

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2013-1-23 (Özelleştirme)
Karar Sayısı : 13-47/634-273
Karar Tarihi : 13.08.2013

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, Dr. Murat ÇETİNKAYA,
Reşit GÜRPINAR, Fevzi ÖZKAN

B. RAPORTÖRLER: Metin PEKTAŞ, Başak ARSLAN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- Kangal Termik Santral Elektrik Üretim A.Ş.
Dede Korkut Mah. Beyşehir Cad. No:9 Meram/Konya

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Kangal Termik Santrali ile bu santral tarafından kullanılan/işletilen bazı taşınmazların ve maden sahalarının bir bütün halinde özelleştirilmesi kapsamında, bahse konu varlıkların devri işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 30.07.2013 tarih ve 4681 sayılı ile giren yazıda, Özelleştirme Yüksek Kurulu (ÖYK)'nin 22.10.2012 tarih ve 2012/156 sayılı Kararı ile özelleştirme programına alınan Elektrik Üretim A.Ş. (EÜAŞ)'ye ait Kangal Termik Santrali ile Kangal Termik Santrali tarafından kullanılan EÜAŞ ve Hazine mülkiyetindeki taşınmazların Varlık Satışı yöntemiyle, 53318 ve 72760 No'lu Maden Ruhsatları ile bu Ruhsatların kapsadığı Maden Sahalarının da İşletme Hakkının Devri yöntemiyle bir bütün halinde (Kangal Termik Santrali) Kangal Termik Santral Elektrik Üretim A.Ş. (Kangal Elektrik) tarafından devralınmasına ilişkin Rekabet Kurulu (Kurul) izni talep edilmektedir.
- (3) Özelleştirme İdaresi Başkanlığı (ÖİB)'nin Kurum kayıtlarına 15.02.2013 tarih ve 921 sayılı ile intikal eden 14.02.2013 tarih ve 47429149-89214030 sayılı yazısında; Kangal Termik Santrali'ne ilişkin özelleştirme sürecinde nihai pazarlık görüşmelerinin 08.02.2013 tarihinde yapıldığı belirtilerek ÖYK'nin onayına sunulmak üzere belirlenen teklif sahiplerine ilişkin bildirim yapılmıştır. Söz konusu bildirim sonucunda Kurul tarafından verilen 07.03.2013 tarih ve 13-12/177-93 sayılı Kararda; aşağıda yer verilen teklif sahiplerinden herhangi biri tarafından gerçekleştirilecek devralma işlemi 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun)'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1998/4 sayılı Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri için 1998/4 sayılı Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ (1998/4 sayılı Tebliğ) kapsamında değerlendirerek izin verilmiştir:

- Konya Şeker Sanayi ve Ticaret A.Ş. - Siyahkalem Mühendislik İnşaat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi Ortak Girişim Grubu veya
- Limak İnşaat Sanayi ve Ticaret A.Ş. veya
- İC İçtaş Enerji Üretim ve Ticaret A.Ş. - Fernas İnşaat A.Ş. Ortak Girişim Grubu.

- (4) ÖİB'nin 04.07.2013 tarih ve 4096 sayı ile Kurum kayıtlarına intikal eden yazısında ÖYK tarafından 25.04.2013 tarih ve 2013/62 numara ile özelleştirmeye konu tesis ve sahaların Konya Şeker Sanayi ve Ticaret A.Ş. - Siyahkalem Mühendislik İnşaat Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi Ortak Girişim Grubu (Konya Şeker – Siyahkalem OGG) satış ve devrine karar verildiği belirtilmiştir. Konya Şeker – Siyahkalem OGG ile 45 günlük sözleşme imzalama sürecinin 14.05.2013 tarihinde başladığı ve bu süreç içerisinde Konya Şeker – Siyahkalem OGG tarafından sözleşme imzalamak üzere ihale şartnamesi hükümleri çerçevesinde Kangal Elektrik adında bir şirket kurulduğu, Sözleşmenin yeni kurulan bu şirket ile imzalanacağı ifade edilmiştir.
- (5) İhale Şartnamesi'nin "*İhale sonucunda Teklif Sahibi'nin kuracağı ve sermayesinin en az % 51'ini (ellibir) Teklif Sahibi'nin oluşturacağı sermaye şirketindeki diğer hissedar/hissedarların Rekabet Kurulu nezdinde İdarece belirlenecek süre içinde, izin ve onay alması ve İdare ye başvurması gerekmektedir.*" hükmüne istinaden, Kangal Termik Santrali'ne ilişkin Rekabet Kurumu tarafından verilecek izin ve onay işlemlerinin Kangal Elektrik ile yürütülmesi belirtilmiştir.
- (6) Söz konusu yazıya cevaben ÖİB'ye gönderilen 09.07.2013 tarih ve 7669 sayılı yazıda Kangal Elektrik ile Konya Şeker - Siyahkalem OGG'nin; Konya Şeker San ve Tic. A.Ş. (Konya Şeker) ile Siyahkalem Müh. İnş. San. ve Tic. Ltd. Şti. (Siyahkalem) tarafından ortak kontrol edildiği; bu çerçevede Kurulun ilgili özelleştirme işlemine ilişkin anılan Kararında esas alınan kontrol yapısında bir değişiklik olmadığı anlaşıldığından, söz konusu başvuruya konu işlemin 4054 sayılı Kanun ve aynı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) kapsamında izne tabi bir devralma işlemi olmadığı değerlendirilmiştir.
- (7) Kurum kayıtlarına 30.07.2013 tarih ve 4681 sayı ile giren yazıda ise Konya Şeker – Siyahkalem OGG tarafından sözleşme imzalamak üzere ihale şartnamesi hükümleri çerçevesinde kurulan Kangal Elektrik'in ortaklık yapısının yönetimi Anadolu Birlik Holding A.Ş. (Anadolu Birlik)'de olacak şekilde değiştirildiği bildirilerek, işlem Kurulun onayına sunulmuştur.
- (8) Bunun üzerine, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ile 2013/2 sayılı Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 01.08.2013 tarih ve 2013-1-23/ÖN sayılı Özelleştirme Nihai Bildirim Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.

(9) **F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle;

- Gerçekleştirilecek devralma işleminin 2013/2 sayılı Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu iznine tabi olduğu;

- Bununla birlikte söz konusu devralma işlemi sonucunda, ilgili pazarda hâkim durumun yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı, dolayısıyla bildirilen devir işlemine izin verilmesi gerektiği

kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G.İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

G.1.1. Devredilen: Kangal Termik Santrali (Kangal)

- (10) Kangal, Kalburçayırı, Etyemez ve Hamal ovasında bulunan işletilebilir yaklaşık 170 milyon ton ve alt ısı değeri 900-1500 kcal/kg olan linyitlerin değerlendirilebilmesi amacıyla Sivas ilinde 1989 yılında kurulan Kangal; üç ünite de toplam 457 MW kurulu güce ve yaklaşık 2.925

13-47/634-273

GWh üretim kapasitesine sahiptir. Santralin 2011 yılındaki brüt üretim miktarı (.....) GWh olmuştur. Aşağıdaki tabloda Kangal ve Türkiye'nin kurulu güç, brüt üretim ve pazar payı bilgileri sunulmaktadır.

Tablo 1: Kangal'ın Kurulu Güç, Üretim ve Pazar Payı Bilgileri

Santral Adı	Kurulu Güç MW	Brüt Üretim 2011 (MWh)	Türkiye Kurulu Güç İçindeki Pay (%)	Türkiye Elektrik Tüketimi İçindeki Pay (%)	Ciro (2011, TL)
Kangal	457	(.....)	(.....)	(.....)	(.....)
Türkiye*	52.911	229.395.100	100,00	-	

*2011 yılı Türkiye elektrik tüketimi 230.306.311 MWh olarak gerçekleşmiştir.

G.1.2. Devralan: Kangal Termik Santral Elektrik Üretim A.Ş. (Kangal Elektrik)

- (11) Konya Şeker – Siyahkalem OGG tarafından sözleşme imzalamak üzere ihale şartnamesi hükümleri çerçevesinde 27.05.2013 tarihinde Kangal Elektrik, elektrik enerjisi üretimi, alımı ve satımı ile doğrudan serbest tüketicilere veya toptan satıcılara satışı faaliyetlerine bulunmak amacı ile kurulmuştur.
- (12) Konya Şeker – Siyahkalem OGG, İhale Şartnamesinde “İhale konusu varlıklar için açılan ihaleye müşterek olarak katılmak ve teklif vermek için kurulan, ihalenin üzerinde kalması halinde, ÖİB tarafından verilecek süre içinde üyelerinin sermayesinin en az %51'ine sahip olacağı bir anonim şirket kurmayı taahhüt eden ve işbu İhale Şartnamesi ve eklerinde düzenlenen hükümlere tabi bulunan topluluk” olarak tanımlanmıştır. Konya Şeker ve Siyahkalem yukarıda yer verilen bu tanıma uygun şekilde Kangal ihalesine müştereken teklif vermişlerdir.
- (13) Dosya içeriğinden, Özelleştirme sürecinde nihai devri gerçekleştirmek için kurulan Kangal Elektrik'in Konya Şeker ile Siyahkalem tarafından ortak kontrol edildiği anlaşılmış olup, yeni hissedarlık yapısına aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 2: Kangal Elektrik'in Hissedarlık Yapısı

Hisse Sahibi	Hisse Oranı (%)
Konya Şeker A.Ş.	(.....)
Siyahkalem Mühendislik İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti.	(.....)
Çoban Yıldızı Elektrik Üretim A.Ş.	(.....)
TOPLAM	100,00

- (14) Asıl iştiğal alanı kristal şeker, küp şeker, kuru küspe, karma yem, biyoetanol, dondurulmuş parmak patates ve şekerli mamullerin üretimi ve satışı olan Konya Şeker Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Konya Şeker)'in 2011 yılı cirosu (.....) TL ((.....)Türk Lirası) olarak gerçekleşmiştir. Konya Şeker ayrıca otoprodüktör lisansına sahiptir. Hissedarları içerisinde yer alan Anadolu Birlik¹ tarafından kontrol edilen Konya Şeker'in hissedarlık yapısına aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 3: Konya Şeker'in Hissedarlık Yapısı

¹ Anadolu Birlik'in iştirakleri arasında Konya Şeker, Panplast A.Ş., Panek A.Ş., Korunay A.Ş., Koneli A.Ş., Şeker Süt A.Ş., Panagro A.Ş., Çobanyıldızı A.Ş., Termavilla A.Ş., Pangev A.Ş. yer almaktadır.

Hisse Sahibi	Hisse Oranı (%)
Anadolu Birlik Holding A.Ş.	(.....)
Akşehir İlgin Pancar Kooperatifi	(.....)
Alpullu Pancar Kooperatifi	(.....)
Balıkesir Bursa Pancar Kooperatifi	(.....)
Afyon Pancar Kooperatifi	(.....)
Uşak Pancar Kooperatifi	(.....)
Kayseri Pancar Kooperatifi	(.....)
Ankara Pancar Kooperatifi	(.....)
Şekerbank T.A.Ş. Personeli	(.....)
Kastamonu Pancar Kooperatifi	(.....)
Pankobirlik	(.....)
Burdur Isparta Pancar Kooperatifi	(.....)
Dinar Pancar Kooperatifi	(.....)
Çorum Pancar Kooperatifi	(.....)
Malatya Pancar Kooperatifi	(.....)
Erciş Pancar Kooperatifi	(.....)
Adapazarı Pancar Kooperatifi	(.....)
Sivas Pancar Kooperatifi	(.....)
Gerçek kişiler	(.....)
TOPLAM	100,00

- (15) Kangal Elektrik'in % (.....) oranında hissesine sahip olan ve Anadolu Birlik'in kontrol ettiği Çobanyıldızı Elektrik Üretim A.Ş. (Çobanyıldızı) elektrik üretim piyasasında faaliyet göstermektedir. 30.01.2013 tarihinde faaliyete başlamış olan Çobanyıldızı'nın otoprodüktör lisansı mevcut olup ayrıca Konya Şeker'den kiraladığı (.....) MW kurulu güce sahip bir elektrik üretim santrali bulunmaktadır. Çobanyıldızı'nın hissedarlık yapısına aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 4: Çobanyıldızı'nın Hissedarlık Yapısı

Hisse Sahibi	Hisse Oranı (%)
Anadolu Birlik Holding A.Ş.	(.....)
Konya Şeker	(.....)
Panek A.Ş.	(.....)
Panplast A.Ş.	(.....)
Şeker Süt A.Ş.	(.....)
TOPLAM	100,00

- (16) Yukarıda yer verilen hissedarlık yapıları doğrultusunda Kangal Elektrik'in, iştirakleri aracılığıyla % (.....) oranında hisse sahibi olan Anadolu Birlik tarafından kontrol edildiği anlaşılmaktadır².

G.2. İlgili Pazarlar

- (17) Elektrik üretimi ve toptan satışı ile elektriğin nihai tüketicilere satışını içeren ilgili pazar tanımlarında elektriğin kendine özgü nitelikler nedeniyle dosya özelinde tarafların piyasadaki konumları da dikkate alınarak farklı tanımlamalar yapılabilir. Dar pazar tanımlarının somut anlamda yapılması için ilgili işleme ilişkin tarafların piyasadaki konumlarının yanı sıra piyasanın serbestleşme seviyesi, bahse konu piyasa yapılarının işleyişi ve nitelikleri ve de bu yapıların rekabetçi açıdan anlamlı derecede farklılaşıp farklılaşmadığı gibi hususlarının öne çıktığı; bununla birlikte bu tanımlamaların, rekabetçi bir risk doğmadığı sürece nihailendirilmediği görülmektedir.

² Kangal Elektrik'in yapısında kontrol hakkı bulunmayan Siyahkalem'in elektrik piyasasında aktif veya yatırım aşamasında olan bir faaliyeti bulunmamaktadır. Siyahkalem'in %99 oranındaki hissesi Cengiz ÖZDEMİR'e, %1 oranındaki hissesi ise Ayşe ÖZDEMİR'e aittir.

- (18) Dosya konusu işlemde, en dar ilgili pazar tanımlarının dahi rekabetçi analizin sonuçlarına etki etmeyecek olmasından yola çıkılarak, bu dosya özelinde nihai bir pazar tanımının yapılmasına gerek bulunmadığı kanaatine varılmıştır.

G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (19) Dosya içeriği bilgi ve belgelerden, Kangal Elektrik'in kontrol yapısının, ilgili özelleştirme işlemine ilişkin 07.03.2013 tarih ve 13-12/177-93 sayılı Rekabet Kurulu Kararında değerlendirmeye esas alınan kontrol yapısına göre değiştiği anlaşılmaktadır. Kangal Elektrik'in yeni yönetim yapısı incelendiğinde Anadolu Birlik'in iştirakleri aracılığıyla %(.....) oranında pay sahibi olduğu şirketin kontrolünü elinde bulundurduğu ve dolayısıyla ortak kontrol durumunun artık geçerli olmadığı anlaşılmaktadır. Bu nedenle, mevcut yapı ile gerçekleştirilen işlem, Rekabet Kurulunun 07.03.2013 tarih ve 13-12/177-93 sayılı Kararına konu olan işlemden farklı ve yeni bir işlem niteliği taşımaktadır.
- (20) Kangal'ın 2011 yılı cirosu dikkate alındığında, 2013/2 sayılı Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ (2013/2 sayılı Tebliğ)'de öngörülen eşğin aşılması nedeniyle işlem, izne tabidir.
- (21) Devre konu Kangal ile devralan taraf bakımından mevcut elektrik üretim miktarları ve pazar payı bilgileri incelendiğinde; Kangal'ın 2011 yılında gerçekleştirdiği (.....) MWh elektrik üretim miktarının Türkiye toplam üretimi içindeki payının%(.....); sahip olduğu (.....) MW'lık kurulu gücün ise Türkiye toplam kurulu gücünün % (.....)'sı olduğu görülmektedir. Devralan taraf olan Kangal Termik ise 27.05.2013 tarihinde kurulmuş ve mevcut durumda herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Kangal Termik'in hissedarları arasında yer alan Çobanyıldızı ise 30.01.2013 tarihinde faaliyete geçmiş ve(.....) MW kurulu güce sahip bir elektrik üretim santrali ile Türkiye kurulu gücü içerisinde yaklaşık %(.....)'lik bir paya sahiptir.
- (22) Elektrik üretim ve toptan satış piyasasında hakim durum değerlendirmesinde ilgili pazarlarda oluşan pazar payı, hakim duruma ilişkin pazar gücünün göstergelerinden biri olarak ele alınmaktadır. Bu çerçevede, alıcı konumundaki Kangal Elektrik ile özelleştirmeye konu Kangal'ın pazar paylarının görece düşük olması nedeniyle bildirim konusu işlem ile herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (23) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;
- a) Elektrik Üretim A.Ş.'ye ait Kangal Termik Santrali ile Kangal Termik Santrali tarafından kullanılan Elektrik Üretim A.Ş. ve Hazine mülkiyetindeki taşınmazların Varlık Satışı yöntemiyle ve 53318 72760 no'lu maden ruhsatları ile bu ruhsatların kapsadığı maden sahalarının işletme hakkının devri yöntemiyle bir bütün halinde özelleştirilmesi kapsamında, bahse konu varlıkların
- Kangal Termik Santrali Üretim A.Ş.
- tarafından devralınması işleminin, 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanun"un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2013/2 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna;
- b) Adı geçen teklif sahibi tarafından gerçekleştirilecek muhtemel devralma işlemi sonucunda aynı Kanun maddesinde yasaklanan nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde

13-47/634-273

azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığına

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.