

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-1-325

(Devralma)

Karar Sayısı : 10-75/1545-598

Karar Tarihi : 02.12.2010

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI

Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, Mehmet Akif ERSİN,
İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY,
Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER : Cengiz SOYSAL, Harun GÜNDÜZ, Selen Yersu ŞAHİN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: - AKEDAŞ Adıyaman Kahramanmaraş Elektrik Dağıtım A.Ş.
Temsilcisi: Mehmet KÖSEKAHYAOĞLU
Mek Enerji Teknik ve Hukuki Danışmanlık A.Ş.
Ceyhun Atif Kansu Cad. 1307. Sok. 24/5 06520 Balgat/Ankara

D. TARAFLAR

: - AKEDAŞ Adıyaman Kahramanmaraş Elektrik Dağıtım A.Ş.
Bahçelievler Mah. Trabzon Blv. Nazar Sitesi
A Blok 106/C Kahramanmaraş
- Türkiye Elektrik Dağıtım A.Ş.
İnönü Blv. No:27 06490 Bahçelievler/Ankara

E. DOSYA KONUSU: Adıyaman ve Kahramanmaraş illerinin oluşturduğu elektrik dağıtım bölgesindeki elektrik dağıtım varlıklarının AKEDAŞ Adıyaman Kahramanmaraş Elektrik Dağıtım A.Ş. tarafından 30 yıl süreyle işletilmek üzere devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına en son 08.11.2010 tarih ve 8534 sayılı ile giren 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 düzenlenen 24.11.2010 tarih ve 2010-1-325/Öİ-10-184.CS sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 25.11.2010 tarih ve REK.0.05.00.00-120/424 sayılı Başkanlık Önergesi ile 10-75 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda, işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olmadığı görüşü ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

AKEDAŞ tarafından yapılan başvuruda belirtildiği üzere, Kahramanmaraş ve Adıyaman illerini kapsayan görev bölgesinde elektrik dağıtım tesislerinin işletme hakkının 30 yıl süre ile AKEDAŞ'a devri işlemine, 16.10.1998 tarih ve 87/693-138 sayılı Rekabet Kurulu kararıyla izin verilmiştir. Bu noktada ortaya çıkan soru, 1998 yılında izin verilmiş olan bir devralma işleminin 2010 yılında sonuçlandırılması durumunda, 1998 yılında verilmiş olan kararın geçerliliğini halen koruyup korumadığıdır. Mevzuatta bu duruma ilişkin bir hüküm bulunmadığı dikkate alındığında, konunun olay bazında süreç bakımından değerlendirilmesi gerekmektedir. Bu bakımdan bildirim konusu ele alındığında, işlemin 1998 yılındaki Rekabet Kurulu kararı ile izin verilen devralma sürecinin tamamlanması

10-75/1545-598

niteliğinde olduğu, dolayısıyla bu aşamada 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında yeni bir devralmanın söz konusu olmadığı anlaşılmaktadır. Bununla birlikte, bildirim ve sürece ilişkin ayrıntılı bilgi ve değerlendirmelere aşağıda yer verilmiştir.

50 Rekabet Kurulu tarafından verilen söz konusu izin kararının ardından, 07.01.1999 tarihinde Enerji ve Tabii Kaynaklar Bakanlığı ile AKEDAŞ arasında İmtiyaz Sözleşmesi imzalanmıştır. Bu imtiyaz sözleşmesinde ise 03.03.2001 tarihli Resmi Gazete'de yayımlanan 4628 sayılı Kanun'un 3(c) maddesi uyarınca bazı değişiklikler yapılmıştır. 4628 sayılı Kanun'un 3(c) maddesinde yer alan hüküm şu şekildedir:

"...Bölgelerinde, mevcut sözleşmeleri kapsamında işletme hakkı devri yoluyla dağıtım hizmeti yapma hakkı elde etmiş özel sektör dağıtım şirketleri bu Kanunda belirlenmiş ve dağıtım şirketlerinin tabi olduğu serbest rekabet koşullarını sağlayacak şekilde sözleşmelerini tadil edip, yeni düzenlemelere geçmedikleri sürece, üretim lisansı alarak üretim tesisi kurma hakkından yararlanamaz ve üretim faaliyetiyle iştigal eden tüzel kişilerle kontrol oluşturup oluşturmadığına bakılmaksızın iştirak ilişkisine giremez.

60 *Diğer taraftan, mevcut sözleşmeleri kapsamında bölgelerinde dağıtım hizmeti yapma hakkı elde etmiş özel sektör dağıtım şirketleri, mevcut sözleşmelerini Kurulca belirlenecek bir süre dahilinde serbest rekabet koşullarını sağlayacak şekilde tadil etmekle yükümlüdürler. Sözleşmelerin niteliği bu hükümlerin uygulanmasına engel teşkil etmez. ..."*

Bildirim ekinde yer alan 1 No'lu Tadil Sözleşmesi ile İmtiyaz Sözleşmesi'nde yapılan değişiklikler incelendiğinde özetle, söz konusu tadillerin, 4628 sayılı Kanun'un yürürlüğe girmesinin ardından, mevcut sözleşmelerdeki rekabete aykırı hükümlerin kaldırılarak, elektrik piyasasında serbest rekabet koşullarının sağlanması amacıyla yapılan birtakım değişikliklerden ibaret olduğu görülmektedir. Kaldı ki, söz konusu değişikliklerden bir kısmının (örneğin İmtiyaz Sözleşmesi'nin 8. maddesinin (c) ve (e) bentleri ile 30. maddesinde yapılan değişiklikler), 16.10.1998 tarih ve 87/693-138 sayılı Rekabet Kurulu kararında yer verilen koşulları yerine getirmek amacıyla yapıldığı anlaşılmaktadır.

70 Bu çerçevede; İmtiyaz Sözleşmesi'nde 4628 sayılı Kanun uyarınca yapılan tadiller sonucunda AKEDAŞ'ın kontrol yapısında herhangi bir değişiklik olmadığı ve söz konusu tadillerin, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında yeni bir birleşme-devralma işlemi niteliği taşımadığı anlaşıldığından, yapılan bildirim, 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olmadığı değerlendirilmektedir.

80 Bu noktada değinilmesi gereken son bir husus da, Rekabet Kurulunun 16.10.1998 tarihli kararıyla verilen iznin ardından, AKEDAŞ'ta gerçekleştirilecek hisse devirlerine ilişkin olarak yapılan bildirimler üzerine Rekabet Kurulunun aldığı kararlardır¹. Söz konusu kararlarda, eşiklerin aşılması nedeniyle anılan işlemlerin izne tabi olmadığı sonucuna ulaşılmakla birlikte, anılan dönemde AKEDAŞ'ın, 3096 sayılı Kanun kapsamında Adıyaman-Kahramanmaraş elektrik dağıtım bölgesinde elektrik dağıtım faaliyetiyle iştigal edecek görevli şirket statüsünde olduğu tespit edilmekte ve bölgenin teşebbüse devir çalışmalarının sürdüğü ifade edilmektedir. Dolayısıyla bu kararlarda, AKEDAŞ'ın ilgili dağıtım bölgesinde sahip olduğu görevli şirket statüsünün de dikkate alındığı anlaşılmaktadır. Bu çerçevede, 1998 yılında AKEDAŞ'ın ilgili dağıtım bölgesinde görevlendirilmesine ilişkin olarak Rekabet Kurulu tarafından verilen izin kararının halen geçerli olduğunu söylemek yanlış olmayacaktır.

¹ Rekabet Kurulunun 1.3.2007 tarihli, 07-18/162-53 sayılı ve 14.1.2009 tarihli, 09-02/20-13 sayılı kararları.

90 **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 "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.