ücretleri" başlıklı 5'inci maddesinin (c) bendinde yer alan;

"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."

hükmü ve aynı maddenin (d) bendinde yer alan;

"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;

Avrasya Telsiz abonesi olan;

- TDT Havacılık Bakım Ticaret AŞ,
- Tailwind Havayolları AŞ'ye,
- Sistem Güvenlik'e,
- Türk Hava Yolları Anonim Ortaklığı'na,
- Çelebi Hava Servis AŞ'ye,
- Gözen Güvenlik Hizm. Tic. AŞ'ye,

- Sun Ekspres'e,
 - TGS Yer Hizmetleri AŞ'ye
- ait sırası ile;
- TDT Havacılık Bakım Ticaret AŞ'ye sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2014 yılında kullanıma başlanan 2 adet el telsizi,
 - TDT Havacılık Bakım Ticaret AŞ'ye sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2015 yılında kullanıma başlanan 1 adet el telsizi,
 - Tailwind Havayolları AŞ'ye sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2018 yılında kullanıma başlanan 3 adet el telsizi,
 - Sistem Güvenlik'e sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2017 yılında kullanıma başlanan 7 adet el telsizi,
 - Sistem Güvenlik'e sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2018 yılında kullanıma başlanan 9 adet el telsizi,
 - Türk Hava Yolları Anonim Ortaklığı'na sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2018 yılında kullanıma başlanan 5 adet el telsizi,
 - Çelebi Hava Servis AŞ'ye sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2017 yılında kullanıma başlanan 4 adet el telsizi,
 - Gözen Güvenlik Hizm. Tic. AŞ'ye sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2018 yılında kullanıma başlanan 27 adet el telsizi,
 - Sun Ekspres'e sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2018 yılında kullanıma başlanan 6 adet el telsizi,
 - TGS Yer Hizmetleri AŞ'ye OKTH hizmeti kapsamında 2017 yılında kullanıma başlanan 8 adet el telsizi,
 - TGS Yer Hizmetleri AŞ'ye sunulan OKTH hizmeti kapsamında 2017 yılında kullanıma başlanan 11 adet araç telsizi

olmak üzere toplam **83 adet cihaz** (el/araç telsizi)'in

- Kullanıma başlama tarihlerinden itibaren takip eden ayın son iş gününe kadar Kurumumuza yapılması gereken bildirimlerinin yapılmamış olması,
- 2015, 2016, 2017 ve 2018 yılları için her yılın Ocak ayı içerisinde Kurumumuza yapılması gereken toplam abone/kullanıcı cihaz sayısı bildirimlerinin yanlış olması

nedenleriyle 15.02.2014 tarihli ve 28914 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan "Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu İdari Yaptırımlar Yönetmeliği" nin "Tahakkuka esas bildirimlere ilişkin ihlaller" başlıklı 9'uncu maddesinin birinci fıkrasında yer alan;

"Tahakkuka esas bildirimlerin Kuruma süresi içinde ve eksiksiz olarak yapılmaması veya yanlış bildirimde bulunulması durumunda işletmecinin bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde birine (%1) kadar idari para cezası uygulanır."

hükmü, "İçtima" başlıklı 41'inci maddesinin ikinci fıkrasında yer alan;

"Aynı ihlalin birden fazla işlenmesi halinde her bir ihlale ilişkin olarak ayrı ayrı idari para cezası verilir. ..."

hükmü ile "Yaptırım ölçütleri" başlıklı 44'üncü maddesindeki ölçütler dikkate alınarak, İşletmecinin Kurum düzenlemelerine uyum konusunda azami özeni göstermesi yönünde ihtar edilmesi,

2. 05.11.2008 tarihli ve 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu'nun "Hizmet kalitesi" başlıklı 52'nci maddesinin dördüncü fıkrasında yer alan;

"İşletmeciler, her hal ve şartta doğru faturalama yapma ve fatura içeriği ile ilgili ihtilaf durumunda ispat yükümlülüğündedirler."

hükmüne aykırı olarak, 05.12.2017 tarihli ve 30261 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 7061 sayılı Bazı Vergi Kanunları ile Diğer Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanun'un 10'uncu maddesi hükmü gereğince sunulmakta olan OKTH hizmeti kapsamında abonelere kesilen faturalarda uygulanacak Özel İletişim Vergisinin 01.01.2018 tarihinden itibaren %7,5 oranında uygulanması gerekirken 2018 yılına ait OKTH hizmet bedeli faturalarında Özel İletişim Vergisi oranının %25 olarak uygulanması suretiyle yanlış faturalandırma yapılmasına istinaden Avrasya Telsiz hakkında;

15.02.2014 tarihli ve 28914 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan "Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumu İdari Yaptırımlar Yönetmeliği" nin "Tüketici haklarına ilişkin ihlaller" başlıklı 12'nci maddesinin birinci fıkrasında yer alan;

“Aşağıda belirtilen hallerde işletmecinin bir önceki takvim yılındaki net satışlarının belirtilen oranına kadar idari para cezası uygulanır:

a) İşletmecinin; ... 2) Doğru faturalama yapmaya ilişkin ilgili mevzuatta yer alan yükümlülüğünü yerine getirmemesi, ... halinde işletmecinin bir önceki takvim yılındaki net satışlarının yüzde ikisine (%2) kadar idari para cezası uygulanır.”

hükmü ile “Yaptırım ölçütleri” başlıklı 44’üncü maddesindeki ölçütler dikkate alınarak tespiti yapılan ihlale yönelik idari yaptırım uygulanmasına yer olmadığı,

3. İşbu Kurul Kararı’nın 1’inci maddesi kapsamında 2014, 2015, 2016, 2017 ve 2018 yılı bildirimlerinde hiç bildirim yapılmadığı ve/veya eksik/yanlış bildirildiği tespit olunan cihazlarla ilgili olarak, 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 ile Bildirim ve/veya Kullanım Hakkı ile Yetkilendirilmiş İşletmecilerin 5809 sayılı Elektronik Haberleşme Kanunu’nun Amir Hükümleri Çerçevesinde Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurumuna Ödemek Zorunda Buldukları Ücretlerin Ödeme Usul ve Esasları Hakkında Sözleşme gereğince, tahakkuk edecek fark ücretlerin Avrasya Telsiz tarafından Kurumumuza ödenmesi,
4. İşbu Kurul Kararı’nın 2’inci maddesi kapsamında 7061 sayılı Kanun’un, Özel İletişim Vergisi oranının %7,5 olarak uygulanmasına ilişkin hükmünün 01.01.2018 tarihinden itibaren yürürlüğe girmiş olduğu, 01.01.2018 tarihinden itibaren Avrasya Telsiz tarafından işbu denetim kapsamında yer alan aboneler ile ülke genelinde sunulan OKTH hizmeti kapsamındaki diğer aboneler olmak üzere söz konusu abonelerin tamamı için sunulan OKTH hizmetine istinaden; Kanun ile öngörülen orandan (%7,5) daha yüksek bir oranda (%25) Özel İletişim Vergisi kesilmek suretiyle abonelerden haksız olarak fazladan alınan ücretlerin, Bilgi Teknolojileri ve İletişim Kurulu’nun 01.03.2018 tarihli ve 2018/DK-THD/57 sayılı Kurul Kararı ile yürürlüğe giren “Abonelere Yapılacak İadelerde Uygulanacak Usul ve Esaslar” çerçevesinde ilgili abonelere iade edilmesi,

hususlarına karar verilmiştir.
