

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2019-1-078
Karar Sayısı : **20-19/256-123**
Karar Tarihi : 09.04.2020

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,
Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN

B. RAPORTÖRLER : Mehmet Mete BAŞBUĞ, Bilge YILMAZ, Emine HARMANKAYA,
Esmâ AKSU, Ali GEZBELİ

C. BAŞVURUDA

BULUNAN :- Firmenich SA
Temsilcileri: Sezin ELÇİN CENGİZ
Adres: Ferko Signature Büyükdere Cad. No:10 34394 Levent
İstanbul

D. DOSYA KONUSU: Rekabet Kurulunun 27.02.2020 tarih ve 20-12/154-M sayılı kararı ile yürütülen nihai inceleme kapsamında işlem taraflarından Firmenich SA'nın dosyaya giriş talebinin değerlendirilmesi.

- (1) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 23.03.2020 tarih ve 2901 sayılı ile intikal eden ve Firmenich SA (FIRMENICH) temsilcisi tarafından gönderilen yazıda; nihai inceleme kapsamında ve savunma hakkının tesisi amacıyla, 2010/3 sayılı Dosyaya Giriş Hakkının Düzenlenmesine ve Ticari Sırların Korunmasına İlişkin Tebliğ (2010/3 sayılı Tebliğ) uyarınca dosyaya giriş formunda belirtilen verilerin CD-ROM veya diğer elektronik veri depolama araçlarına kaydedilerek belirlenecek tarihte tarafa elden teslim edilmesi veya Kurum bünyesinde belirlenen yer ve tarihte incelenmesi hususu talep edilmiştir. Söz konusu başvuru üzerine düzenlenen 02.04.2020 tarih ve 2019-1-078/BN-2 sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (2) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; Rekabet Kurulunun (Kurul) 27.02.2020 tarihli ve 20-12/154-M sayılı kararı uyarınca yürütülen nihai inceleme kapsamında FIRMENICH temsilcisi tarafından yapılan dosyaya giriş hakkının kullanılması talebine ilişkin olarak 2010/3 sayılı Tebliğ uyarınca Kurum içi yazışma niteliği taşıyan belgelerin (Belge 7, 8, 9, 16, 17) teşebbüsü aklayıcı veya suçlayıcı niteliği olmadığından reddedilmesi gerektiği belirtilmektedir.

G. İNCELEME GEREKÇE VE HUKUKİ DAYANAK

- (3) Kurulun 27.02.2020 tarihli ve 20-12/154-M sayılı kararı uyarınca yürütülen, Gülçiçek Kimya ve Uçan Yağlar Sanayi ve Ticaret A.Ş. (GÜLÇİÇEK) üzerindeki tek kontrolün, hisselerinin tamamı GÜLÇİÇEK'e ait bulunan MG Ingredients Kimya Sanayi ve Dış Ticaret A.Ş. (MG) ile birlikte, FIRMENICH tarafından devralınmasına ilişkin nihai inceleme kapsamında, FIRMENICH tarafından 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) ve 2010/3 sayılı Tebliğ çerçevesinde erişim talebinde bulunulan bilgi ve belgeler şunlardır:
- FIRMENICH ve GÜLÇİÇEK'in müşterileri konumunda bulunan teşebbüslerden elde edilen cevabi yazılar (Belge 7, Belge 8, Belge 9),
 - Ön İnceleme Raporu (Belge 16),

- 2019-1-078/BN-1 sayılı Bilgi Notu (Belge 17)

- (4) 4054 sayılı Kanun'un "Delillerin Toplanması ve Tarafların Bilgilendirilmesi" başlıklı 44. maddesinin ikinci fıkrası; "*Haklarında soruşturmaya başlandığı bildirilen taraflar sözlü savunma hakkını kullanma taleplerine kadar kurum bünyesinde kendileri ile ilgili düzenlenmiş her türlü evrakın ve mümkünse elde edilmiş olan her türlü delilin bir nüshasının kendilerine verilmesini isteyebilir*" hükmünü amirdir. Buna ek olarak aynı maddenin üçüncü fıkrasında yer alan; "*Kurul, tarafları bilgilendirmediği ve savunma hakkı vermediği konuları kararlarına dayanak yapamaz.*" hükmü ise evrak ve bilgi verilmesinin savunma hakkının esasına ilişkin olduğunu göstermektedir.
- (5) 2010/3 sayılı Tebliğ, tarafların kendileri hakkında düzenlenen belgelere erişimini mümkün kılarken bunun istisnalarını da düzenlemiş bulunmaktadır. Teşebbüslerin soruşturma kapsamında kendileri ile ilgili düzenlenmiş bilgi ve belgeleri isteme hakları bulunmakla birlikte bu bilgi ve belgelere erişimin yine mevzuat hükümlerinin izin verdiği ölçüde gerçekleştirilmesi esastır. Bu bağlamda tarafların dosyaya erişim haklarının süre ve şekil yönünden ne şekilde kullanılacağına dair bir düzenleme, ilgili Tebliğin "Dosyaya giriş hakkının kullanılabilmesi süre ve şekil" başlıklı 8. maddesinde yer almaktadır. Söz konusu maddenin ikinci fıkrasında:

"(2) Soruşturmanın sağlıklı ve güvenli bir şekilde yürütülebilmesi muhtemel delillerin karartılması tehlikesinin önlenmesi amacıyla, soruşturma raporunun tebliğ edilmesinden önceki dönemdeki dosyaya giriş talepleri, somut olayın özelliği dikkate alınarak, hukuki gerekçeleri açıklanmak suretiyle ertelenebilir. Erteleme durumunda, dosyaya giriş talebi soruşturma raporunun tebliğ edilmesinden itibaren makul bir süre içinde karşılanır."

ifadesi yer almaktadır. Madde metni değerlendirildiğinde, söz konusu dosyaya giriş taleplerinin hukuki gerekçeler öne sürülmesi durumunda nihai inceleme sürecinin tamamlanmasından sonraki bir tarihe ertelenerek karşılanabileceği anlaşılmaktadır.

- (6) FIRMENICH tarafından kendilerine verilmesi veya gönderilmesi talep edilen belgeler incelendiğinde Belge 7, Belge 8 ve Belge 9'un FIRMENICH ve GÜLÇİÇEK'in müşterileri konumunda bulunan teşebbüslerden elde edilen cevabi yazılar olduğu, anlaşılmıştır. Söz konusu dosyada nihai incelemeye konu teşebbüslerin müşterileri ve rakipleriyle görüşmeler yapılacak olup bu görüşmelerin nihai incelemenin seyri açısından oldukça önem teşkil ettiği görülmektedir. Bu çerçevede tarafın talep etmiş olduğu rakip ve müşterilerle yapılan görüşmelerin kendilerine gösterilmesi veya elden teslim edilmesi hususu nihai inceleme döneminde yapılacak görüşmelerin sağlıklı ve güvenli bir şekilde sonuçlanamaması ihtimalini barındırmaktadır.
- (7) Bu kapsamda, nihai incelemenin sağlıklı ve güvenli şekilde yürütülebilmesi amacıyla FIRMENICH temsilcisi tarafından yapılan dosyaya giriş talebinin 2010/3 sayılı Tebliğ'in 8. maddesinin ikinci fıkrası çerçevesinde nihai inceleme sürecinin tamamlanmasına kadar ertelenmesi ve daha sonra değerlendirilmesi sonucuna varılmıştır.

H. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, Rekabet Kurulunun 27.02.2020 tarih ve 20-12/154-M sayılı kararı ile yürütülen nihai inceleme kapsamında işlem taraflarından Firmenich SA'nın dosyaya erişim talebinin, 2010/3 sayılı Dosyaya Giriş Hakkının Düzenlenmesine ve Ticari Sırların Korunmasına İlişkin Tebliğ'in 8. maddesinin ikinci fıkrası çerçevesinde daha sonra değerlendirilmesine gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar karar verilmiştir.