

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-1-79 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-45/637-241
Karar Tarihi : 17.7.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

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

B. RAPORTÖRLER: Cengiz SOYSAL, Çiğdem ÜNAL

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş.

20 **D. TARAFLAR**

: - Ankara Doğal Elektrik Üretim ve Ticaret A.Ş.
Ziya Gökalp Caddesi No: 80 Kurtuluş 06600 Ankara

- Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş.

Organize Sanayi Bölgesi Pembe Cad. No:13 Bursa

30

E. DOSYA KONUSU: Ankara Doğal Elektrik Üretim ve Ticaret A.Ş.'ye ait Tercan, Kuzgun, Mercan, İkizdere, Çıldır, Beyköy ve Ataköy Hidroelektrik Santralleri ile Denizli Jeotermal Santralının İşletme Hakkı Devri, Engil Gaz Tribünleri Santralının satış yöntemi ile özelleştirilmesi kapsamında, İşletme Hakkı Devir Sözleşmesi ile Satış Sözleşmesi'nin Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş. tarafından imzalanması işlemine izin verilmesi talebi.

40

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 11.7.2008 tarih ve 4457 sayı ile intikal eden başvuru üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan izin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenen 14.7.2008 tarih 2008-1-79/Öİ-08-CS sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 15.7.2008 tarih, REK.0.05.00.00-120/109 sayılı Başkanlık Önergesi ile 08-45 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

50

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Ankara Doğal Elektrik Üretim ve Ticaret A.Ş.'ye ait Tercan, Kuzgun, Mercan, İkizdere, Çıldır, Beyköy ve Ataköy Hidroelektrik Santralleri ile Denizli Jeotermal Santralının işletme hakkı devri, Engil Gaz Tribünleri Santralının satış yöntemi ile Zorlu Enerji Elektrik Üretimi A.Ş.'ye devri işlemine ilişkin verilen 27.3.2008 tarih ve 08-26/280-89 sayılı Rekabet Kurulu kararı dikkate alınarak, söz konusu özelleştirme sürecinde İşletme Hakkı Devri Sözleşmesi ile Satış Sözleşmesi'nin Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş. tarafından yapılmasının 4054 sayılı Kanunun 7. maddesi ve ilgili Tebliğler kapsamında izne tabi bir işlem olmadığı ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

60 Esas itibarıyla bu özelleştirme kapsamında Rekabet Kurulu 27.3.2008 tarih ve 08-26/280-89 sayılı kararı ile söz konusu tesislerin Zorlu Enerji Elektrik Üretim A.Ş. tarafından devralınmasına izin vermiştir. Bununla birlikte, İhale Şartnamesi'nin "Devir ve Teslim" başlıklı 17. maddesi uyarınca, ihale sonucunda Özelleştirme Yüksek Kurulu (ÖYK) tarafından işletme hakkı devri ve satışın yapılmasına karar verilmesi halinde, Teklif Sahibi'nin talebi durumunda sermayesinin en az %51'ini Teklif Sahibi'nin oluşturacağı bir anonim şirketin kurulması ve İşletme Hakkı Devri Sözleşmesi ile Satış Sözleşmesi'nin bu suretle kurulacak anonim şirketle yapılacağı ve kurulacak bu şirketteki diğer hissedarların Rekabet Kurulu nezdinde izin ve onay alması öngörülmüştür.

Bu doğrultuda, 9.5.2008 tarihli ÖYK kararının ardından Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş. kurulmuş ve 20.6.2008 tarihinde İstanbul Ticaret Sicili'nde tescil edilmiştir. Özelleştirme İdaresi Başkanlığı tarafından yukarıda bahse konu sözleşmelerin Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş. ile akdedilmesi ve devir ve teslimin tamamlanması Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın 2.7.2008 tarihli ve B.02.1.ÖİB.10.07-100 SB 69/4971 sayılı yazısıyla onaylanmıştır.

70 Hiç şüphesiz, İhale Şartnamesi'nin 17. maddesi ile teklif sahibine verilen hakkın kullanılması aşamasında en az %51'i teklif sahibi tarafından oluşturulacak yeni tüzel kişideki diğer hisselerin farklı bir teşebbüse ait olması ve bir kontrol değişikliğinin söz konusu olması halinde, bu işlemin yeni bir devir işlemi olarak ele alınması ve 4054 sayılı Kanunun 7. maddesi kapsamında yapılacak değerlendirmeye yeni oluşuma izin verilip verilmeyeceğinin değerlendirilmesi gerekecektir. Yeni kurulacak anonim şirkette rekabet hukuku çerçevesinde farklı bir teşebbüs ya da teşebbüs ortaklığının bulunmaması halinde ise söz konusu işlemin yeni bir devir işlemi olarak değerlendirilemeyeceği, dolayısıyla Kanun'un 7. maddesi kapsamına girmeyeceği görülmektedir.

80 Dosyadaki bilgiler doğrultusunda, bildirim konu işlemde taraf olarak gösterilen Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş.'nin hissedarlık yapısı aşağıda gösterilmektedir:

Tablo: Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş.'nin hissedarlık yapısı

Ticaret Unvanı	Ortaklık Payı
Zorlu Enerji Elektrik Üretim A.Ş.	%96
Zorlu Holding A.Ş.	%1
Zorlu Endüstriyel ve Enerji Tesisleri İnşaat Ticaret A.Ş.	%1
Zorlu O&M Enerji Tesisleri İşletme ve Bakım Hizmetleri A.Ş.	%1
Zorlu Petrogas Petrol, Gaz ve Petrokimya Ürünleri İnşaat, San. ve Tic. A.Ş.	%1

Tablodan da görüldüğü üzere, Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş. hisselerinin %96'sı Zorlu Enerji Elektrik Üretim A.Ş.'ye ait olan ve diğer hisseleri de tamamen Zorlu Grubu tarafından kontrol edilen bir tüzel kişiliktir. Bu kapsamda, özelleştirme kapsamında daha önce Zorlu Enerji Elektrik Üretim A.Ş. için verilen izin kararının çerçevesinde devir işleminin yeni kurulan Zorlu Doğal Elektrik Üretimi A.Ş. ile gerçekleştirilmesinin Kanun'un 7. maddesi kapsamında bir işlem olmadığı anlaşılmaktadır.

I. SONUÇ

90

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Ankara Doğal Elektrik Üretim ve Ticaret A.Ş.'ye ait Tercan, Kuzgun, Mercan, İkizdere, Çıldır, Beyköy ve Ataköy Hidroelektrik Santralleri ile Denizli Jeotermal Santralinin İşletme Hakkı Devri, Engil Gaz Tribünleri Santralinin satış yöntemi ile devri işlemine ilişkin 27.3.2008 tarih, 08-26/280-89 sayılı Kurul kararı dikkate alınarak, söz konusu özelleştirme sürecinde İşletme Hakkı Devir Sözleşmesi ile Satış Sözleşmesi'nin Zorlu Doğal Elektrik Üretim A.Ş. tarafından yapılmasının 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanun"un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

100