

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2007-2-168  
Karar Sayısı : **08-12/129-45** (İlk İnceleme)  
Karar Tarihi : 7.2.2008

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

10 **Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI  
**Üyeler** : Tuncay, SONGÖR, M. Sıraç ASLAN,  
Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN,  
İsmail Hakkı KARAKELLE

**B. RAPORTÖRLER** : Hakan BİLİR, Adnan AKGÜN,  
Ümit Nevruz ÖZDEMİR

20 **C. ŞİKÂYET EDEN** : -Borusan Telekom ve İletişim Hizmetleri A.Ş.  
Temsilcisi: Av. Dr. İ. Yılmaz ASLAN  
Barbaros Bulv. Tan Apt. No:60/5 Balmumcu, Beşiktaş/İstanbul

**D. HAKKINDA İLK İNCELEME YAPILAN** : -T.C. Ulaştırma Bakanlığı Karayolları Genel Müdürlüğü  
İnönü Bulvarı 06100 Yüce-tepe-Ankara

**E. DOSYA KONUSU** : Karayolları Genel Müdürlüğü'nce işletilen yollar kapsamında "Otoyol Ağına Fiber Optik İletişim Altyapısı Tesisi ve Kullanımı İşi" için açılan ihalenin incelemeye alınması talebi.

30 **F. İDDİALARIN ÖZETİ** : Borusan Telekom ve İletişim Hizmetleri A.Ş. (Borusan) tarafından yapılan başvuruda özetle;

- 23.7.2007 tarihli Resmi Gazete'de yayınlanan ihale duyurusunda Karayolları Genel Müdürlüğü'nce işletilen yollar kapsamında "Otoyol Ağına Fiber Optik İletişim Altyapısı Tesisi ve Kullanımı İşi" için görevlendirme yapılacağı açıklamalarına yer verildiği ve görevlendirmeye katılacak şirketlerin belirlenmesi için önseçim yapılacağına ifade edildiği,
- İhale kapsamında mikro tüp tesisi, fiber optik kabloların çekilmesi ve bunlarla bağlantılı yapılacak iş ve donanımların hizmet üretimine yönelik olduğu ve kurulacak bu altyapının Telekomünikasyon Kurumu (TK) düzenlemeleri çerçevesinde telekomünikasyon hizmeti sunumu için kullanılacağı,
- İhaleyi kazanan firmanın döşenecek mikro tüplerden birine koyacağı 8 fiber kılı 15 yıl boyunca kullanmaya hak kazanacağı,
- 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşmeler ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında bu kiralama ve işletme hakkının devri işleminin devralma olarak kabul edildiği ve 1998/4 sayılı Tebliğ kapsamında değerlendirilmesi gereken bir devralma işlemi olduğu,
- Diğer yandan ihale ön seçim şartnamesinde diğer dört mikro tüpün tahsisi işinin tesis işi yapıldıktan sonra tamamlanacağını belirtildiği, inşa edilecek bu dört mikro tüpün hangi şartlarla hangi işletmecilere tahsis edileceği konusunda da,

- 50 gelecekte rekabete aykırı sonuçlar doğmaması için, Rekabet Kurulu'nun değerlendirmede bulunması gerektiği,
- Fiber optik altyapının kurulacağı güzergâhta söz konusu fiber optik kablolarla ikame olacak az sayıda kablo bulunduğu gerekçesi ile ihale güzergâhındaki fiber optik kabloların pazar payının %20'yi geçtiğinin düşünülmesi,
  - Karayollarının Genel Müdürlüğü'nün oto yollarının, devlet yollarının ve il yollarının işletilmesinde imtiyaz sahibi olduğu,
  - Rekabet Kurulu'nun bir kamu teşebbüsünün ya da ilgili biriminin fiili olarak bir ayrıcalığa sahip olmasını dahi imtiyaz olarak değerlendirdiği,
  - Dolayısıyla 1998/4 sayılı tebliğin 3. maddesi kapsamında ihale ile ilgili olarak
- 60 Rekabet Kurulu'nun görüşünün alınması gerektiği,
- Türk Telekomünikasyon A.Ş. (Türk Telekom)'nin ve Tellcom İletişim Hizmetleri A.Ş.(Tellcom)'nin ihaleye katılıp kazanması halinde, hâkim durum yaratılması/hâkim durumun güçlendirilmesi ihtimali göz önünde bulundurulduğunda yapılacak ön bildirim ihalenin sonuçları bakımından da oldukça önemli olduğu

ifade edilerek;

- Başvuru konusu devralma işlemlerinin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunu'nun 7. maddesi uyarınca Tellcom açısından hâkim durum yaratılmasına, Türk Telekom açısından ise hâkim durumun güçlendirilmesine
- 70 yol açabileceği gerekçesiyle Rekabet Kurulu'nun 4054 sayılı Kanun'un 11. maddesinin ilk fıkrası uyarınca söz konusu devralma işlemlerini incelemeye alması,
- Ayrıca yapılacak inceleme sonucunda başvuru konusu devralma işlemlerinin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi 1. fıkrası kapsamına girdiğine karar verilmesi halinde, 11. maddenin (b) bendinde öngörülen tedbirlerin yerine getirilmesi için gereğinin yapılması

talep edilmektedir.

80 **G. DOSYA EVRELERİ** : Kurum kayıtlarına 20.8.2007 tarih ve 5535 sayı ile giren başvuru üzerine yapılan inceleme neticesinde hazırlanan, 1.2.2008 tarih ve 2007-2-168/İİ-08-HB sayılı İlk İnceleme Raporu 1.2.2008 tarih ve REK.0.06.00.00-110/33 sayılı Başkanlık önergesi ile 08-12 sayılı Rekabet Kurulu toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

90 **H. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; Karayolları Genel Müdürlüğü'nce işletilen yollar kapsamında "Otoyol Ağına Fiber Optik İletişim Altyapısı Tesisi ve Kullanımı İşi"ne ilişkin olarak; şikâyet konusu ihalenin iptal edilmesi nedeniyle söz konusu başvuruya ilişkin işlemin niteliği ve Kanun kapsamında ele alınıp alınmayacağı gibi konuları da içeren değerlendirmeler yapılmasına ve herhangi bir işlem tesis edilmesine gerek olmadığı; bu anlamda şikâyetin reddedilmesi gerektiği ifade edilmiştir.

## I. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

Dosya konusu şikâyet üzerine Karayolları Genel Müdürlüğü'ne gönderilen 27.8.2007 tarih ve 673 sayılı bilgi isteme yazısının cevabı 7.9.2007 tarih ve 5932 sayı ile Kurum kayıtlarına intikal etmiştir. Karayolları Genel Müdürlüğü'nden gelen yazıda yer alan

## 08-12/129-45

bilgiler çerçevesinde şikâyet konusu, üzerine fiber optik kablo tesis edilecek otoyol ağının (güzergâhın);

- Kapıkule (Sınır Kapısı) - Edirne Batı Kavşağı - Edirne Gişeleri - Mahmutbey Gişeleri- 2. Çevreyolu - Çamlıca Gişeleri - Akıncı Gişeleri - Ankara Çevreyolu,
- İzmir Çevreyolu-Aydın Otoyolu, İzmir-Çeşme Otoyolu,
- 100 - Niğde-Pozantı-Tarsus-Mersin Otoyolu, Tarsus-Adana-Gaziantep- Şanlıurfa Otoyolu, Toprakkale-İskenderun Otoyolu,
- Bursa Çevreyolu,
- Bunlara ilişkin İdarenin sorumluluğunda bulunan bağlantı yolları

olduğu anlaşılmıştır. Yapılacak kablo altyapısının özellikleri ve işletilmesine ilişkin olarak ihale şartnamesinde yer alan diğer önemli konular ise aşağıda yer almaktadır:

- Yan yana 2 (iki) adet HDPE boru (40 mm çapında) tesis edilecektir,
- HDPE borulardan birisi boş olarak tesis edilecektir,
- Diğer HDPE boru, içerisinde 6 (altı) adet mikro tüp bulunacak şekilde tesis edilecektir,
- 110 - Mikro tüplerden bir tanesine 12 (on iki) fiberli bir kablo çekilecektir. Bu mikro tüpteki fiber optik kablo İdare tarafından uygun ekipmanlarla sonlandırılarak İdarenin ihtiyaçları için kullanılacaktır,
- Tesis işini yapan şirkete, idarece herhangi bir ödeme yapılmayacaktır. Buna karşılık şirket, Kapıkule-İstanbul-Ankara (Ankara Çevreyolu dâhil) otoyol kesimine ve otoyol kesimine ait bağlantı yollarına tesis edeceği altyapı bünyesindeki mikro tüplerden birine çekeceği 8 (sekiz) fiberli kabloyu 15 (on beş yıl) süreyle, İdare'ye herhangi bir işletme bedeli ödemesi yapmaksızın, kullanacaktır. Bu süre sonunda işlettiği fiberleri sağlam ve kullanıma hazır durumda İdare'ye teslim edecektir,
- 120 - Diğer 4 (dört) mikro tüp, şartları sağlayan operatörlere, bir mikro tüpe 8 (sekiz) fiberli kablo çekmesi suretiyle, işletme bedeli karşılığı kullanılacaktır. Diğer operatörlere, mikro tüp tahsisi, tesis işi tamamlandıktan sonra yapılacaktır,
- Kapıkule-İstanbul-Ankara (Ankara Çevreyolu dâhil) otoyol kesimine ve bu otoyol kesimine ait bağlantı yollarına fiber optik haberleşme altyapısı tesis edilmesi 8 (sekiz) ay süre içerisinde, geri kalan otoyollar ve o otoyollara ait bağlantı yollarına ait fiber optik haberleşme altyapısının tesis edilmesi de 12 (on iki) ay süre içerisinde tamamlanacaktır,

130 İşe ilişkin önseçim ilanının 23.7.2007 tarihinde Resmi Gazete'de yayınlanmasının ertesinde, istekli şirketlere Önseçim Şartnamesi verilmiş, Önseçim Komisyonu tarafından toplam 6 adet isteklinin dosyalarının incelenmesi sonucunda ise yeterli bulunan isteklilerden Vodafone Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş., Tellcom İletişim Hizmetleri A.Ş., Grid Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş. ve Global İletişim Hizmetleri A.Ş.'ne İdare tarafından tekliflerini iletmeleri için davet mektubu gönderilmiştir.

Dosya konusu İhale ile ilgili olarak, Karayolları Genel Müdürlüğü'ne gönderilen 2.1.2008 tarih ve 6 sayılı yazıya cevaben gelen ve Kurum kayıtlarına 14.1.2008 tarih ve 279 sayı ile giren yazıda ise söz konusu ihalenin "tek şirketin ihaleye iştirak etmesi" nedeniyle yapılmamasına ve yeni bir ihale yapılmasına karar verildiği belirtilmektedir.

140 Öte yandan, 2813 sayılı Telsiz Kanunu'nun 4502 sayılı Kanun'la değişik 7. maddesi gereğince 24.8.2007 tarih ve 2958 sayılı yazı ile TK görüşü talep edilmiş; TK görüşü 31.1.2008 tarih ve 734 sayı ile Kurum kayıtlarına girmiştir.

Karayolları Genel Müdürlüğü'nce gönderilen yazıdan şikâyete konu olan ihalenin iptal edildiği anlaşılmaktadır. Bu bağlamda, şikâyet konusu ihalenin iptal edilmesi nedeniyle, başvuru ile ilgili olarak işlemin niteliği ve Kanun kapsamında ele alınıp alınmayacağı gibi konuları da içeren değerlendirmeler yapılmasına ve karar alınmasına yer olmadığına kanaat getirilmiştir.

#### **J. SONUÇ**

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, dosya konusuna ilişkin olarak karar verilmesine yer olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.