

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2007-4-93
Karar Sayısı : 08-19/195-71
Karar Tarihi : 28.2.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B.RAPORTÖRLER : Serpil YANIK, Evren SESLİ, Sinan BOZKUŞ, Fatma ÇELİK

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20 : - T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı
Hüseyin Rahmi Sk. No:12 Çankaya/Ankara
- Ulusoy Çeşme Liman İşletmesi A.Ş.
Gazeteci Ümit Deniz Sk. No:16 3. Levent/İstanbul
Temsilcisi: Av. Dr. İ. Yılmaz ASLAN
Maya Akar Center No:100/10 34394 Esentepe/İstanbul

D. TARAFLAR : - T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı
- Ulusoy Çeşme Liman İşletmesi A.Ş.

30 **E. DOSYA KONUSU:** Çeşme Limanı'nın 30 yıllık işletme hakkının fiili olarak Ulusoy Çeşme Liman İşletmesi A.Ş. (Ulusoy A.Ş.) tarafından devralınması sonrasında, adı geçen teşebbüsün menfi tespit belgesi verilmesi talebi ve Özelleştirme İdaresi Başkanlığı (ÖİB)'nin, ihale ilanlarının verildiği 2002 yılı sonu itibarıyla, 1998/4 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumu'na yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ" uyarınca ön bildirimde bulunularak Rekabet Kurulu görüşünün alınmasını zorunlu kılan herhangi bir fiili veya hukuki imtiyaz durumunun mevcut olup olmadığı hususundaki görüş talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 4.6.2007 tarih, 3834 sayı ve 7.6.2007 tarih, 3887 sayı ile intikal eden başvurular üzerine hazırlanan 25.6.2007 tarih, 2007-4-93/BN-07-SY sayılı Bilgi Notu, Kurul'un 4.7.2007 tarih, 07-56 sayılı toplantısında görüşülmüş ve 07-56/645-M sayılı Kurul kararı ile Çeşme Limanı'nın Ulusoy A.Ş.'ye özelleştirme yoluyla devredilmesi işlemi hakkında, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 11. maddesi çerçevesinde inceleme yapılmasına karar verilmiştir.

Karar uyarınca, Raportörlerce yapılan inceleme sonucunda düzenlenen, 15.2.2008 tarih, 2007-4-93/Öİ-08-SY sayılı İnceleme Raporu 18.12.2007 tarih, REK.0.08.00.00-120/42 sayılı Başkanlık önergesi ile 08-19 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

- 50 Kurul Üyesi İsmail Hakkı KARAKELLE, dosya evveliyatında yer alan 25.6.2007 tarih, 2007-4-93/BN-07-SY sayılı Bilgi Notu'nun sonucuna uygun görüşle katıldığı anlaşıldığından, görüşmelere ve oylamaya katılmamıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da;

- Söz konusu işlemin 1998/4 sayılı Tebliğ'in 3. maddesi uyarınca ön bildirimde, 5. maddesi uyarınca da 4054 sayılı Kanun kapsamında izne tabi bir devralma işlemi olduğu,

- 60 - Kanun'un 19. maddesinde öngörülen zamanaşımı süresinin dolması nedeniyle, işleme ilişkin olarak, Rekabet Kurulu'na bildirimde bulunulmamasından dolayı para cezası uygulanamayacağı,

- Ulusoy Grubu'nun Çeşme Limanı işletme hakkını devralması, Kanun'un 7. maddesi anlamında ilgili piyasada hakim durum yaratılarak veya mevcut bir hakim durum güçlendirilerek rekabetin azaltılmasına yol açacağından, Kanun'un 11. maddesinin, *"Birleşme veya devralmanın 7 nci maddenin birinci fıkrası kapsamına girdiğine karar vermesi halinde; para cezası ile birlikte, birleşme veya devralma işleminin sona erdirilmesine; hukuka aykırı olarak gerçekleştirilmiş olan tüm fiili durumların ortadan kaldırılmasına; şartları ve süresi Kurul tarafından belirlenecek şekilde ele geçirilen her türlü payın veya mal varlığının eğer mümkünse eski maliklerine iadesine, bu mümkün olmadığı takdirde üçüncü kişilere temlikine ve devrine; bunların eski malik veya*

70 *üçüncü kişilere temlik edilmesine kadar geçen süre içinde devralan kişilerin devralınan teşebbüslerin yönetimine hiçbir şekilde katılamayacağına ve gerekli gördüğü diğer tedbirlerin alınmasına karar verir."* şeklindeki (b) bendi çerçevesinde, işlemin iptal edilmesinin ve limanın eski sahibine geri verilmesinin yerinde olacağı,

- Yukarıda yer verilen nedenle, Ulusoy A.Ş.'nin menfi tespit talebinin de reddedilmesinin gerektiği görüşlerine yer verilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- 80 Özelleştirme Yüksek Kurulu (ÖYK) tarafından, Türkiye Denizcilik İşletmeleri A.Ş.'ye (TDİ) ait Çeşme Limanı'nın 30 yıllık işletme hakkının, ÖİB'nin 2002 yılı sonunda açtığı ihaleyi kazanan Ulusoy A.Ş.'ye devredilmesine, 28.4.2003 tarih, 2003/17 sayı ile karar verilmiştir. Bu karara dayanılarak 28.5.2003 tarihinde TDİ, ÖİB ve Ulusoy A.Ş. arasında imzalanan "İşletme Hakkı Devir Sözleşmesi"nin ardından, limanın fiili devri 6.6.2003 tarihinde gerçekleşmiştir. Limanı halen Ulusoy A.Ş. işletmeye devam

etmektedir.

Çeşme Limanı özelleştirmesi işlemleri aşamasında Rekabet Kurumu'na ön bildirim veya izin başvurusunda bulunulmamıştır. Uluslararası Nakliyeciler Derneği (UND) tarafından 28.4.2003 tarih, 2003/17 sayılı ÖYK kararının ve bu karara dayanılarak 28.5.2003 tarihinde imzalanan işletme hakkı devir sözleşmesinin iptali talebiyle İzmir 1. İdare Mahkemesi'nde açılan davada, 12.4.2007 tarihinde, dava konusu işlemin ve işletme hakkı devir sözleşmesinin iptaline karar verilmiştir.

İzmir 1. İdare Mahkemesi'nin bu kararının ardından, Kurum kayıtlarına 4.6.2007 tarih, 3834 sayı ile intikal eden yazıda, Ulusoy A.Ş., Çeşme Limanı'nın özelleştirilmesi sürecinde Kuruma ön bildirimde bulunulmamasının 1998/4 sayılı Tebliğe ve 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine aykırılık teşkil etmediğinin tespit edilmesine ilişkin olarak Kanun'un 8. maddesi uyarınca menfi tespit belgesi verilmesi talebinde bulunmuştur. Kurum kayıtlarına 7.6.2007 tarih, 3887 sayı ile intikal eden ÖİB yazısında ise; TDİ'ye ait Çeşme Limanı'nın 30 yıllık işletme hakkının İdare tarafından 2002 yılı sonunda açılan ihale ile Ulusoy A.Ş.'ye devredildiği; ancak limanın gerek pazar payı gerekse cirosu itibarıyla 1998/4 sayılı Tebliğ'in 3. maddesinde öngörülen eşikleri aşmaması ve TDİ'nin (Çeşme Liman İşletmesi) yine bu maddede tanımlanan anlamda herhangi bir fiili veya hukuki imtiyaza sahip olmaması nedenleriyle, ihale öncesinde Kuruma ön bildirimde bulunmadıkları; UND tarafından 28.4.2003 tarih, 2003/17 sayılı ÖYK kararının ve bu karara dayanılarak, 28.5.2003 tarihinde imzalanan, İşletme Hakkı Devir Sözleşmesi'nin iptali talebiyle İzmir 1. İdare Mahkemesi'nin 2003/1500 esasında açılan ve anılan mahkemenin davanın reddine dair 3.12.2004 tarihli kararının Danıştay 13. Dairesi'nin 28.2.2006 tarih ve 2005/7150 E., 2006/1231 K. Sayılı kararı ile bozulmasından sonra, 2007/247 esasında yeniden görülen davada, anılan Mahkeme'nin 12.4.2007 tarihinde, dava konusu işlemin iptaline karar verdiği; bahse konu kararda iptal gerekçelerinden birisi olarak ihale şartlarının kamuoyuna duyurulmasından önce Rekabet Kurumu'na ön bildirimde bulunulması ve ihale şartları belgesinin hazırlığına esas olacak menfi veya müspet Kurul görüşünün alınması gerekirken, görüş alınmaksızın ihaleye çıkılmasında hukuka uyarlık bulunulmamasının gösterildiği belirtilerek, İzmir 1. İdare Mahkemesi'nin iptal kararı hakkında İdarece yapılacak değerlendirmeye ışık tutmak üzere, ihale ilanlarının verildiği 2002 yılı sonu itibarıyla, 1998/4 sayılı Tebliğ uyarınca ön bildirimde bulunularak Rekabet Kurulu görüşünün alınmasını zorunlu kılan herhangi bir fiili veya hukuki imtiyaz durumunun mevcut olup olmadığı hususundaki Kurum görüşü talep edilmiştir.

Yukarıda yer verilen bilgilerin ışığında, işlemin konusunu oluşturan İşletme Hakkı Devir Sözleşmesi'nin, mezkur mahkeme kararıyla iptal edilmiş olduğu belirlendiğinden, konusuz kalan başvurular hakkında karar verilmesine yer olmadığı kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; 2003/17 sayılı Özelleştirme Yüksek Kurulu kararının ve bu karara dayanılarak 28.5.2003 tarihinde imzalanan İşletme Hakkı Devir Sözleşmesi'nin iptali talebiyle açılan davada, Danıştay 13.

08-19/195-71

130 Dairesinin 28.2.2006 tarihli 2005/7150 E., 2006/1231 K. Sayılı ve Danıştay'ın bu kararına uyan İzmir 1. İdare Mahkemesi'nin 12.4.2007 tarihli 2007/247 E., 2007/422 K. Sayılı kararları ile İşletme Hakkı Devir Sözleşmesi'nin iptal edilmesi dolayısıyla, T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı ve Ulusoy Çeşme Liman İşletmesi A.Ş.'nin talepleri konusuz kaldığından, karar verilmesine yer olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.