

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2003-1-146 (Devralma)
Karar Sayısı : 03-81/973-400
Karar Tarihi : 18.12.2003

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

İkinci Başkan : Tuncay SONGÖR
Üyeler : A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ,
Rıfki ÜNAL, Prof Dr. Nurettin KALDIRIMCI, Kublay ATASAYAR,
M.Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN

B- RAPORTÖRLER: Ömür PAŞAOĞLU, Mert KARAMUSTAFAOĞLU

**C-BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - InterGen ApS
Temsilcileri: Av. Kemal MAMAK, Av. Deniz POLAT

- BTU Power Company
Temsilcileri: Av. Kemal MAMAK, Av. Deniz POLAT
Süleyman Seba Cad. Sıraevler No:55 Akaretler
Beşiktaş-İstanbul

D- TARAFLAR

: - InterGen ApS
DK-2100 Kopenhag DANİMARKA

- BTU Power Company
PO Box 309 GT Ugländ House South Church Street
George Town CAYMAN ADALARI

E- DOSYA KONUSU: Danimarka'da kurulu InterGen Adapazarı Holdings ApS, InterGen Gebze Holdings ApS ve InterGen İzmir Holdings ApS şirketlerinin Hollanda'da kurulu InterGen Adapazarı Generating Company B.V., InterGen Gebze Generating Company B.V. ve InterGen İzmir Generating Company B.V. şirketlerinde sahip oldukları hisselerin %49'unun, merkezleri Lüksemburg'da bulunan BTU Adapazarı S.a.r.l., BTU Gebze S.a.r.l. ve BTU İzmir S.a.r.l. şirketlerine devredilmesi işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 1.12.2003 tarih ve 5875 sayı 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 yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 12.12.2003 tarih, 2003-1-146/Öİ-03-MÖP sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 15.12.2003 tarih, REK.0.05.00.00/163

sayılı Başkanlık önergesi ile 03-81 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda;

- 1997/1 sayılı Tebliğ'de belirtilen ciro eşliğinin aşılması nedeniyle işlemin izne tabi bir devralma olduğu,

- devrin yalnızca işleme konu şirketler ile taraflar arasındaki ortaklık ilişkilerini ve yapılarını değiştirdiği, devralan taraf BTU Power Company'nin Türkiye'de herhangi bir faaliyetinin olmaması nedeniyle işlemin ilgili pazardaki rekabet üzerinde herhangi bir etkisinin söz konusu olmayacağı,

- bu nedenle anılan işleme izin verilmesi gerektiği

ifade edilmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

Danimarka'da kurulu InterGen Adapazarı Holdings ApS, InterGen Gebze Holdings ApS ve InterGen İzmir Holdings ApS şirketlerinin (söz konusu üç şirket bundan sonra InterGen ApS şirketleri olarak anılacaktır), Hollanda'da kurulu InterGen Adapazarı Generating Company B.V., InterGen Gebze Generating Company B.V. ve InterGen İzmir Generating Company B.V. şirketlerindeki (söz konusu üç şirket bundan sonra InterGen B.V. şirketleri olarak anılacaktır) hisselerinin %49'u, merkezleri Lüksemburg'da bulunan BTU Adapazarı S.a.r.l., BTU Gebze S.a.r.l. ve BTU İzmir S.a.r.l. şirketlerine (söz konusu üç şirket bundan sonra "alıcı şirketler" olarak anılacaktır) devredilecektir.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelere göre, sermayesinin tamamına InterGen ApS'nin sahip olduğu InterGen B.V., Türkiye'de enerji sektöründe faaliyet gösteren Gebze Elektrik Üretim Ltd. Şti., Adapazarı Elektrik Üretim Ltd. Şti. ve İzmir Elektrik Üretim Ltd. Şti.'nin (bundan sonra proje şirketleri olarak anılacaktır) her birinde %60 oranında hisse sahibidir. Bu nedenle, yukarıda bahsi geçen devir işlemi Türkiye pazarında dolaylı bir kontrol değişikliğine yol açacaktır. Yapılan bildirimde, halihazırda InterGen B.V. ve ENKA İnşaat ve Sanayi A.Ş. (ENKA)'nin ortak kontrolü altındaki proje şirketlerinin, devir sonrası InterGen B.V., ENKA ve alıcı teşebbüs konumundaki BTU'nun ortak kontrolüne geçeceği ifade edilmektedir.

H.1. Taraflar

H.1.1. InterGen ApS ve Proje Şirketleri

InterGen ApS çatısı altındaki şirketler merkezi Hollanda'da bulunan InterGen N.V.'nin dolaylı kontrolü altındadır. Elektrik santrallerini inşa etmeye, işletmeye ve santraller için finansman sağlamaya yönelik global ölçekte faaliyet gösteren InterGen N.V.'de, Shell Generating B.V. %68, Bechtel Enterprises B.V. ise %32 oranında pay sahibidir.

Dosya mevcudu bilgilerden, InterGen ApS şirketlerinin, merkezi Hollanda'da bulunan Intergen B.V. şirketlerindeki hisselerin tamamına sahip oldukları anlaşılmaktadır.

Türkiye'deki proje şirketleri, Adapazarı, Gebze ve İzmir'de bulunan kombine çevrimli gaz türbini santrallerinin finansmanı, yönetimi, işletilmesi ve bakımı işleri ile iştigal etmektedir. Bu şirketlerin %60 oranında hissesi InterGen B.V.'ye, %40 oranında hissesi de ENKA'ya ait olup, ortak kontrol altında faaliyet göstermektedirler.

H.1.2. BTU Power Company (BTU) ve Alıcı Şirketler

Luksemburg'da devir işlemini gerçekleştirmek amacıyla kurulan alıcı şirketler ana teşebbüs BTU'nun kontrolü altındadır. Merkezi ABD'de bulunan BTU, özellikle Körfez Ülkeleri ile Kuzey Afrika'da enerji ve enerji ile ilgili endüstriyel işlerde faaliyet göstermektedir. Dosya mevcudu bilgilerden, söz konusu teşebbüsün Türkiye pazarında herhangi bir alanda doğrudan ya da dolaylı faaliyetinin bulunmadığı anlaşılmaktadır.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Dosya mevcudu bilgilere göre, Ekim 1997'de yapılan ihale neticesinde InterGen ApS ile ENKA Türkiye'de 3 adet doğal gaz ile çalışan kombine çevrimli enerji santrali projesi geliştirmek, inşa etmek ve bu santralleri işletmek haklarını haiz olmuştur. Bu projelerden Adapazarı ve Gebze santralleri 2002 yılında, İzmir santrali ise Mart 2003'de elektrik üretimi ve satışı faaliyetlerine başlamıştır. Türkiye Elektrik Ticaret Taahüt A.Ş. (TETAŞ) ile yapılan Elektrik Satış Anlaşması uyarınca santrallerde üretilen elektrik 16 yıl süre ile TETAŞ'a satılacaktır.

Proje şirketlerinin elektrik üretimi ve satışı ile iştigal etmesi, tarafların başka bir alanda çakışan ticari faaliyetlerinin bulunmaması nedeniyle ilgili ürün pazarı "elektrik üretimi ve satışı" pazarı olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

Proje şirketleri tarafından üretilen elektriğin enterkonnekte sistem yoluyla ülke genelinde kullanılabilir olması ve ülke genelinde faaliyet gösteren TETAŞ'a satılması hususları dikkate alınarak, ilgili coğrafi pazar Türkiye Cumhuriyeti sınırları şeklinde tespit edilmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Anılan işlem ile birlikte, alıcı şirketler, InterGen ApS şirketlerinin InterGen B.V. şirketlerinde sahip oldukları hisselerin %49'unu devralacaktır. Bu şekilde proje şirketleri üzerinde de dolaylı bir kontrol değişikliği meydana gelecektir.

Devir sonrasında proje şirketlerinde %60 oranında pay sahibi olan InterGen B.V. şirketleri üzerinde Intergen ApS ve BTU'nun sırasıyla %51 ve %49 oranlarında pay sahibi olmaları öngörülmüştür. InterGen ApS ile BTU

arasında yapılan Hissedarlar Sözleşmesi'ne göre, proje şirketlerine atanacak olan sekiz yönetim kurulu üyesinden iki üyeyi InterGen ApS, iki üyeyi ise BTU aday göstermeye yetkili kılınmıştır. Ayrıca, Hissedarlar Sözleşmesi ile InterGen B.V. şirketleri üzerinde doğrudan, proje şirketleri üzerinde dolaylı olarak tarafların ortak kontrolünü sağlamaya yönelik aşağıda yer verilen bazı düzenlemeler getirilmiştir:

- Proje şirketlerindeki ortaklar kurulu kararları InterGen ApS ve BTU tarafından oybirliği ile onaylanacaktır. Dolayısıyla, her iki tarafın da veto hakları bulunmaktadır.

- Proje şirketlerinde InterGen B.V.'nin pay sahipliği hakları InterGen ApS ve BTU'nun talimatlarına uygun olarak kullanılacaktır.

- InterGen BV'nin tüm yönetim kurulu kararları oy çokluğu ile alınacaktır.

- BTU, InterGen ApS ya da ENKA'dan her biri proje şirketlerinin ortaklar kurulu kararlarını veto etme hakkını haizdir.

Bu çerçevede, InterGen ApS ile ENKA'nın proje şirketleri üzerindeki ortak kontrolünün, devir sonrasında BTU'nun alıcı şirketlerinin katılımı ile üç teşebbüsün kontrolüne dönüşmesi nedeniyle, anılan işlem 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi kapsamındadır.

BTU'nun Türkiye'de herhangi bir faaliyetinin bulunmaması nedeniyle devreden tarafın proje şirketleri vasıtasıyla elde etmiş olduğu ciro ve pazar payı aynı zamanda tarafların toplam ciro ve pazar payını teşkil etmektedir.

Proje şirketlerinin 2002 yılı cirolarına aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 1- Proje Şirketlerinin 2002 Yılı Ciroları

Adapazarı Elektrik Üretim Ltd. Şti. TL
Gebze Elektrik Üretim Ltd. Şti. TL
İzmir Elektrik Üretim Ltd. Şti. TL
Toplam	519.410.068.947.714 TL

Aynı şirketlerin gerek kurulu güç gerekse fiili üretim itibarıyla toplam pazar payı tahminleri de aşağıdaki şekildedir.

Tablo 2- Proje Şirketlerinin Pazar Payları

Türkiye Kurulu Gücü (MW)	Şirketlerin Toplam Kurulu Gücü (MW)	Şirketlerin Türkiye Kurulu Gücündeki Payı (%)	Türkiye Fiili Üretimi (MW)	Şirketlerin Toplam Fiili Üretimi (MW)	Şirketlerin Türkiye Üretimi İçindeki Payı (%)
31.845	3.830	12	129.399	6.250	4.8

Tarafların ciroları toplamının 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde yer alan 25 trilyon TL'lik ciro eşliğini aşması nedeniyle işlem izne tabi bir devralmadır.

Ancak devralan taraf BTU'nun Türkiye'de herhangi bir faaliyetinin bulunmaması ve işlemin yalnızca kontrolün el değiştirmesinden ibaret olması nedeniyle, anılan işlemin ilgili pazardaki rekabet üzerinde olumsuz herhangi bir etkisinin olmayacağı kanaatine varılmıştır.

I- SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

Dosya konusu devralma işleminin; tarafların Türkiye'de elektrik üretimi ve satışı ilgili pazarındaki toplam ciroları yönüyle, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in 4. maddesi kapsamında izne tabi bir işlem olduğuna; bununla birlikte devrin yalnızca işleme konu şirketler ile taraflar arasındaki ortaklık ilişkilerini ve yapılarını değiştirdiği, devralan taraf BTU Power Company'nin Türkiye'de herhangi bir faaliyetinin olmaması nedeniyle işlemin ilgili pazardaki rekabet üzerinde herhangi bir etkisinin söz konusu olmayacağı anlaşıldığından, bildirim konusu işleme izin verilmesine OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.