

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2006-1-92 (Devralma)
Karar Sayısı : 06-57/732-219
Karar Tarihi : 3.8.2006

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL,
Prof.Dr.Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN,
Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN

B. RAPORTÖRLER: F. Yeşim AKCOLLU, Fatma ATAÇ

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - Ashmore Energy International Limited
Temsilcisi Av. Okan DEMİRKAN
Süleyman Seba Caddesi, Sıraevler 55 Akaretler 34357
Beşiktaş/ İSTANBUL

D. TARAFLAR

: - Ashmore Energy International Limited
International Management Services Limited, Harbour
Centre, 4th Floor, North Church Street, P.O. Box 61
GT, George Town, Grand Cayman, CAYMAN
ADALARI
- Enron Corporation
4 Houston Center, 1221 Lamar, Suite 1600 Houston,
TX 77010-1221 ABD

E. DOSYA KONUSU: Enron Corporation (Enron)un Prisma Energy International Inc.(Prisma)'teki %100 sermaye payının Ashmore Energy International Limited (Ashmore Energy) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 13.6.2006 tarih ve 3298 sayı ile giren bildirim üzerine, söz konusu devralmaya ilişkin olarak talep edilen ek bilgi ve belgeler, Kurum kayıtlarına 13.7.2006 tarih ve 4741 sayı ile intikal eden yazılarla tamamlanmıştır. 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 sonucunda düzenlenen 27.7.2006 tarih, 2006-1-92/Öİ-06-FYA sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 27.7.2006 tarih, REK.0.05.00.00-120/153 sayılı Başkanlık önergesi ile 06-57 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Ashmore Energy International Limited'in Enron Corporation ve bağlı ortaklıklarının sahip olduğu Prisma Energy International Inc.'in %100 sermaye payını ve dolayısıyla Prisma Energy International Inc.'in Trakya Elektrik Üretim ve Ticaret A.Ş.'de sahip olduğu %(...)'luk hisse payını devralması işlemi ile ilgili olarak edinilen bilgiler ışığında;

- Devralma işlemi sonucunda Trakya Elektrik Üretim ve Ticaret A.Ş.'de kontrol değişikliği olacağı ve bu nedenle 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2/b maddesi kapsamında bir devralma olduğu,
- Tarafların toplam ciroları itibariyle 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinin birinci fıkrasında belirtilen eşiği aşması nedeniyle devralma işleminin izne tabi olduğu,
- Söz konusu devralma işlemi sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde belirtilen, bir hakim durum yaratılması veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesi, böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun doğmasının söz konusu olmadığı,
- Dolayısıyla söz konusu devir işlemine 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde izin verilmesi gerektiği

ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Ashmore Energy

Ashmore Energy, halihazırda Panama, Bolivya ve Arjantin'deki elektrik dağıtım ve üretim şirketlerine dolaylı olarak sahip olan bir şirkettir.

Ashmore Energy'nin ödenmemiş hisselerinin %(...)'ından fazlası belirli yatırım araçlarından oluşan Ashmore Fonları'na aittir. Ashmore Fonları'nın doğrudan veya dolaylı yatırım yönetimi Ashmore Investment Management Limited (AIML)¹ tarafından yapılmaktadır. AIML şirketi Ashmore Fonları'nın yatırım yöneticisi olduğu sürece Ashmore Energy'nin yönetim kurulunun beş üyesinden dördünü tayin etme ve hissedarlar toplantısında Ashmore Fonları'nın oy kullanma hakkını nasıl kullanacağı konusunda yönetim yetkisine sahip olacaktır.

Ashmore Energy'nin hissedarlarından hiçbiri şirket üzerinde kontrol yetkisine sahip değildir. Ayrıca hiçbir şahıs veya kuruluş Ashmore Fonları üzerinde kontrol yetkisine de sahip değildir.

H.1.2. Enron

Bir zamanlar dünyanın enerji ticareti yapan en büyük şirketi olan Enron, Aralık 2001'de ABD Kanunları çerçevesinde iflas koruması altına alınmak için başvuruda bulunmuş ve 17.11.2004 tarihinde, 2.7.2004 tarihli ABD İflas Kanunu'nun 11. Bölümü uyarınca "Ek Beşinci Kere Değişmiş Bağlantılı

¹ Ashmore Investment Management Limited (AIML) şirketini de Marc Coombs adında bir şahıs kontrol etmektedir.

Borçluların Ortak Planı” çerçevesinde iflas halinden yeniden yapılanmış bir şirkete dönüşmüştür. Enron bugün itibarıyla tüm varlıklarını tasfiye etme sürecindedir. Prisma, Enron’un elinde bulunan son büyük maddi varlıktır.

H.1.3. Prisma

Prisma, Enron şirketinin enerji alanındaki uluslararası menfaatlerinin bir kısmına sahip olması ve bunları yönetmesi için kurulmuş bir şirkettir. Prisma dört kıta genelinde üç iş alanında faaliyet göstermektedir: doğalgaz, enerji dağıtımı, enerji üretimi.

Prisma’nın Türkiye’deki tek varlığı, Trakya Yap-İşlet-Devret Enerji Projesi’nin sahibi olan Trakya Elektrik Üretim ve Ticaret A.Ş. (Trakya)’de dolaylı olarak sahip olduğu %(.....) hisse payıdır. Trakya hisselerinin doğrudan sahipleri, Prisma’nın dolaylı olarak bağlı iştirakleri olan bir Hollanda şirketi olan Prisma Energy Holdings B.V. (%(....)) ve bir Lüksemburg şirketi olan Prisma Energy Turkey S.a.r.l. (%(...)) şirketleridir. Trakya, Türkiye yasaları çerçevesinde kurulmuş bulunan bir anonim şirkettir ve malvarlığı Marmara Ereğlisi’nde bulunan bir kombine çevrim gaz türbini güç santrali, ilgili ekipmanların inşası, bunların işletilmesi ve devredilmesinden oluşan haklardır. Trakya Kuruluş Sözleşmesi gereğince Prisma, Trakya üzerinde münhasır kontrol yetkisine sahip değildir; fakat önemli kararları veto etme yetkisine sahiptir.

H.2. Devralma İşlemi

23.5.2006 tarihinde imzalanan ve 9.6.2006’da değiştirilerek tekrar imzalanan Hisse Satın Alma Anlaşması, Ashmore Energy, Prisma ve Enron’un çeşitli bağlı iştirakleri arasında akdedilmiştir.

Ashmore Energy, Prisma ve Enron’un bağlı iştirakleri arasında düzenlenen Hisse Satın Alma Anlaşması’na göre, devralma işlemi iki aşamada tamamlanacaktır. 25.5.2006’da tamamlanan işlemin birinci aşamasının kapanışı sırasında Ashmore Energy, Prisma Şirketi’nde %(.....) oranında bir oy kullanma hakkı ve %(...) oranında ekonomik pay elde etmiş; Prisma yönetim kurulundaki (...) üyeden (...)’ünü atamış ve bir icra başkanını, operasyonlar ve kontrolden sorumlu genel müdür yardımcısını ve finansmandan sorumlu genel müdür yardımcısını tayin etmiştir. Enron, geri kalan (...) boş yönetici pozisyonuna yönetici atamıştır. Bu (...) yönetici pozisyonundan birinin sonradan boşalması durumunda Ashmore Energy, Enron’un gösterdiği adaya karşı makul gerekçelere dayanarak bir kereliğine mahsus olmak üzere itiraz edebilecektir. Yönetim Kurulu’nun herhangi bir üyesi Hisse Satın Alma Anlaşması veya işlemin birinci aşamasının kapanışı sırasında imzalanmış olan Hissedarlar Anlaşması veya Ashmore Energy ve Prisma arasında imzalanmış olan Kredi Sözleşmesi uyarınca sahip olduğu yükümlülükleri gerçekleştirilmede ihmal gösterirse Ashmore Energy, ilgili yöneticini azletmesi hususunda Enron’u zorlayabilecektir.

Devralma işleminin ilk kısmında Trakya’ya ilişkin herhangi bir devir gerçekleşmemiştir. Hisse Satın Alma Anlaşması gereğince ilgili kurumlardan istenen tüm onayların alınmasından sonra işlemin ikinci aşamasının kapanışı gerçekleşecektir. Söz konusu ikinci aşama sırasında Enron, Prisma’da geriye

kalan hisselerini Ashmore Energy'ye devredecektir ve Ashmore Energy de satın alma bedelinin geri kalan kısmını ödeyecektir. İşlemin ikinci aşamasının kapanışından sonra Ashmore Energy, Trakya'daki hisselerin %(...)'unun dolaylı sahibi olacaktır.

H.3. İlgili Pazar

H.3.1. İlgili Ürün Pazarı

Devralmaya konu işlem sonucu Enron'un Prisma'daki %100 sermaye payı ve Trakya A.Ş.'nin halihazırda Prisma'ya ait olan %(...)luk hisse payı Ashmore Energy'ye devredilecektir. Trakya, elektrik pazarının üretim seviyesinde yer almaktadır ve tüm üretimini Türkiye Elektrik Ticaret ve Taahhüt A.Ş. (TETAŞ)'a satmaktadır². Dolayısıyla Trakya'nın faaliyet alanı dikkate alınarak ilgili ürün pazarı "**elektrik üretimi ve satışı**" olarak belirlenmiştir.

H.3.2. İlgili Coğrafi Pazar

Ulusal enterkonekte sistemi tüm Türkiye'yi kapsamaktadır ve nerede kurulu olursa olsun, bu sisteme bağlanan üretim şirketleri ülkenin tüm bölgelerine elektrik nakli ve satışı yapabilmektedir. Bu doğrultuda, ilgili coğrafi pazar "**Türkiye Cumhuriyeti sınırları**" olarak belirtilmiştir.

H.4. Değerlendirme

Devralma işlemi sonucunda, Enron'un ve bağlı ortaklıklarının Trakya'da dolaylı olarak sahip olduğu %(...)luk hissenin kontrolü Ashmore Energy'ye devredilecektir. Trakya'nın halihazırdaki hissedarlık yapısı Prisma Grubu, Gama Grubu ve Midland Generations Ltd 'den müteşekkildir. Devralma işleminin ardından diğer hissedarlar değişmezken Prisma'nın yerini Ashmore Energy alacaktır.

Trakya'nın Ana Sözleşmesi ve Hissedarlık Anlaşması gereğince, olağan Genel Kurul toplantı yeter sayısı %(...)tir. Genel Kurul'da aşağıdaki kararların alınabilmesi için %(...)lük bir oy oranına ihtiyaç duyulmaktadır:

- Şirket feshi,
- Yönetim Kurulu'nun bağımsız üyelerinin (2) seçilmesi,
- Yönetim Kurulu'nda oybirliği gerektiren kararların belirlenmesi.

Aşağıdaki kararlar için Genel Kurul'un %(...)inin olumlu oyu gerekmektedir:

- Ana sözleşmede değişiklik yapılması,
- Genel müdürün atanması ya da görevden alınması,

² Trakya elektrik santrali Trakya ile Enerji ve Tabii Kaynaklar Bakanlığı arasında imzalanmış olan Uygulama Sözleşmesi'ne istinaden yapım, mülkiyet hakkına sahip olma, işletme ve devir esasları çerçevesinde inşa edilmiştir. Trakya yetkilendirme süresince enerji santraline imtiyazlı olarak sahip olacak ve işletecek, yetkilendirme süresinin sonunda santralin mülkiyetini bedelsiz olarak Bakanlığa devredecektir.

- Şirket birleşmesi.

Ayrıca, hissedarların olağan kararlar alabilmesi için karar yeter sayısı %(....)'tir.

(....) üyeden oluşan Yönetim Kurulu'nun toplanabilmesi için en az (...) üyenin toplantıda bulunması ve karar alabilmesi için yine en az (...) üyenin olumlu oy kullanması gerekmektedir. Prisma halihazırda yönetim kurulunun (...) yöneticisini tayin etme hakkına sahiptir ki bu durum Prisma Şirketi'ne (...) yönetici çoğunluğunu gerektiren çoğu karar üzerinde veto gücü vermektedir.

Söz konusu maddelerden de anlaşılacağı üzere, Trakya'nın yönetiminde ortak kontrol söz konusudur. Buna göre Prisma'nın Trakya üzerinde münhasır kontrol hakkı olmamasına rağmen, ortak kontrol yapısı içerisinde önemli kararları veto yetkisi vardır. Dolayısıyla Prisma'nın Trakya'daki %(...)'luk hissesini Ashmore Energy'ye devretmesi ile Trakya üzerinde bir kontrol değişikliği olacaktır.

Dosya konusu işlem sonucunda Enron'un %(...)'üne sahip olduğu Prisma Şirketi'nin kontrolünün tamamen ve Prisma'nın Trakya'da sahip olduğu %(...)'luk payın Ashmore Energy'ye geçecek olması nedeniyle devralma işlemi 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2(b) maddesi anlamında bir devralmadır.

Trakya'nın ilgili ürün pazarındaki 2005 yılı cirosu (.....) YTL. ve pazar payı da %(....)'tür. Bildirim formundan edinilen bilgilere göre Ashmore Energy Türkiye'de ilgili pazarda hiçbir kuruluşu kontrol etmemektedir. Buna göre tarafların ilgili pazardaki pazar payları 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinin birinci fıkrasında belirtilen %25'lik pazar payı eşliğini aşmamakla birlikte toplam ciroları yirmibeş trilyon TL'lik ciro eşliğini aşmaktadır. Dolayısıyla, gerçekleştirilen işlem izne tabi bir devir işlemidir.

İşlemin pazardaki rekabet üzerindeki etkisine bakıldığında; Ashmore Energy'nin henüz ilgili pazarda faaliyetinin bulunmayışından dolayı, devralma işlemi sonucunda pazar payında herhangi bir yoğunlaşma artışı yaşanmayacaktır. Dolayısıyla, söz konusu devralma işlemi, ilgili pazarda hakim durum yaratan veya hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ülkede veya bir bölümünde etkin rekabeti önemli ölçüde engelleyen bir nitelik arz etmemektedir.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna, ancak işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.