

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-1-131 (Devralma)
Karar Sayısı : 09-02/20-13
Karar Tarihi : 14.1.2009

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

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

B. RAPORTÖRLER : Mert KARAMUSTAFAOĞLU, Cemal Ökmen YÜCEL

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20

: Adıyaman-Kahramanmaraş Elektrik Dağıtım A.Ş.
Temsilci: Av. Atilla Kağan DURAKLIOĞLU
Çorum Cad. No:59/1 Sungurlu/Çorum

D. TARAFLAR

30

- Asel Gayrimenkul Yatırım İnş. ve Tic. A.Ş.
Ali Rıza Gürcan Cad. Metropol Center No: 31/A
D:12 Güngören/İstanbul
- Kipaş Kahramanmaraş Pamuk Tic. San. A.Ş.
Gaziantep Yolu Üzeri Erkenez Mevkii - Kahramanmaraş
- Arsan Tekstil San. Tic. A.Ş.
Gaziantep Yolu Üzeri Erkenez Mevkii – Kahramanmaraş
- İşkur Tekstil San. ve Tic. A.Ş.
Gaziantep Yolu Üzeri 4. Km - Kahramanmaraş
- Kurteks Tekstil San. Tic. A.Ş.
Gaziantep Çevre Yolu Üzeri Migros Karşısı - Kahramanmaraş
- Nazar Tekstil San. Tic. A.Ş.
Organize Sanayi Bölgesi - Kahramanmaraş
- Farsan Tekstil San. Tic. A.Ş.
Menderes Mah. Cumhuriyet Cad. No: 1/F - Kahramanmaraş

40

E. DOSYA KONUSU: Asel Gayrimenkul Yatırım İnş. ve Tic. A.Ş.'nin Adıyaman-Kahramanmaraş Elektrik Dağıtım A.Ş.'nin %20 oranında hissesini devralması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 4.12.2008 tarih ve 8035 sayı ile giren ve eksiklikleri 26.12.2008 tarih ve 8368 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 8.1.2009 tarih ve 2008-1-131/Öİ-09-MK sayılı Devralma İnceleme Raporu, 8.1.2009 tarih ve REK.0.05.00.00-

09-02/20-13

120/3 sayılı Başkanlık Önergesi ile 09-02 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da;

- 1- Bildirim konusu işlem sonrasında teşebbüsün ortak kontrolünün yapısında değişiklik meydana geleceğinden, söz konusu işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralma işlemi olduğu,
- 2- Ancak tarafların ilgili pazarlardaki toplam pazar payları ve cirolarının 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde öngörülen eşikleri aşmaması nedeniyle işlemin izne tabi olmadığı,

ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Adıyaman-Kahramanmaraş Elektrik Dağıtım A.Ş. (AKEDAŞ)

AKEDAŞ, 3096 sayılı Türkiye Elektrik Kurumu Dışındaki Kuruluşların Elektrik Üretimi, İletimi, Dağıtım ve Ticareti ile Görevlendirilmesi Hakkında Kanun (3096 sayılı Kanun) kapsamında Adıyaman-Kahramanmaraş elektrik dağıtım bölgesinde elektrik dağıtım faaliyetiyle iştigal edecek görevli şirket statüsünde olup, halen bölgenin teşebbüse devir çalışmaları sürdürülmektedir. AKEDAŞ'ın henüz ticari bir faaliyeti söz konusu değildir.

H.1.2. Asel Gayrimenkul Yatırım İnş. ve Tic. A.Ş. (ASEL)

ASEL temel olarak inşaat, taahhüt, gayrimenkul yatırımcılığı alanında faaliyet göstermek üzere 19.9.2008 tarihinde kurulmuş bir teşebbüs olup, henüz ticari bir faaliyeti söz konusu değildir. ASEL'in hissedarlık yapısı aşağıda gösterilmektedir:

Tablo 1: ASEL hissedarlık yapısı

Ortağın Adı/Unvanı	Pay (%)
Eska Eğitim Danışmanlık Sağlık Hizm. A.Ş.	(...)
Ercan Sami Erbesler	(...)
Esat Ertaç Erbesler	(...)
Nurgül Erbesler	(...)
Bahriye Betül Kani	(...)
TOPLAM	100

H.2. Devralma İşlemi

AKEDAŞ, 3096 sayılı Kanun'un 3, 5 ve 9. maddelerine dayanılarak alınan 27.5.1998 tarih ve 98/11222 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile Adıyaman-Kahramanmaraş illerini kapsayan 23. Görev Bölgesi'nde (Özelleştirme Yüksek Kurulu Kararı ile 20. Görev Bölgesi olarak değiştirilmiştir.) 30 yıl süre ile elektrik dağıtım ve ticareti yapma görevi verilmesi sonucunda, anılan görev bölgesindeki kamu kurum ve kuruluşlarınca yapılmış veya yapılacak dağıtım tesislerinin işletme haklarının devredilmesi ve AKEDAŞ ile enerji satacak kuruluş arasında 30 yıl süreli enerji satış anlaşması yapılması kararlaştırılmıştır. AKEDAŞ, Enerji ve Tabii Kaynaklar Bakanlığı ile 1999 yılında "İmtiyaz Sözleşmesi"; TEDAŞ ile 23.6.2000 tarihinde "Elektrik Satış anlaşması" ve "İşletme Hakkı Devir Sözleşmesi" ve Elektrik Enerjisi Fonu ile 15.8.2000 tarihinde "Fon Anlaşması" imzalanmıştır.

Öte yandan, elektrik dağıtım bölgelerinin özelleştirilmesi kapsamında 2004 yılında yayınlanan Strateji Belgesi ile başlayan süreçte ise 20. bölge olarak belirlenen

90 Adıyaman-Kahramanmaraş dağıtım bölgesinde elektrik dağıtım ve perakende satış faaliyetlerini Türkiye Elektrik Dağıtım A.Ş.'nin (TEDAŞ) bağlı ortaklığı olan Göksu Elektrik Dağıtım A.Ş. yürütmeye başlamış ve bu bölge özelleştirme kapsamına alınmıştır.

Ancak AKEDAŞ tarafından Enerji Piyasası Düzenleme Kurumu'na kendileriyle 3096 sayılı Kanun uyarınca imzalanan sözleşmeler nedeniyle bu bölgenin özelleştirilemeyeceği şeklinde itirazda bulunulmuştur. Buna benzer bir süreç Aydın, Denizli ve Muğla illerini kapsayan 19. bölgenin özelleştirilmesi kapsamında kurulan Menderes Elektrik Dağıtım A.Ş. için de yaşanmış ve bahse konu bölgelerin işletme hakkı devir sözleşmelerinin revizyonu için Enerji ve Tabii Kaynaklar Bakanlığınca çalışmalar yürütülmeye başlanmıştır. Söz konusu dönem içinde, 19. dağıtım bölgesi Rekabet Kurulu'nun 8.5.2008 tarih ve 08-32/397-134 sayılı kararı çerçevesinde Aydem Güneybatı Anadolu Enerji San. ve Tic. A.Ş.'ye 30 yıl işletilmek üzere devredilmiştir.

Mevcut durumda ise AKEDAŞ, 3096 sayılı Kanun kapsamında Adıyaman-Kahramanmaraş elektrik dağıtım bölgesinde elektrik dağıtım faaliyetiyle iştirak edecek görevli şirket statüsünde olup, halen bölgenin teşebbüse devir çalışmaları sürdürülmektedir. Hali hazırda bahse konu dağıtım bölgesinde elektrik dağıtım ve perakende satış hizmetini TEDAŞ kontrolünde olan Göksu Elektrik Dağıtım A.Ş. sürdürmektedir.

110 Enerji ve Tabii Kaynaklar Bakanlığı ile AKEDAŞ arasında imzalanan İmtiyaz Sözleşmesi'nin Yetki Devri başlıklı 30. maddesinde "[...] Hazine Müsteşarlığı ile Rekabet Kurumu'nun uygun görüşü ve Bakanlığın izni olmadıkça, Şirket ortaklarının ortaklık payları değiştirilemez ve Şirket'e yeni ortak alınmaz" hükmü bulunmaktadır. Bu hüküm uyarınca yapılan bildirimde yapılacak sermaye artırımını sonrası ortakların rüçhan hakkını kullanmaması nedeniyle AKEDAŞ hisselerinden 2.000 adedinin (%20 oranında) ASEL tarafından satın alınacağı ifade edilmektedir. Dosya konusu devir işleminden sonra hissedarlık yapısı aşağıda gösterilmektedir:

Tablo 2: Hisse devir işlemi öncesi ve sonrası hissedarlık yapısı¹

Hissedar	Mevcut Pay (%)	Devir Sonrası Pay (%)
Kipaş Kahramanmaraş Pamuk Tic. San.A.Ş.	(...)	(...)
Arsan Tekstil San. Tic. A.Ş.	(...)	(...)
İskur Tekstil San. Tic. A.Ş.	(...)	(...)
Kurteks Tekstil San. Tic. A.Ş.	(...)	(...)
Nazar Tekstil San. Tic. A.Ş.	(...)	(...)
Farsan Tekstil San. Tic. A.Ş.	(...)	(...)
Asel Gayrimenkul Yatırım İnş. ve Tic. A.Ş. (ASEL)	(...)	(...)
TOPLAM	100	100

120 1997 sayılı Tebliği kapsamında kontrol "ayrı ayrı ya da birlikte, fiilen ya da hukuken bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama olanağını sağlayan haklar, sözleşmeler veya başka araçlarla ve özellikle bir teşebbüsün malvarlığının tamamı veya bir kısmı üzerinde mülkiyet veya işletilmeye müsait bir kullanma hakkıyla veya bir teşebbüsün organlarının oluşumunda veya kararları üzerinde belirleyici etki sağlayan haklar veya sözleşmeler" olarak tanımlanmıştır. Bu bağlamda, AKEDAŞ'ın mevcut hissedarlık yapısına bakıldığında, şirketin herhangi bir teşebbüs tarafından tek başına kontrol edilmediği anlaşılmaktadır. Bu çerçevede bildirim konusu işlem sonrasında AKEDAŞ'ın ortak kontrolünün yapısında bir değişiklik meydana

¹ Dosyada yer alan bilgiler ve Rekabet Kurulu'nun 1.3.2007 tarih ve 07-18/162-53 sayılı kararına ilişkin dosya mevcudu belgeler incelendiğinde, ASEL ile AKEDAŞ'ın mevcut hissedarları arasında herhangi bir bağın bulunmadığı anlaşılmıştır.

09-02/20-13

geleceğinden, söz konusu işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralma işlemi olduğu değerlendirilmiştir.

130 Buna ek olarak, AKEDAŞ'ın ana sözleşmesinin 10. maddesinde ,
"Şirketin işleri ve idaresi Genel Kurul tarafından Türk Ticaret Kanunu hükümleri uyarınca [...] seçilecek dört üyeden oluşan bir Yönetim Kurulu tarafından yürütülür",

11. maddesinin (a) bendinde,

"(a) Yönetim Kurulu [...] en az üç üyenin hazır olmasıyla toplanabilir"

19. maddesinin 19.1 bendinde,

"Genel Kurul'un esas sermayenin en az yarısından bir fazlasını temsil eden pay sahiplerinin huzuru ile toplanır ve mevcut hisselerin yarısından bir fazlasıyla karar alınır",

140 20. maddesinde,

"Genel Kurul toplantılarında hazır bulunan pay sahiplerinin her payı için bir oyu olacaktır"

hükümleri bulunmaktadır. Bu hükümler uyarınca birden fazla teşebbüsün AKEDAŞ üzerinde belirleyici etkiye sahip olduğu, dolayısıyla ortakların, ortak kontrole sahip olduğu sonucuna ulaşılmaktadır. Öte yandan, bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması ve rekabetçi davranışların koordinasyonu amacı taşımaması nedeniyle teşebbüs, bir ortak girişim olarak kabul edilmiştir.

H.3. Pazar Payları ve Cirolar Bakımından Değerlendirme

150 AKEDAŞ ve ASEL'in ticari bir faaliyeti olmadığından herhangi bir ciro ve pazar payları bulunmamaktadır. Bu bağlamda, bildirim konusu işlemin, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesindeki pazar payı ve ciro eşikleri aşılmadığından, izne tabi olmadığı anlaşılmaktadır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olduğuna; ancak tarafların toplam pazar payları ve cirolarının aynı Tebliğ'de öngörülen eşikleri aşmaması nedeniyle izne tabi olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

160