

Rekabet Kurumu Başkanlığından,
REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2022-4-016
Karar Sayısı : 23-06/73-22
Karar Tarihi : 26.01.2023

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Ebru ÖZAKTAŞ, Yakup GÖKALP, Sabrican SARAK ,
Muammer BOZKURT, Mehmet Emin GÜNER,
Ömer Furkan ÖZDEMİR

C. İLGİLİ TARAF : - Ceyhan Hazır Beton İnşaat Nakliye Madencilik Petrol Ürünleri Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.
Esentepe Mah. D-400 Karayolu (Kozan-Osmaniye Yolu) 419.
Sokak Ceyhan/Adana

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulunun 28.04.2022 tarihli ve 22-20/328-M sayılı kararı ile yürütülmekte olan önaraştırma kapsamında 20.12.2022 tarihinde Ceyhan Hazır Beton İnşaat Nakliye Madencilik Petrol Ürünleri Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.'nde yapılan yerinde incelemenin engellenip engellenmediğinin tespiti.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurulunun (Kurul) 28.04.2022 tarihli ve 22-20/328-M sayılı toplantısında; Adana ve Osmaniye illerinde faaliyet gösteren hazır beton üreticilerinin bölge paylaşımı yapmak ve fiyat tespitinde bulunmak suretiyle 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 4. maddesini ihlal edip etmediklerinin tespitine yönelik olarak önaraştırma açılmasına ve söz konusu önaraştırma kapsamında 4054 sayılı Kanun'un 14. ve 15. maddelerinde yer alan yetkilerin kullanılmasına karar verilmiştir.
- (3) Önaraştırma kapsamında 20.12.2022 tarihinde saat 10.30'da Esentepe Mah. D-400 Karayolu (Kozan-Osmaniye Yolu) 419. Sokak Ceyhan/Adana adresinde bulunan Ceyhan Hazır Beton İnşaat Nakliye Madencilik Petrol Ürünleri Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.ne gelinmiştir. Yapılan yerinde incelemede incelemenin engellenmesi/zorlaştırılması sonucunu doğurabileceğinden şüphelenilen eylemlerle karşı karşıya kalındığına ilişkin olarak tutanak düzenlenmiştir.
- (4) Konu hakkında düzenlenen 20.01.2023 tarihli ve 2022-4-016/BN-01 sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (5) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notunda;
- Rekabet Kurulunun 28.04.2022 tarihli ve 22-20/328-M sayılı kararı uyarınca yürütülmekte olan önaraştırma kapsamında Ceyhan Hazır Beton İnşaat Nakliye Madencilik Petrol Ürünleri Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.'de yapılan yerinde incelemenin, teşebbüs yetkilileri tarafından şahsi kullanıma özgü olduğu beyan edilen iki adet mobil cihazdan teşebbüse ait dijital veri içerdiği beyan edilenin incelenmesine, teşebbüse ait teşebbüse ait dijital veri içermediği belirtilenin ise hızlı gözden geçirme yöntemiyle incelenmesine izin verilmemesi suretiyle engellendiği,

- Bu çerçevede Ceyhan Hazır Beton İnşaat Nakliye Madencilik Petrol Ürünleri Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.'ye 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca 2021 yılı gayri safi gelirin binde beşi oranında olmak üzere (.....) TL idari para cezası verilmesi gerektiği

sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Yaşanan Gelişmelerin Özeti

- (6) Önaraştırma kapsamında 20.12.2022 tarihinde saat 10.30'da Esentepe Mah. D-400 Karayolu (Kozan-Osmaniye Yolu) 419. Sokak Ceyhan/Adana adresinde bulunan Ceyhan Hazır Beton İnşaat Nakliye Madencilik Petrol Ürünleri Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.ne (CEYHAN) gelinmiş, yetki belgeleri ve Rekabet Kurumu (Kurum) kimlik kartları ibraz edilmiştir. Teşebbüste gerçekleştirilecek incelemeye ve ilgili mevzuata dair bilgilendirme CEYHAN yetkililerine yapılmış, bilgilendirme sırasında mobil cihazların teşebbüse ait veri içerip içermediğinin tespiti amacıyla yapılacak hızlı gözden geçirme sonucunda bu cihazların incelemeye tabi tutulup tutulmayacağına ilişkin karar verileceği belirtilmiş, buna izin verilmemesi durumunda ise söz konusu eylemin yerinde incelemenin engellenmesi/zorlaştırılması olarak değerlendirilebileceği ayrıca ifade edilmiştir.
- (7) Meslek personeli tarafından gerekli bilgilendirmelerin yapılmasının ardından Genel Müdür (.....) tarafından kullanılan mobil cihaz ve bilgisayar ile CEYHAN yetkilisi (.....) tarafından kullanılan bilgisayar ve teşebbüsün malvarlığı olduğu belirtilen mobil cihaz söz konusu kişilerin refakatleri eşliğinde incelenmiştir.
- (8) Ayrıca inceleme esnasında, CEYHAN Yetkisi (.....) tarafından kullanılan "(.....)" IMEI numarasına sahip olan, teşebbüsün mal varlığı olmadığı ancak teşebbüse ait veri içerdiği belirtilen ve CEYHAN Yetkilisi (.....) tarafından kullanılan "(.....)" IMEI numarasına sahip olan, teşebbüsün mal varlığı olmadığı ve teşebbüse ait veri içermediği beyan edilen mobil cihazlarda, söz konusu mobil cihazların şahsi kullanıma özgü olduğu ve bu nedenle meslek personelinin inceleme yapma yetkisinin bulunmadığı gerekçesiyle inceleme gerçekleştirilmesine izin verilmemiştir. Dolayısıyla bahse konu mobil cihazlarda hızlı gözden geçirme yöntemi uygulanamamış ve bu cihazlarda herhangi bir inceleme gerçekleştirilememiştir.

G.2. Değerlendirme

- (9) Yerinde inceleme yetkisi, 4054 sayılı Kanun'un ihlal edilip edilmediğinin ortaya çıkarılmasında kullanılan en önemli araçların başında gelmektedir. Bu yetkinin etkin bir şekilde kullanılması, rekabet ihlallerinin ortaya çıkarılmasına yönelik delillerin elde edilebilmesi bakımından verimli sonuçlar alınabilmesi noktasında büyük öneme sahiptir.

- (10) 4054 sayılı Kanun'un "Yerinde İnceleme" başlıklı 15. maddesi;

"Kurul, bu Kanunun kendisine verdiği görevleri yerine getirirken gerekli gördüğü hallerde, teşebbüs ve teşebbüs birliklerinde incelemelerde bulunabilir. Bu amaçla teşebbüslerin veya teşebbüs birliklerinin:

- a) Defterlerini, fiziki ve elektronik ortam ile bilişim sistemlerinde tutulan her türlü verilerini ve belgelerini inceleyebilir, bunların kopyalarını ve fiziki örneklerini alabilir,

b) Belirli konularda yazılı veya sözlü açıklama isteyebilir,

c) Teşebbüslerin her türlü mal varlığına ilişkin mahallinde incelemeler yapabilir.

İnceleme, Kurul emrinde çalışan uzmanlar tarafından yapılır. Uzmanlar incelemeye giderken yanlarında incelemenin konusunu, amacını ve yanlış bilgi verilmesi halinde idari para cezası uygulanacağını gösteren bir yetki belgesi bulundurlar.

İlgililer istenen bilgi, belge, defter ve sair vasıtaların suretlerini vermekle yükümlüdür. Yerinde incelemenin engellenmesi veya engellenme olasılığının bulunması durumunda sulh ceza hâkimi kararı ile yerinde inceleme yapılır."

şeklinde düzenlenmiştir.

- (11) 4054 sayılı Kanun'un "İdari Para Cezası" başlıklı 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendinde "*yerinde incelemenin engellenmesi ya da zorlaştırılması*" teşebbüslere idari para cezası verilmesini gerektiren hallerden biri olarak sayılmıştır. Söz konusu maddeye göre Kurulun incelemenin engellenmesi ya da zorlaştırılması halinde, teşebbüs niteliğindeki gerçek ve tüzel kişiler ile teşebbüs birlikleri veya bu birliklerin üyelerine gayri safi gelirlerinin binde beşi oranında idari para cezası vereceği hüküm altına alınmıştır.
- (12) Diğer yandan, Yerinde İncelemelerde Dijital Verilerin İncelenmesine İlişkin Kılavuz'un (Kılavuz) 4. paragrafında; "*Taşınabilir iletişim cihazlarının (cep telefonu, tablet vb.) teşebbüse ait dijital veri içerip içermediğinin tespiti amacıyla yapılacak hızlı gözden geçirme sonucunda bu cihazların incelemeye tabi tutulup tutulmayacağına karar verilir. Tümüyle şahsi kullanıma özgü olduğu tespit edilen taşınabilir iletişim cihazları inceleme konusu yapılmaz. Teşebbüse ait veri içerdiği tespit edilen taşınabilir iletişim cihazları ise adli bilişim araçları vasıtasıyla incelenir. İnceleme neticesinde dosya kapsamında delil niteliği taşıdığı düşünülen veriler ayrıştırılır ve delil niteliğinde görülmeyen diğer bütün veriler, geri getirilemeyecek şekilde kalıcı olarak silinir.*" açıklamasına yer verilmiştir.
- (13) 4054 sayılı Kanun'un 15. ve 16. maddeleri ile Kılavuz'un yukarıda yer verilen ilgili hükümleri göz önünde bulundurulduğunda; bahsi geçen teşebbüste yapılan inceleme sırasında (.....)'e ait olan ancak teşebbüse ait veri içerdiği beyan edilen ve (.....) tarafından kullanılan ve teşebbüse ait veri içerip içermediği tespit edilemeyen mobil cihazda inceleme gerçekleştirilemediği; ek olarak (.....)'e ait olan mobil cihazın tümüyle şahsi kullanıma özgü olup olmadığının tespiti amacıyla hızlı gözden geçirme yöntemi ile inceleme yapılmasına da izin verilmediği anlaşılmıştır. Bununla birlikte Kılavuz'un 4. paragrafında iletişim cihazlarının teşebbüse ait veri içerip içermediğinin hızlı gözden geçirme yöntemi ile tespit edilmesi gerektiği ifade edilmektedir. Dolayısıyla (.....)'e ait olan mobil cihazın teşebbüse ait veri içerip içermediği hususu teyit edilememiştir. Bu kapsamda hem teşebbüse ait dijital veri içerdiği belirtilen mobil cihazda hem de şahsi kullanıma ait olduğu belirtilen mobil cihazda hızlı gözden geçirme yönteminin uygulanmasına izin verilmemesi ile meslek personelinin incelemede elde edebileceği olası delil ve bulgulara erişiminin engellenmesi suretiyle yerinde incelemenin engellendiği kanaatine ulaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (14) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, Rekabet Kurulunun 28.04.2022 tarih ve 22-20/328-M sayılı kararıyla yürütülmekte olan önaraştırma kapsamında;
- Ceyhan Hazır Beton İnşaat Nakliye Madencilik Petrol Ürünleri Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından 20.12.2022 tarihinde yapılan yerinde incelemenin engellendiğine ve zorlaştırıldığına,
 - Bu nedenle, 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca 2021 yılı gayri safi gelirlerinin binde beşi oranında olmak üzere; Ceyhan Hazır Beton İnşaat Nakliye Madencilik Petrol Ürünleri Pazarlama San. ve Tic. Ltd. Şti.'ye (.....) TL idari para cezası verilmesine

gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.