

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2020-4-026
Karar Sayısı : **21-58/828-407**
Karar Tarihi : 02.12.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Fatma ATAÇ, Sebahat Gözde BİRCAN,
Alican KORKMAZ, Serkan GÜMÜŞ

C. BAŞVURUDA

BULUNAN : - Ortadoğu Antalya Liman İşletmeleri A.Ş.
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Öznur İNANILIR,
Av. Berfu AKGÜN, Av. Fırat EĞRİLMEZ
Yıldız Mah. Çitlenbik Sk. No: 12 Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulunun 24.07.2020 tarihli ve 20-35/459-M sayılı kararı uyarınca hakkında soruşturma yürütülen Ortadoğu Antalya Liman İşletmeleri A.Ş.'nin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 2010/3 sayılı Dosyaya Giriş Hakkının Düzenlenmesine ve Ticari Sırların Korunmasına İlişkin Tebliğ uyarınca dosyaya giriş talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurulunun 24.07.2020 tarihli ve 20-35/459-M sayılı kararı ile Ortadoğu Antalya Liman İşletmeleri A.Ş. (PORT AKDENİZ), MSC Gemi Acenteliği A.Ş. (MSC) ve Medlog Lojistik Gemicilik Turizm A.Ş. (MEDLOG) hakkında 4054 sayılı Kanun'un 4. ve 6. maddesinin ihlal edilip edilmediğinin tespitine yönelik olarak 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi uyarınca soruşturma açılmasına karar verilmiştir. Anılan Kurul kararı üzerine hazırlanan 26.07.2021 tarihli ve 2020-4-026 sayılı Soruşturma Raporu PORT AKDENİZ, MEDLOG ve MSC tarafından 02.08.2021 tarihinde tebellüğ edilmiştir.
- (3) Kurum kayıtlarına 15.11.2021 tarih ve 22919 sayı ile intikal eden yazıda PORT AKDENİZ tarafından, yazılı savunmanın tam ve eksiksiz bir biçimde hazırlanması ve savunma hakkının tesisi amacıyla PORT AKDENİZ hakkında dosyada yer alan bilgi ve belgelerin, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) ve 2010/3 sayılı Dosyaya Giriş Hakkının Düzenlenmesine ve Ticari Sırların Korunmasına İlişkin Tebliğ (2010/3 sayılı Tebliğ) uyarınca kendileriyle paylaşılması talep edilmiştir
- (4) Başvuruya ilişkin olarak düzenlenen 26.11.2021 tarih ve 2020-4-026/BN-07 sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (5) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notunda, Ortadoğu Antalya Liman İşletmeleri A.Ş. tarafından 2010/3 sayılı Tebliğ kapsamında yapılan başvuruya ilişkin olarak;
 - Teşebbüsler hakkında elde edilmiş delil niteliğinde olan belgelerin (Belge-1, 6, 7, 24, 29, 31, 35, 36, 41, 45, 50-52, 55, 60, 67, 69, 71, 72, 84, 99, 102, 103, 110, 119-123, 126, 135, 136, 139, 140, 141, 142, 144, 148, 149, 152-155, 157-161, 164-167, 169, 170, 175, 181-183, 185, 188-192, 195, 198-200, 202, 206-209, 211-214, 217-219, 225, 229, 232, 234, 236, 237, 239, 240, 244-246, 248, 257, 259, 261, 264, 266, 269, 305, 307, 312, 322, 324-328, 332, 334, 340-342,

344, 348, 355, 357, 359-364, 368, 371, 375, 377, 379, 380, 382, 383, 387, 388, 394, 396, 397, 399-407, 411, 413, 446, 447, 451) ticari sırlardan arındırılmış hallerinin Kurum nezdinde herhangi bir elektronik veya mekanik kopyası alınmadan teşebbüsün erişimine açılacağı,

- Soruşturma Raporunda yer verilen ancak teşebbüsler ile doğrudan ilgili olmayan, ticari sır niteliğini haiz, aklayıcı veya suçlayıcı niteliği bulunmayan belgelere (Belge-2, 8-10, 12-14, 26, 27, 30, 32-34, 37-40, 42, 44, 46, 47, 53, 56, 58, 59, 64-66, 70, 111,114, 116-118, 124, 125, 127, 128, 130-134, 137, 138, 143, 145, 146, 147, 150, 151, 156, 162, 171-174, 177-180, 184, 186, 187, 193, 194, 196, 197, 201, 203, 204, 205, 215, 216, 220, 221, 223, 224, 226-229, 235, 241-243, 247, 249-251, 255, 256, 258, 260, 267, 269, 272, 273, 275-277, 279, 280, 282, 283, 286-292, 294-296, 299, 301-303, 306, 308-311, 313, 314, 316, 319, 320, 331, 333, 336, 337, 343, 346, 350-352, 354, 369, 378, 390, 393, 398, 401) erişim talebinin kabul edilebilir nitelikte olmadığı,
- Soruşturma Raporunda yer verilen Kurum içi yazışma niteliğinde olan belgelere (Belge-65) erişim talebinin kabul edilemeyeceği

ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (6) 4054 sayılı Kanun'un "*Delillerin Toplanması ve Tarafların Bilgilendirilmesi*" kenar başlıklı 44. maddesinin ikinci fıkrasında "*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*" hükmü yer almaktadır. Buna ek olarak aynı Kanun'un 44. maddesinin üçüncü fıkrasında "*Kurul, tarafları bilgilendirmediği ve savunma hakkı vermediği konuları kararlarına dayanak yapamaz.*" hükmü, evrak ve bilgi verilmesinin savunma hakkının esasına ilişkin olduğunu göstermektedir. Nitekim 4054 sayılı Kanun'un 44. maddesinin madde gerekçesinde "*Kurulun soruşturmaları gizli değildir. Savunma hakkının tam olarak kullanılabilmesi için sözlü savunma toplantısına kadar, taraflar Kurulca kendileri ile ilgili düzenlenmiş her türlü evrakın ve delilin bir nüshasını alabilmektedir. Böylelikle savunma hakkının tam ve eksiksiz biçimde kullanılması mümkün olacaktır. Bir başka deyişle, taraflar herhangi bir ummadıkları sürprizle karşılaşmamaktadırlar.*" demek suretiyle konunun önemi açıklanmıştır.
- (7) Rekabet Kurulu tarafından yayımlanan 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. 2010/3 sayılı Tebliğ'in 6. maddesinde tarafların hangi belgelere erişebileceğinin kapsamı açıklanmıştır. Buna göre "*Taraflar dosyaya giriş hakkı kapsamında, Kurum içi yazışmalar ve başka teşebbüs, teşebbüs birliği ve kişilere ilişkin ticari sır ve diğer gizli bilgileri içerenler hariç olmak üzere, Kurum bünyesinde kendileri ile ilgili düzenlenmiş her türlü evraka ve elde edilmiş her türlü delile erişebilir.*" hükmüyle, tarafların kendileri hakkında düzenlenmiş evrak ve delillere ulaşabileceği ancak Kurum içi yazışmaların ve başka teşebbüs, teşebbüs birliği ve kişilere ilişkin ticari sır ve sair gizli bilgi içeren evrakın bu kapsamda yer almadığı ifade edilmiştir. Bu bağlamda tarafların erişmek istedikleri belgelerin, kendileriyle ilgili bir delil olup olmadığı ya da Kurum bünyesinde

düzenlenmiş olan ve Kurum içi yazışma olup olmadığı yahut teşebbüs, teşebbüs birliği ve kişilere ait ticari sır niteliği taşıyıp taşımadığı hususu önem arz etmektedir.

- (8) Talebin değerlendirilmesi kapsamında incelenmesi gereken 2010/3 sayılı Tebliğ'in "Kurum İçi Yazışmalar" kenar başlıklı 7. maddesinde;

"(1) Kurum içi yazışmalar, Kurulun aldığı nihai kararlar bakımından hazırlayıcı işlem niteliğinde olan birimler arası yazışmalardır.

(2) Kartellerin Ortaya Çıkarılması Amacıyla Aktif İşbirliği Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 6 ncı maddesinin üçüncü fıkrası ve 9 uncu maddesinin üçüncü fıkrası çerçevesinde elde edilen bilgi ve belgeler ile Kurumun diğer kamu kurumları, kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları veya özel sektör gerçek ve tüzel kişileri gibi bilgisine başvuruyla yapılan yazışmalar da iç yazışma olarak kabul edilir."

- (9) hükümlerine yer verilmiştir. Buna göre Kurulun alacağı nihai karara kadar gerçekleştireceği hazırlayıcı işlem niteliğindeki yazışmalar, Kartellerin Ortaya Çıkarılması Amacıyla Aktif İşbirliği Yapılmasına Dair Yönetmeliği (Pişmanlık Yönetmeliği) kapsamında sunulan bilgi ve belgeler ile Kurumun bilgisine başvurduğu kamu veya özel sektör üçüncü kişileriyle ile yaptığı yazışmalar iç yazışma olarak kabul edilmektedir.
- (10) Buna ek olarak 2010/3 sayılı Tebliğ ile tarafların dosyaya erişim haklarının ne şekilde kullanılacağına dair de bir düzenleme getirilmiştir. İlgili tebliğin "Dosyaya giriş hakkının kullanılması" başlıklı 10. maddesi şu şekildedir:

MADDE 10 – "(1) Dosyaya giriş hakkı, ilgilinin talebi de dikkate alınarak; dosya mevcudunda bulunan ve erişime açılan evrakın fotokopi yolu ile çoğaltılmış nüshalarının veya elektronik kopyalarının verilmesi ya da gönderilmesi suretiyle kullanılabilir.

(2) Kartellerin Ortaya Çıkarılması Amacıyla Aktif İşbirliği Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 6 ncı maddesinin üçüncü fıkrası ve 9 uncu maddesinin üçüncü fıkrası çerçevesinde elde edilen bilgiler ile aklayıcı ya da suçlayıcı delil niteliği bulunan diğer kurum içi yazışmalar, Kurum merkezinde incelenebilir."

- (11) Madde metni değerlendirildiğinde, her ne kadar Tebliğin 6. maddesinde tarafların Kurum içi yazışmalara erişemeyeceği ifade edilmişse de, Tebliğin 7. maddesi kapsamında tanımlanan Kurum içi yazışmalara erişimin tamamen engellenmediği ancak aklayıcı ya da suçlayıcı delil niteliği bulunan diğer kurum içi yazışmaların Pişmanlık Yönetmeliği kapsamında yapılan başvurularda sunulan belgeler ile benzer şekilde Kurum merkezinde incelenebileceğinin düzenlediği anlaşılmaktadır.
- (12) 4054 sayılı Kanun'un 43. ve 44. maddeleri çerçevesinde savunma hakkının layıkıyla kullanılmasının temin edilmesi gerektiği yönünde PORT AKDENİZ tarafından talep edilen bilgi ve belgeler ile belge taleplerine ilişkin değerlendirmeler aşağıda tablo halinde sunulmaktadır:

21-58/828-407

Tablo 1: Belge Talepleri ve Belge Taleplerine İlişkin Değerlendirmeler

Erişim Talep Edilen Belgeler	Belge No / Para. No	İlgili Belgelere Erişim Talebinin Gerekçesi	Değerlendirme
Şikâyetçiden ve diğer taraflardan gelen cevabi yazılar	Belge No. 31, 144, 175, 305, 357, 379, 380, 383	Talep edilen belgenin doğrudan veya dolaylı olarak Soruşturma Raporu ve Ek Yazılı Görüş kapsamında PORT AKDENİZ hakkında yapılan tespitleri etkilemesi nedeniyle PORT AKDENİZ'in savunma hakkını layıkıyla kullanabilmesi için talep edilmektedir.	Kurum içi yazışma niteliği taşımasından ötürü söz konusu belgelerin fotokopi yoluyla çoğaltılmış nüshalarının veya elektronik kopyalarının verilemeyeceği, bu belgelerin teşebbüs ile ilgili kısımlarının Kurum merkezinde incelenmek üzere ticari sırlardan arındırılarak tarafa sunulabileceği değerlendirilmiştir.
16.07.2021 tarihli ve 2021-EAA-5 sayılı Teknik ve Mesleki Görüş	Belge No. 413	Talep edilen belgenin doğrudan veya dolaylı olarak Soruşturma Raporu ve Ek Yazılı Görüş kapsamında PORT AKDENİZ hakkında yapılan tespitleri etkilemesi nedeniyle PORT AKDENİZ'in savunma hakkını layıkıyla kullanabilmesi için talep edilmektedir.	Kurum içi yazışma niteliği taşımasından ötürü söz konusu belgelerin fotokopi yoluyla çoğaltılmış nüshalarının veya elektronik kopyalarının verilemeyeceği, bu belgelerin teşebbüs ile ilgili kısımlarının Kurum merkezinde incelenmek üzere ticari sırlardan arındırılarak tarafa sunulabileceği değerlendirilmiştir.
28.10.2021 tarihli ve 2021-EAA-8 sayılı Teknik ve Mesleki Görüş	Belge No. 451	Talep edilen belgenin doğrudan veya dolaylı olarak Soruşturma Raporu ve Ek Yazılı Görüş kapsamında PORT AKDENİZ hakkında yapılan tespitleri etkilemesi nedeniyle PORT AKDENİZ'in savunma hakkını layıkıyla kullanabilmesi için talep edilmektedir.	Kurum içi yazışma niteliği taşımasından ötürü söz konusu belgelerin fotokopi yoluyla çoğaltılmış nüshalarının veya elektronik kopyalarının verilemeyeceği, bu belgelerin teşebbüs ile ilgili kısımlarının Kurum merkezinde incelenmek üzere ticari sırlardan arındırılarak tarafa sunulabileceği değerlendirilmiştir.

21-58/828-407

Erişim Talep Edilen Belgeler	Belge No / Para. No	İlgili Belgelere Erişim Talebinin Gerekçesi	Değerlendirme
Konteyner limanları ve müşterilerden talep edilen bilgi talepleri	Belge No. 160, 170, 229, 244, 257	Talep edilen belgenin doğrudan veya dolaylı olarak Soruşturma Raporu ve Ek Yazılı Görüş kapsamında PORT AKDENİZ hakkında yapılan tespitleri etkilemesi nedeniyle PORT AKDENİZ'in savunma hakkını layıkıyla kullanabilmesi için talep edilmektedir.	Kurum içi yazışma niteliği taşımasından ötürü söz konusu belgelerin fotokopi yoluyla çoğaltılmış nüshalarının veya elektronik kopyalarının verilemeyeceği, bu belgelerin teşebbüs ile ilgili kısımlarının Kurum merkezinde incelenmek üzere ticari sırlardan arındırılarak tarafa sunulabileceği değerlendirilmiştir.
Soruşturma kapsamında PORT AKDENİZ'i ilgilendiren ve adının geçtiği diğer bilgi ve belgeler ile sair evrak	Belge No. 1, 6, 7, 24, 29, 35, 36, 41, 45, 50-52, 55, 60, 67, 69, 71, 72, 84, 99, 102, 103, 110, 119-123, 126, 135, 136, 139, 140, 141, 142, 148, 149, 152-155, 157-159, 161, 164-167, 169, 181-183, 185, 188-192, 195, 198-200, 202, 206-209, 211-214, 217-219, 225, 232, 234, 236, 237, 239, 240, 245, 246, 248, 259, 261, 264, 266, 269, 307, 312, 322, 324-328, 332, 334, 340-342, 344, 348, 355, 359-364, 368, 371, 375, 377, 382, 387, 388, 394, 396, 397, 399, 400, 402-407, 411, 446, 447	Talep edilen belgenin doğrudan veya dolaylı olarak Soruşturma Raporu ve Ek Yazılı Görüş kapsamında PORT AKDENİZ hakkında yapılan tespitleri etkilemesi nedeniyle PORT AKDENİZ'in savunma hakkını layıkıyla kullanabilmesi için talep edilmektedir.	Kurum içi yazışma niteliği taşımasından ötürü söz konusu belgelerin fotokopi yoluyla çoğaltılmış nüshalarının veya elektronik kopyalarının verilemeyeceği, bu belgelerin teşebbüs ile ilgili kısımlarının Kurum merkezinde incelenmek üzere ticari sırlardan arındırılarak tarafa sunulabileceği değerlendirilmiştir.

21-58/828-407

Erişim Talep Edilen Belgeler	Belge No / Para. No	İlgili Belgelere Erişim Talebinin Gerekçesi	Değerlendirme
14.07.2020 tarihli ve 2020-4-026/ÖA sayılı Öneri Raporu ve ekleri	Belge No. 65	Talep edilen belgenin doğrudan veya dolaylı olarak Soruşturma Raporu ve Ek Yazılı Görüş kapsamında PORT AKDENİZ hakkında yapılan tespitleri etkilemesi nedeniyle PORT AKDENİZ'in savunma hakkını layıkıyla kullanabilmesi için talep edilmektedir.	Kurum içi yazışma olması ve tarafların Kanun'u ihlal ettiğine yönelik herhangi bir yargı içermemesi nedeniyle söz konusu belgeye erişim talebinin reddedilmesi gerektiği değerlendirilmiştir.
Soruşturma kapsamında PORT AKDENİZ'i ilgilendiren ve adının geçtiği diğer bilgi ve belgeler ile sair evrak	Belge No. 2, 8-10, 12-14, 26, 27, 30, 32-34, 37-40, 42, 44, 46, 47, 53, 56, 58, 59, 64-66, 70, 111,114, 116-118, 124, 125, 127, 128, 130-134, 137, 138, 143, 145, 146, 147, 150, 151, 156, 162, 171, 172, 173, 174, 177, 178, 179, 180, 184, 186, 187, 193, 194, 196, 197, 201, 203, 204, 205, 215, 216, 220, 221, 223, 224, 226-229, 235, 241-243, 247, 249-251, 255, 256, 258, 260, 267, 269, 272, 273, 275-277, 279, 280, 282, 283, 286-292, 294-296, 299, 301-303, 306, 308-311, 313, 314, 316, 319, 320, 331, 333, 336, 337, 343, 346, 350-352, 354, 369, 378, 390, 393, 398, 401	Talep edilen belgenin doğrudan veya dolaylı olarak Soruşturma Raporu ve Ek Yazılı Görüş kapsamında PORT AKDENİZ hakkında yapılan tespitleri etkilemesi nedeniyle PORT AKDENİZ'in savunma hakkını layıkıyla kullanabilmesi için talep edilmektedir.	Kurum içi yazışma olması ve tarafların Kanun'u ihlal ettiğine yönelik aklayıcı ve/veya suçlayıcı nitelikte olmaması nedeniyle söz konusu belgelere erişim talebinin reddedilmesi gerektiği değerlendirilmiştir.

- (13) Sonuç olarak, PORT AKDENİZ tarafından talep edilen; Soruşturma Raporu'nda kısmi içeriklerine yer verilen, tarafa ilişkin delil niteliğini haiz belgelerin Kurum içi yazışma niteliği taşımasından ötürü fotokopi yoluyla çoğaltılmış nüshalarının veya elektronik kopyalarının verilemeyeceği, bu belgelerin teşebbüs ile ilgili kısımlarının Kurum merkezinde incelenmek üzere ticari sırlardan arındırılarak tarafa sunulabileceği değerlendirilmektedir. Bununla birlikte, PORT AKDENİZ tarafından talep edilen; Soruşturma Raporu'nda yer alan belgelerden ticari sır içeren belgelere, teşebbüslerin kendileri ile ilgili olmayan ve doğrudan teşebbüsleri suçlayıcı nitelikte olmayan belgeler ile Kurum içi yazışma niteliğinde olduğu değerlendirilen belgelere erişim talebinin kabul edilebilir nitelikte olmadığı kanaatine ulaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (14) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Rekabet Kurulunun 24.07.2020 tarihli ve 20-35/459-M sayılı kararı uyarınca hakkında soruşturma yürütülen Ortadoğu Antalya Liman İşletmeleri A.Ş.'nin (PORT AKDENİZ) Kurum kayıtlarına 15.11.2021 tarih ve 22919 sayı ile giren dosyaya giriş talebine ilişkin olarak;
- Teşebbüsler hakkında elde edilmiş delil niteliğinde olan belgelerin (Belge-1, 6, 7, 24, 29, 31, 35, 36, 41, 45, 50-52, 55, 60, 67, 69, 71, 72, 84, 99, 102, 103, 110, 119-123, 126, 135, 136, 139, 140, 141, 142, 144, 148, 149, 152-155, 157-161, 164-167, 169, 170, 175, 181-183, 185, 188-192, 195, 198-200, 202, 206-209, 211-214, 217-219, 225, 229, 232, 234, 236, 237, 239, 240, 244-246, 248, 257, 259, 261, 264, 266, 269, 305, 307, 312, 322, 324-328, 332, 334, 340-342, 344, 348, 355, 357, 359-364, 368, 371, 375, 377, 379, 380, 382, 383, 387, 388, 394, 396, 397, 399, 400, 402-407, 411, 413, 446, 447, 451) ticari sırlardan arındırılmış hallerinin Kurum nezdinde herhangi bir elektronik veya mekanik kopyası alınmadan teşebbüsün erişimine açılmasına,
 - Soruşturma Raporunda yer verilen ancak teşebbüsler ile doğrudan ilgili olmayan, ticari sır niteliğini haiz, aklayıcı veya suçlayıcı niteliği bulunmayan belgelere (Belge-2, 8-10, 12-14, 26, 27, 30, 32-34, 37-40, 42, 44, 46, 47, 53, 56, 58, 59, 64-66, 70, 111,114, 116-118, 124, 125, 127, 128, 130-134, 137, 138, 143, 145, 146, 147, 150, 151, 156, 162, 171-174, 177-180, 184, 186, 187, 193, 194, 196, 197, 201, 203, 204, 205, 215, 216, 220, 221, 223, 224, 226-229, 235, 241-243, 247, 249-251, 255, 256, 258, 260, 267, 269, 272, 273, 275-277, 279, 280, 282, 283, 286-292, 294-296, 299, 301-303, 306, 308-311, 313, 314, 316, 319, 320, 331, 333, 336, 337, 343, 346, 350-352, 354, 369, 378, 390, 393, 398, 401) erişim talebinin reddine,
 - Soruşturma Raporunda yer verilen Kurum içi yazışma niteliğinde olan belgelere (Belge-65) erişim talebinin reddine

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