

Dağıtım Şirketlerine SMM'ler Aleyhine İmtiyaz Yargıda

EMO, özel ya da tüzel kişilerin dağıtım tesisi ihtiyaçlarını, dağıtım şirketinin yatırım planlama sıkıntısı nedeniyle, kendilerinin karşılama-sına yönelik düzenleme ile dağıtım şirketlerine özel kişilerden para aktarımı öngörülmesine karşı iptal ve yürütmeyi durdurma istemiyle yarıya başvurdu.

Bu dağıtım tesisleri ile ilgili faaliyet gösteren EMO üyesi SMM'lerin iş alanlarının özel dağıtım şirketlerine ayrıcalık tanınarak kısıtlanacağı anlatılan dilekçede, düzenlemenin bu açıdan hem Anayasa'ya hem de Rekabet Kanunu'na aykırılığına dikkat çekildi.

Danıştay'a sunulmak üzere İzmir İdare Mahkemesi'ne yapılan başvuruda, 23 Eylül 2014 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanan "Kullanıcı Tarafından Dağıtım Varlıklarının Tesis Edilme Metodolojisi"ndeki, başvuru sahiplerince yapılacak tesisler için dağıtım şirketine finansman sağlanmasına yönelik ibareler ile bu metodolojiye dayanak oluşturan Elektrik Piyasası Bağlantı ve Sistem Kullanım Yönetmeliği'nin yine finansmana ilişkin ifadelerinin iptali ve yürütmesinin durdurulması talep edildi.

Temel olarak üçüncü kişilere proje hazırlama, teknik uygulama sorumluluğunu üstlenme, bu tesislerle ilgili işletme, ölçü ve kontrol işlemlerini yapan EMO üyesi Serbest Müşavir Mühendislerin (SMM), söz konusu metodoloji ve yönetmelik nedeniyle



faaliyetlerinin kısıtlanacağı anlatılan dilekçede, kentleşme ve elektrik yatırım planlamasındaki sorunlara dikkat çekilerek, elektrik hizmetinden yararlanmak isteyenlerin hep kendilerinin yatırım yapmak zorunda bırakıldıkları anlatıldı. Dava konusu düzenlemelerle bu yatırımı yapmak zorunda kalan kişilerin parasal aktarımı dağıtım şirketine yapmak zorunda bırakılmak istendikleri anlatılan dilekçede, elektrik dağıtım tesislerinin mülkiyetinin özelleştirme sonrasında da kamuya ait olduğu vurgulanarak, şöyle denildi:

"Yönetmelik ve metodoloji kamu tarafından yapılması gerektiği halde, gelişmenin tahmin edilememiş olması, plansız gelişme, vb genellikle idareye ait olan görevlerin yapılmamış veya eksik yapılmış olmasından dolayı, planlanmamış olması ve/veya yatırım ödeneklerine konmamış olan yatırımların derhal yapılması zorunluluğu doğduğunda yatırım talep edenin katkıları ile hizmetin verilmesinin sağlanmasına ilişkin koşulların düzenlenmesi amacını taşımaktadır. DOLAYISI İLE İŞVEREN BİR ÖZEL ŞİRKET OLAN DAĞITIM ŞİRKETİ OLMADIĞI GİBİ, BİR ÖZEL KİŞİ OLAN TALEP EDEN DE DEĞİLDİR. İşveren sermayesinin tamamı kamuya ait olan Türkiye Elektrik Dağıtım A.Ş. dir. Dağıtım şirketinin görevi yatırım isteğini kamuya iletmek ve eğer talep eden tarafından yatırım yapılacaksa

işin kabulünü yapmaktan ibarettir." Mülkiyeti TEDAŞ'a ait olmak üzere, elektrik hizmetinden yararlanmak isteyen kullanıcının dağıtım tesisini yatırım planındaki zamanı beklemeden kendisinin yapması ve daha sonra yatırım bedelinin kendisine ödenmesini kabul etmesi esasında, özel dağıtım şirketlerine SMM'lerin aleyhine ayrıcalık tanındığı ortaya konuldu. Özel dağıtım şirketlerinin kamu adına işletme hakkının devredildiği şirketleri satın almış olmaları nedeniyle yatırım kararları konusundaki olası etkileri ve yapılacak yatırımın kabulünde yetkili olmaları dikkate alındığında; elektrik hizmetinden yararlanmak isteyeceklerin söz konusu yatırım bedelini dağıtım şirketine finansman olarak aktarmak zorunda kalacakları anlatıldı.

Bu durumun Anayasa'nın "devlete tekelleşmesi ve kartelleşmeyi önleme görevi veren" maddesine, Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un "hakim durumun kötüye kullanılmasına" ilişkin maddesine aykırı olduğu kaydedildi. Ayrıca Kamu İhale Kanunu'na göre TEDAŞ'ın yapacağı ihalelere katılma hakkına sahip olmayan özel dağıtım şirketlerinin özel kişilerce finanse edilen yatırımları yapma hakkına da sahip olmadığı anlatılarak, Kamu İhale Kanunu'nun eşitlik ve rekabetin sağlanmasına ilişkin temel ilkelerine söz konusu düzenlemenin aykırılık oluşturduğu belirtildi.