

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2005-1-124 (Devralma)  
Karar Sayısı : 05-79/1084-310  
Karar Tarihi : 24.11.2005

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

10

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

**B. RAPORTÖRLER:** Müge ÖZERCAN PAŞAOĞLU, Mert  
KARAMUSTAFAOĞLU

**C. BİLDİRİMDE  
BULUNAN**

20

: - InterGen Adapazarı Generating Company B.V., InterGen  
Gebze Generating Company B.V., InterGen İzmir  
Generating Company B.V. ile (Değişik: 26.1.2006 tarih ve  
06-04/54-M sayılı Rekabet Kurulu Kararı)<sup>1</sup> ENKA  
Adapazarı Power Investment B.V., ENKA Gebze Power  
Investment B.V., ENKA İzmir Power Investment B.V.  
Temsilcileri: Av. Ender ÖZEKE ve Deniz Polat SKIDMORE  
Süleyman Seba Cad. Sıraevler No:55 Akaretler Beşiktaş  
34357 İstanbul

30

**D. TARAFLAR** : - ENKA İnşaat ve Sanayi A.Ş.  
Bestekar Şevki Bey Sok., ENKA Binası 1, Balmumcu  
İstanbul  
  
- Oak Power B.V.  
Rokin 55, 1012 KK Amsterdam, HOLLANDA

40

**E. DOSYA KONUSU:** InterGen Adapazarı Generating Company B.V.,  
InterGen Gebze Generating Company B.V. ve InterGen İzmir Generating  
Company B.V.'nin Adapazarı Elektrik Üretim Limited Şirketi, Gebze Elektrik  
Üretim Limited Şirketi ve İzmir Elektrik Üretim Limited Şirketi'ndeki  
hisselerinin, (Değişik: 26.1.2006 tarih ve 06-04/54-M sayılı Rekabet Kurulu  
Kararı)<sup>2</sup> ENKA Adapazarı Power Investment B.V., ENKA Gebze Power

<sup>1</sup> Eski şekli: ENKA Adapazarı Generating Company B.V., ENKA Gebze Generating Company  
B.V., ENKA İzmir Generating Company B.V.

<sup>2</sup> Bkz: Dipnot 1

**Investment B.V. ve ENKA İzmir Power Investment B.V. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi**

50 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 14.10.2005 tarih ve 7221 sayı ile intikal eden ve en son 10.11.2005 tarih ve 7930 sayılı yazı ile eksiklikleri tamamlanan bildirim üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 11.11.2005 tarih ve 2005-1-124/Öİ-05-MÖ sayılı Ön İnceleme Raporu 21.11.2005 tarih ve REK.0.05.00.00-120/220 sayılı Başkanlık önergesi ile 05-79 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

60 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da; InterGen Adapazarı Generating Company B.V., InterGen Gebze Generating Company B.V. ve InterGen İzmir Generating Company B.V.'nin<sup>3</sup> Adapazarı Elektrik Üretim Limited Şirketi, Gebze Elektrik Üretim Limited Şirketi ve İzmir Elektrik Üretim Limited Şirketi'ndeki<sup>4</sup> hisselerinin, (*Değişik: 26.1.2006 tarih ve 06-04/54-M sayılı Rekabet Kurulu Kararı*)<sup>5</sup> ENKA Adapazarı Power Investment B.V., ENKA Gebze Power Investment B.V. ve ENKA İzmir Power Investment B.V.<sup>6</sup> tarafından devralınması işleminin; 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu; ancak devralma sonucunda hakim durum yaratılmasının veya var olan bir hakim durumun güçlendirilerek rekabetin önemli ölçüde sınırlandırılmasının söz konusu olmaması nedeniyle, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7'nci maddesi çerçevesinde bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmektedir.

70 **H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

**H.1. İlgili Pazar**

**H.1.1. İlgili Ürün Pazarı**

80 Bildirim konusu işlemin taraflarından Oak Power B.V. (Oak Power), bir holding şirketi olup; teşebbüsün iştirakleri enerji alanında faaliyet göstermektedir. İşlemin diğer tarafı olan ENKA İnşaat ve Sanayi A.Ş. (ENKA)'nin ise enerjinin yanısıra birden çok pazarda faaliyeti bulunmakla birlikte; ilgili işlem kapsamında ENKA'nın faaliyet gösterdiği enerji dışındaki pazarlara ilişkin olarak, herhangi bir "etkilene pazar"ın bulunmaması sebebiyle, ayrı bir "ilgili ürün pazarı" tanımlanmasına ve işlemin bu pazarlara etkileri konularında ayrıntılı bir inceleme yapılmasına gerek duyulmamıştır.

<sup>3</sup> Söz konusu şirketler, bundan sonra birlikte InterGen B.V. olarak anılacaktır.

<sup>4</sup> Söz konusu şirketler, bundan sonra birlikte Proje Şirketleri olarak anılacaktır.

<sup>5</sup> Bkz: Dipnot 1

<sup>6</sup> Söz konusu şirketler, bundan sonra birlikte Enka B.V. olarak anılacaktır.

## 05-79/1084-310

90 Oak Power'ın iştiraklerinden olan ve bildirim konusu işlem çerçevesinde Proje Şirketleri'ndeki hisselerini ENKA'ya devretmesi planlanan InterGen B.V., Türkiye'de sadece Proje Şirketleri vasıtasıyla faaliyet göstermektedir. ENKA'nın iştiraklerinden ve aynı zamanda ilgili işlemin taraflarından olan ENKA B.V. de InterGen B.V. gibi, Türkiye'de sadece Proje Şirketleri aracılığıyla faaliyet göstermektedir. Proje Şirketleri'nin iştirak alanını, Adapazarı, Gebze ve İzmir'de bulunan kombine çevrimli gaz türbini santralleri vasıtasıyla gerçekleştirdikleri elektrik üretimi ve satışı oluşturmaktadır. Dolayısıyla "elektrik üretim ve satışı pazarı" ilgili ürün pazarlarından birini teşkil etmektedir.

100 Taraflar, Oak Power'ın dolaylı olarak, InterGen Turkey (O&M) Holdings B.V. vasıtasıyla ve ENKA'nın doğrudan ortak olduğu ENKA Santral İşletme ve Bakım Hizmetleri A.Ş. (ENKA Santral İşletme) ünvanlı bir ortak girişim şirketi vasıtasıyla elektrik santrallerinin işletilmesine ve bakımına ilişkin piyasada da faaliyet göstermektedir. ENKA Santral İşletme'nin bu faaliyeti, Proje Şirketleri ile sınırlı olup; teşebbüs, Proje Şirketleri'nin her birine elektrik santrallerinin işletilmesi ve bakımına ilişkin şirket içi hizmet sağlamakta ve hizmeti karşılığında ücret talep etmektedir. Bildirim konusu işlemin herhangi bir yoğunlaşmaya da yol açmadığı göz önüne alındığında, mevcut dosya özelinde, söz konusu faaliyete ilişkin olarak, ayrı bir ilgili ürün pazarı tanımının yapılmasına gerek olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

Yukarıda yer verilmekte olan bilgiler çerçevesinde, ilgili ürün pazarı, "elektrik üretimi ve satışı pazarı" olarak tespit edilmiştir.

### H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

110 Ulusal enterkonnekte sistemi tüm Türkiye'yi kapsamakta ve nerede kurulu olursa olsun, bu sisteme bağlanan üretim şirketleri ülkenin tüm bölgelerine elektrik nakli ve satışı yapabilmektedir. Bu doğrultuda, ilgili coğrafi pazarın Türkiye Cumhuriyeti sınırları olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

## H.2. Taraflar

### H.2.1. ENKA ve ENKA B.V.

120 Bildirim Formu ve eklerinde yer alan bilgilere göre, bildirim konusu işlem çerçevesinde InterGen B.V.'nin Proje Şirketleri'nde sahip olduğu hisseleri devralacak olan ENKA B.V, mevcut durumda da Proje Şirketlerinin hissedarı konumundadır. Nihai olarak ENKA tarafından kontrol edilmekte olan ENKA B.V, ENKA'nın Proje Şirketleri'ndeki paylarını elinde tutmak amacıyla Hollanda'da kurulmuştur. Enka B.V'nin hisselerinin dolaylı olarak tamamına sahip olan ENKA ise, bünyesinde yer alan şirketler vasıtasıyla;

- İnşaat ve taahhüt

## 05-79/1084-310

130

- Enerji üretimi
- Perakende
- Gayrimenkul yönetimi ve geliştirilmesi
- Sanayi ve ticaret

alanlarında faaliyet göstermektedir. ENKA'nın ve ENKA'nın en büyük hissedarı olan Tara Holding A.Ş.'nin hissedarlık yapılarına aşağıda yer verilmektedir:

Tablo 1- ENKA'nın Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Tara Holding A.Ş.	47,24
Halka Açık kısım	12,40
Vildan Gülçelik	7,96
Sevda Gülçelik	6,69
Enka Spor Eğitim ve Sos. Yard.Vakfı	6,29
Ali Gülçelik	5
Bilgi Gülçelik	4,38
Alternatif Aksesuar San. ve Tic.Ltd.Şti	4,37
Şarık Tara	1,9
Nurdan Gülçelik	1,55
Selim Gülçelik	1,55
Ayşe Verda Gülçelik	0,66
Toplam	100

Tablo 2- Tara Holding A.Ş.'nin Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Şarık Tara	66,49
Mehmet Sinan Tara	33,51
Ceyda Lale Tara	~0
Temiz Üstün	~0
Vedat Mimaroglu	~0
Toplam	100

140

ENKA'nın Yönetim Kurulu, Mehmet Sinan Tara, Mehmet Altan Draz, Haluk Gerçek, Alp Doğuoğlu, Öcal Özpınar, Fikret Güler, Gökhan Sağnaklar, Uğur Koyunoğlu, Burak Özdoğan'dan oluşmakta olup; Fikret Güler ve Mehmet Sinan Tara, aynı zamanda, Enka B.V'nin direktörleri konumundadır

### H.2.2. Oak Power ve InterGen B.V.

150

Bildirim konusu işlem çerçevesinde, Proje Şirketleri'ndeki hisselerini ENKA B.V.'ye devretmesi planlanan InterGen B.V, nihai olarak Oak Power tarafından kontrol edilmekte olup; Oak Power, hisselerinin %68'ine Shell Generating B.V. (Shell) ve geri kalan %32'sine ise Bechtel Enterprises B.V. (Bechtel)'nin sahip bulunduğu bir ortak girişim şirkettir.

160 Shell ve Bechtel, ortak girişimleri olan ve enerji alanında faaliyet gösteren InterGen (International) N.V.'yi ve dünya çapında 10 tane enerji santralini 2005 yılında devretmiş; ancak InterGen (International) N.V.'nin ABD, Kolombiya ve Türkiye'deki varlıkları bu satışın kapsamı dışında tutulmuştur. Oak Power, söz konusu varlıkların satış kapsamı dışında tutulabilmesi için yapılan yeniden yapılandırma çerçevesinde, InterGen (International) N.V.'nin Proje Şirketleri'nde InterGen B.V. vasıtasıyla, dolaylı olarak sahip olduğu hisseleri elinde bulundurmaya üzere, Shell ve Bechtel tarafından müştereken kurulmuş bir holding şirkettir.

InterGen B.V. ise Türkiye'de Proje Şirketleri vasıtasıyla elektrik üretimi ve satışı alanında faaliyet göstermektedir. InterGen B.V.'nin müdürleri/ yöneticileri Richard Saverio Menniti ve Paul Douglas Jones'dan oluşmakta olup; anılan şahıslar Proje Şirketleri'nde de müdür olarak faaliyet göstermektedir.

### 170 H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Bildirime konu işlemin hukuki dayanağını 26.6.2005 tarihinde InterGen (International) N.V. ile ENKA arasında imzalanan "Hisse Satış ve Satın Alma Anlaşması" (Anlaşma) oluşturmaktadır. Mevcut durumda Proje Şirketleri'nin hisselerinin %10'una Oak Power, iştiraki InterGen B.V. vasıtasıyla ve %90'ına ENKA, doğrudan ve iştiraki ENKA B.V. vasıtasıyla sahip bulunmakta olup<sup>7</sup>; dosya mevcudu bilgi ve belgelerden anlaşıldığı üzere, söz konusu şirketler Oak Power ile ENKA tarafından müştereken kontrol edilmektedir.

180 Anlaşma, InterGen B.V.'nin Proje Şirketleri'nde bulunan %26 oranındaki payının ENKA'ya veya ENKA'nın %100 iştiraki olan ENKA B.V.'ye devrini öngörmekte olup; devir işleminin ilk kısmı, InterGen B.V.'nin ENKA B.V.'ye 2004 yılı Aralık ayında yaptığı %16 oranındaki pay devri ile tamamlanmıştır. Söz konusu pay devri, Proje Şirketleri'nin kontrol yapısında herhangi bir değişikliğe yol açmamıştır. InterGen B.V.'nin ENKA B.V.'ye yapacağı ve bildirim konusu olan %10'luk pay devri, işlemin ikinci kısmını oluşturmaktadır; önceki pay devrinin aksine, Proje Şirketleri'nin kontrol yapısında değişikliğe yol açmaktadır. InterGen B.V.'nin Proje Şirketleri'nde kalan %10 oranındaki hisselerinin de ENKA B.V.'ye devredilmesiyle; Proje Şirketleri, Oak Power ile ENKA'nın ortak kontrolünden ENKA'nın tek kontrolüne geçecektir.

190

Bildirim konusu işlemin her iki tarafı da Türkiye'de ilgili ürün pazarında sadece Proje Şirketleri vasıtasıyla faaliyet göstermekte olup; söz konusu şirketlerin ilgili ürün pazarındaki cirolarına aşağıdaki tabloda yer verilmektedir:

Tablo 3- Proje Şirketlerinin Ciroları

<sup>7</sup> Oak Power, Adapazarı, Gebze ve İzmir Elektrik Üretim Limited Şirketlerinin sırasıyla %10.07, %10.04 ve %10.04 oranında hissesine dolaylı olarak sahip bulunmaktadır. ENKA ise söz konusu şirketlerin, sırasıyla %47.96, %47.98, %47.98 oranında hissesini doğrudan ve %41.97, 41.98 ve %41.98 oranında hissesini ise dolaylı olarak elinde bulundurmaktadır.

**05-79/1084-310**

<b>Teşebbüs</b>	<b>2004 Yılı Cirosu (YTL)</b>
Adapazarı Elektrik Üretim Limited Şirketi	(.....)
Gebze Elektrik Üretim Limited Şirketi	(.....)
İzmir Elektrik Üretim Limited Şirketi	(.....)
Toplam	(.....)

Aynı şirketlerin gerek kurulu güç, gerekse de fiili üretim itibarıyla toplam pazar payı tahminleri de şu şekildedir:

200

Tablo 4- Proje Şirketlerinin Toplam Pazar Payı

<b>Türkiye Kurulu Gücü (MWh)</b>	<b>Şirketlerin Toplam Kurulu Gücü (MW)</b>	<b>Şirketlerin Türkiye Kurulu Gücündeki Payı (%)</b>	<b>Türkiye Fiili Üretimi (MWh)</b>	<b>Şirketlerin Toplam Fiili Üretimi (milyon MWh)</b>	<b>Şirketlerin Türkiye Üretimi İçindeki Payı (%)</b>
36.824	(.....)	(.....)	151.161.822	(.....)	(.....)

1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde "birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur." denilmektedir.

210

Yukarıdaki tablodan da görüleceği üzere, tarafların ilgili ürün pazarındaki toplam pazar paylarının %25'lik pazar payı eşiğini aşmamasına rağmen, cirolarının toplamı 25 trilyon TL.'lik eşiği aştığından; işlem, Rekabet Kurulu iznine tabidir. Öte yandan, bildirim konu devir işlemi, aynı teşebbüsün ortakları arasında gerçekleşen bir kontrol devrinden ibaret olup; söz konusu işlem ilgili ürün pazarında herhangi bir yoğunlaşmaya yol açmamaktadır.

Yukarıda yer verilmekte olan bilgiler çerçevesinde, ilgili devralma işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında bir hakim durum yaratmayacağı veya mevcut bir hakim durumu güçlendirmeyeceği kanaatine varılmıştır.

220

**I. SONUÇ**

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

1- 13.7.2005 tarihinde yürürlüğe giren 5388 sayılı Yaşa nedeniyle 8 kurul üyesinin katılımıyla toplantının yapılabileceğine OYÇOKLUĞU ile,

2- 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 bir hakim durumun güçlendirilmesinin

230

**05-79/1084-310**

ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile

karar verilmiştir.

24.11.2005 tarih, 05-79/1084-310 sayılı Kurul Kararı'na)

## KARŞI OY GEREKÇESİ

13.07.2005 tarih ve 25874 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren 5388 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun Bazı Maddelerinin Değiştirilmesine Dair Kanun"un 3. maddesi ile, 4054 sayılı Kanun'un 22. maddesi:

"Rekabet Kurulu, biri Başkan, biri İkinci Başkan olmak üzere toplam yedi üyeden teşekkül eder" şeklinde değiştirilmiştir.

Ayrıca, Rekabet Kurulu'nun mevcut üye sayısı bugün itibarıyla 8 olmasına rağmen, üye sayısı 7' ye düşünceye kadar toplantıların 8 üyenin katılımı ile yapılacağına dair geçici bir hükme de 5388 sayılı Kanun'da yer verilmemiştir.

Karar nisabı da aynı Kanun'un 5. maddesinde 7 üye için belirlenmiş olup, bu nisabın 8 üye içinde kıyasen uygulanacağına dair hüküm bulunmamaktadır.

Bu nedenle, 5388 sayılı Kanun'un yürürlüğe girdiği tarih olan 13.07.2005 tarihinden itibaren Kurul toplantılarının en fazla 7 üyenin katılımı ile yapılması gerektiği kanaatında olduğumuzdan, toplantının 8 üyenin katılımı ile yapılmasına dair çoğunluk görüşüne karşıyız.

**Tuncay SONGÖR**  
İkinci Başkan

**Süreyya ÇAKIN**  
Kurul Üyesi