

T.C.
ANKARA
16. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2013/1130
KARAR NO : 2014/1767

DAVACI : AVRUPA ELEKTRONİK YAYINCILIK A.Ş.
Hacı Osman Bayırı No:65 Sarıyer/İSTANBUL

DAVALI : RADYO TELEVİZYON ÜST KURULU/ANKARA
VEKİLİ : AV. ÖZLEM ALLIOĞLU - Aynı yerde

DAVANIN ÖZETİ : Davacı şirket tarafından, belirttiği yerleşim yerlerinde yayın yapmak üzere frekans tahsisi yapıp, yıllık kanal/frekansı kullanım ücretinin tahakkuk ettirilerek bildirilmesi talebinin reddine ilişkin, Radyo ve Televizyon Üst Kurulu'nun 06.06.2013 tarih ve 007518 sayılı işleminin iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Davacı yayın kuruluşunun ulusal yayın başvurusunda bulunmuş olmasının tüm ülke genelinde yayın yapma hakkının bulunduğu anlamına gelmeyeceği, davacının sadece İstanbul ve İzmir de yayın yapma hakkının bulunduğu belirtilerek, davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 16. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Dava, davacı şirket tarafından, belirttiği yerleşim yerlerinde yayın yapmak üzere frekans tahsisi yapıp, yıllık kanal/frekansı kullanım ücretinin tahakkuk ettirilerek bildirilmesi talebinin reddine ilişkin, Radyo ve Televizyon Üst Kurulu'nun 06.06.2013 tarih ve 007518 sayılı işleminin iptali istemiyle açılmıştır.

20/04/1994 tarih ve 21911 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren mülga 3984 sayılı Radyo ve Televizyonların Kuruluş ve Yayınları Hakkında Kanun'un "Tanımlar" başlıklı 3. maddesinde, ulusal yayın; bütün ülkeye yapılan radyo, televizyon ve veri yayını olarak tanımlanmış olup, aynı Kanunun geçici 6. maddesinde; "Üst Kurul, kendi oluşumu ile yayın izni ve lisansı vermeye başlayacağı tarihe kadar geçecek süre zarfındaki radyo ve televizyon yayınları rejimini ayrıca ve öncelikle düzenler. Bu süre zarfında kullanılmakta olan kanal ve frekanslar, kullananlar için herhangi bir suretle müktesep hak teşkil etmezler. Ancak, Üst Kurul yayın izni verip kendilerine verilen süre sonuna kadar 29 uncu maddenin son fıkrasının son cümlesi tatbik edilmez." hükmü yer almaktadır.

3/03/2011 tarih ve 27863 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 6112 sayılı Radyo ve Televizyonların Kuruluş ve Yayın Hizmetleri Hakkında Kanun'un "Tanımlar" başlıklı 3. maddesinde ulusal yayın; ülke nüfusunun asgari yüzde yetmişine ve Üst Kurulca belirlenen yerleşim yerlerine karasal ortamdan ulaştırılan yayın hizmeti olarak tanımlanmış, "Adli Yaptırımlar" başlıklı 33. maddesinde; "(1) Üst Kuruldan yayın lisansı almadan veya yayınları Üst Kurul tarafından geçici olarak durdurulmasına ya da yayın lisansı iptal edilmesine rağmen yayın yapan gerçek kişiler ile tüzel kişilerin yönetim kurulu üyeleri ve genel müdürü, bir yıldan iki yıla kadar hapis ve bin günden beşbin güne kadar adli para cezası ile cezalandırılır. Tüzel kişiler hakkında ayrıca 5237 sayılı Türk Ceza

T.C.
ANKARA
16. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2013/1130

KARAR NO : 2014/1767

Kanununun 60 ıncı maddesindeki güvenlik tedbirleri uygulanır. İzinsiz olarak faaliyetine devam eden yayın cihaz ve tesisleri Üst Kurulca mühürlenerek kapatılır. (2) Yayın lisansı olmasına rağmen lisans tipi dışında yayın yapan ve izinsiz verici tesis eden medya hizmet sağlayıcılar Üst Kurulca uyarılır, yapılan uyarıya rağmen izinsiz yayına devam edenler hakkında birinci fıkra hükmü uygulanır." hükmüne yer verilmiş, "Kanal ve Frekanslarla İlgili Geçiş Hükümleri" başlıklı geçici 4. maddesinin 1. fıkrasında; "Üst Kurulca sıralama ihalesi yapılıp, karasal yayın lisansları verilene kadar geçecek süre içerisinde, sadece 3984 sayılı Radyo ve Televizyonların Kuruluş ve Yayınları Hakkında Kanunun geçici 6 ncı maddesi uyarınca karasal ortamda yayında olan radyo ve televizyon kuruluşları, Üst Kurulca yayın yapmalarına müsaade edilmiş olan yerleşim yerleri ile sınırlı olmak kaydıyla, yayınlarına devam ederler. Bu kuruluşlardan, 41 inci maddenin birinci fıkrasının (b) bendinde belirtilen kanal ve frekans yıllık kullanım bedeli, bu Kanunun yayımı tarihinden itibaren tahsil edilir. Kanal ve frekans kullanım bedelini 42 nci maddeye göre ödemeyen veya karasal yayın lisansları için sıralama ihalesinin yapılmasının ardından tahsise hak kazanmayan kuruluşların karasal yayınları bir ay içinde Üst Kurulca durdurulur. Sıralama ihalesinde tahsise hak kazanan kuruluşların yayınları Üst Kurulca belirlenen takvimde, daha önce yayın yaptıkları kanal ve frekanslardan, tahsis edilen kanal, multipleks kapasitesi ve frekanslara taşınır." düzenlemesi getirilmiştir. .

10/03/1995 tarih ve 22223 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yayımlandığı tarihte yürürlüğe giren "Radyo ve Televizyon Kuruluşlarına Kanal veya Frekans Tahsisi Şartları ve Bunlara İlişkin İhale Usulleri ile Yayın Lisansı ve İzni Yönetmeliği" nin, Lisans Başvuru Şekli başlıklı 5. maddesinde; "Ulusal, bölgesel ve yerel ölçüde yayın hizmeti vermek isteyen, Kanunda ve ilgili yönetmeliklerde öngörülen özelliklere sahip olan kuruluşlar, yayın şebekesi veya istasyonu kurmak ve işletmek için bu Yönetmelikte belirtilen şekilde Üst Kurula yazılı olarak başvururlar." hükmü; 6. maddesinin 1. fıkrasında, "Uydu, kablo ve karasal radyo ve televizyon lisans tipleri için ayrı ayrı başvuru yapılır ve başvurular ayrı ayrı değerlendirilir. Kuruluşlar, ulusal, bölgesel ve yerel yayın lisans tiplerinden sadece birisi için müracaatta bulunabilirler." hükmü; geçici 1. maddesinde; "Bu Yönetmeliğin yürürlüğe girdiği tarihte yayında bulunan radyo ve televizyon istasyonlarının yeri, kullandığı frekans kanalı, en yüksek yayın gücü (erp) ve yayın saatleri bir ay içinde Üst Kurula bildirilir.", 2. maddesinde; "Geçici 1 inci maddede konu edilen istasyonlardan bu Yönetmeliğin 14 üncü ve 28 inci maddesinde belirtilen teknik kurallara uymadığı Üst Kurulun görevlendireceği uzmanlar tarafından saptananlar iki ay içinde bu Yönetmelik hükümlerine uygun hale getirilir; aksi takdirde bu istasyonların faaliyetlerine son verilir." hükmü; yine 22/01/2003 tarih ve 25001 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren ve Danıştay 13. Dairesinin 24.05.2005 gün ve E:2005/5054, K:2005/2729 sayılı kararıyla iptal edilinceye kadar yürürlükte kalan Ek 11. maddesinde de; 1) Halen yayında olan ve mevcut lisans tipine uygun olarak yayın alanlarını genişletmek isteyen kuruluşlar; 2) 1995 yılında müracaatta bulunmuş ve o tarihte yayında olup, ancak yayınlarına daha sonra ara vermiş kuruluşlar; 3) 1995 yılında müracaatta bulunmuş olup, yayınlarına devam eden ve lisans tipini değiştirmek isteyen kuruluşlar; 4) 1995 yılında müracaatta bulunmuş, ancak hiç yayın faaliyetinde bulunmamış olan kuruluşlar; 5) 1995 yılında müracaatta bulunmuş, yayınlarına kendi istekleriyle ara vermiş olan ve lisans tipini değiştirmek isteyen kuruluşlar; Üst Kurul'a, Yayın Alanı, Lisans Tipi Değişikliği ve Yeniden Yayına Geçme Talepleri için ilan edilecek süre içerisinde başvuruda bulunabilirler. Bu talepler, Üst Kurul'ca belirlenecek öncelik sıralamasına göre değerlendirilir. Taleplerin idari ve teknik koşullara uygunluğunun belirlenmesini takiben kuruluşlara talepleri yönünden

T.C.
ANKARA
16. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2013/1130

KARAR NO : 2014/1767

yayına geçmelerini teminen 3984 sayılı Yasanın Geçici 6 ncı maddesi doğrultusunda müktesep hak teşkil etmemek koşuluyla yazılı izin verilir." hükmü yer almıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden; 1995 yılında ulusal radyo (R1) lisans başvurusunda belirttiği illerde yayın yapmak üzere frekans tahsis edilmesi talebinde bulunduğu, davalı idarece tesis edilen dava konusu işlem ile; karasal sayısal televizyon yayın ihalelerinin bir kısmının tamamlandığı, bu sürenin tamamlanması ardından karasal ortamda yapılacak radyo yayınları içinde sıralama ihalesi yapılacağı, ilgili kuruluşların ancak yapılacak bu sıralama ihalelerini kazanmaları halinde yayın yapabilecekleri, öte yandan, teknik açıdan da frekans tahsisi yapılmasının fiilen imkansız olduğunun belirtildiği görülmektedir.

Yukarıda yer verilen mevzuat hükümlerinden, 3984 sayılı Yasa'nın Geçici 5. maddesinde, Üst Kurul'un oluşumunu takip eden en geç dört ay içinde öncelikle ihtiyaç duyduğu kanal ve frekans bantları planlamasını yaptırması öngörülmüş; Geçici 6. maddesinde ise, Üst Kurul'un kendi oluşumu ile yayın izni ve lisansı vermeye başlayacağı tarihe kadar geçecek süre içindeki radyo ve televizyon yayınları rejimini ilgilileri için kazanılmış hak teşkil etmeyecek şekilde ayrıca ve öncelikle düzenleyeceği hükme bağlanmıştır.

Bu durumda, usulüne uygun bir sıralama ihalesi yapıp Yasaya uygun kanal ve frekans tahsisleri yapıncaya kadar, Yasa'nın yürürlüğe girdiği tarihte yayında olan ve mevcut lisans tipine uygun olarak yayın alanlarını genişletmek veya lisans tipini değiştirmek isteyen kuruluşların başvuruda bulunmalarına ve bu kuruluşlara yayın alanlarını genişletme veya lisans tipini değiştirme izni verilmesine olanak bulunmadığından, davacının başvurusunun reddine ilişkin işlemde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

Nitekim Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunun 30.10.2013 tarih ve E: 2010/1316, K: 2013/3337 sayılı kararı da bu yöndedir.

Açıklanan nedenlerle, **davanın reddine**, aşağıda dökümü yapılan 244,45 TL yargılama giderinin davacı üzerinde bırakılmasına, A.A.Ü.T uyarınca belirlenen 750,00 TL avukatlık ücretinin davacıdan alınarak davalı idareye verilmesine, artan posta ücretinin kararın kesinleşmesinden sonra davacıya iadesine, kararın tebliğini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere 25/12/2014 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan
ALİ ÜN
38451

Üye
NURGÜL EKMEKÇİ
107184

Üye
ASLIHAN YAZICI ŞEN
138970

YARGILAMA GİDERLERİ	
Başvurma Harcı :	24,30 TL
Karar Harcı :	24,30 TL
Y.D. Harcı :	106,10 TL
Vekalet Harcı :	3,75 TL
Posta Gideri :	86,00 TL
TOPLAM :	244,45 TL

