

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-2-148 (Önaraştırma)
Karar Sayısı : 10-57/1146-432
Karar Tarihi : 02.09.2010

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

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 : Bayram Ali GEÇGİL, Ekrem SOLMAZ, Can TANERİ

**C. BAŞVURUDA
BULUNAN**

20

: Türkiye Radyo Televizyon Kurumu Genel Müdürlüğü
TRT Genel Müdürlüğü Turan Güneş Bulvarı 06109
Oran/Ankara

D. HAKKINDA ÖNARAŞTIRMA YAPILAN:

-Televizyon İzleme Araştırmaları Komitesi (TİAK)
Büyükdere Caddesi Çayırçimen Sokak Emlak Kredi Blokları
A-1 Blok Kat:9 Daire:36 Levent/İstanbul

-AGB Anadolu Piyasa Araştırma Hizmetleri A.Ş. (AGB Türkiye)
Koşuyolu Katip Salih Sokak, No: 116, 34718 Kadıköy/İstanbul

30

E. DOSYA KONUSU: Rekabet Kurulu'nun 02.11.2009 tarih ve 09-50/1236-310 sayılı kararı uyarınca taraflardan talep edilen değişikliklerin tamamlanmış olduğuna ilişkin bildirim.

40

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 16.06.2009 tarih ve 4257 sayı ile 30.7.2009 tarih ve 5423 sayı ile intikal eden başvurular üzerine yapılan incelemeler sonucunda hazırlanan 13.07.2009 tarih ve 2009-2-148/İ-09-BAG sayılı İlk İnceleme Raporu 26.08.2009 tarih ve 09-39 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek dosya konusu iddialar hakkında önaraştırma yapılmasına karar verilmiştir. İlgili karar uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 12.10.2009 tarih ve 2009-2-148/ÖA-09-BAG sayılı Önaraştırma Raporu, 02.11.2009 tarih ve REK.0.06.00.00-110/418 sayılı Başkanlık önergesi ile 09-50 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır. Kurul 2.11.2009 tarihli toplantısında;

"1. AGB Türkiye tarafından tercih edilen usul ve araçların yeterliliği mahfuz olmak koşuluyla izleme ölçümlerinde yapmış olduğu yanlış ölçüm ve usulsüzlükler yoluyla TRT'nin faaliyetlerinin zorlaştırdığına dair herhangi bir bilgi ve belgeye ulaşılamamış olması nedeniyle AGB Türkiye hakkında 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi kapsamında soruşturma açılmasına gerek olmadığına,

2. TİAK'ın 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesinde zikredilen belirli bir mal veya hizmet piyasasında doğrudan veya dolaylı olarak rekabeti engelleme, bozma ya da kısıtlama etkisini doğurabilecek nitelikte bir teşebbüs birliği olduğuna,

50 3. Ancak bu aşamada Uluslararası Reklamcılık Derneği (IAA) ve TİAK'ı oluşturan teşebbüs ve teşebbüs birlikleri hakkında 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi kapsamında soruşturma açılmasına gerek olmadığına,

4. TİAK ve AGB Türkiye arasında uzun süreli anlaşma yapılmak suretiyle rekabetin bozulduğuna dair yeterli bilgi ve belgenin olmaması dikkate alındığında, TİAK hakkında bu iddiaya ilişkin olarak Kanun'un 4. ve 6. maddeleri kapsamında soruşturma açılmasına gerek olmadığına,

60 5. a) Mevcut yapıya ilişkin olarak var olan tereddütleri giderici değişikliklerin yapılarak gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 90 gün içinde Kurum'a tevsik edilmesi; aksi takdirde TİAK'ı oluşturan teşebbüs ve teşebbüs birlikleri hakkında 4054 sayılı Kanun çerçevesinde işlem başlatılacağı,

b) Mevcut ihale sürecinin devam ettirilmesi durumunda IAA ve TİAK hakkında Kanun kapsamında işlem başlatılacağı ve yeni ihale konusunun TİAK'ın yapısındaki sakıncaların ortadan kalktığı Kurul tarafından tespit edilmesinden sonra ele alınması gerektiği,

70 c) Televizyon İzleme Ölçümü hizmetlerinin temini için yapılacak ihalelerin rekabetçi bir yapıda olması, sağlayıcı ile yapılacak anlaşmanın ise ölçüm piyasasını yeni girişlere kapatmayacak şekilde makul bir süre için yapılması hususlarının, IAA ve TİAK yönetimine bildirilmesine yönelik olarak 4054 sayılı Kanun'un 9. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca görüş yazısı gönderilmesi hususunda Başkanlığın görevlendirilmesine”

karar vermiştir.

İlgili Kurul kararı 05.01.2010 tarihi itibarıyla taraflara tebliğ edilmiş olup Karar'ın 5. maddesinde yer verilen 90 günlük süre aynı tarihte başlamış, 05.04.2010 tarihinde sona ermiştir. İlgili sürenin bitiminden önce, Televizyon Yayıncıları Derneği, Reklamverenler Derneği ve Reklamcılar Derneği tarafından ortaklaşa imzalanmış olarak gönderilen 26.03.2010 tarih ve 2627 sayılı dilekçede, Televizyon Yayıncıları Derneği, Reklamverenler Derneği, Reklamcılar Derneği yetkililerinin bir araya geldikleri, kurulacak yeni yapının ana unsurları üzerinde mutabakata varıldığı, ancak söz konusu çalışmanın tamamlanarak Kurum'a sunulması için ilave süreye ihtiyaç duyulduğu belirtilerek, çalışmanın sonuçlandırılarak Kuruma ibraz edilebilmesi için 60 günlük ek süre talep edilmiştir. Rekabet Kurulu'nun 31.03.2010 tarih ve 10-27/423-M sayılı kararı ile taraflara tanınan 90 günlük sürenin, bitiminden itibaren 60 gün uzatılmasına karar verilmiştir.

80 Söz konusu süre 06.04.2010 tarihinde başlamış olup 06.06.2010 tarihinde sona ermiştir. İlgili sürenin bitiminden önce, Televizyon Yayıncıları Derneği, Reklamverenler Derneği ve Reklamcılar Derneği tarafından ortaklaşa imzalanmış olarak gönderilen 02.06.2010 tarih ve 4366 sayılı dilekçe ile ilgili taraf yetkililerinin bir araya gelerek kurulacak yeni yapının unsurları üzerinde mutabakata vardıkları, ancak çok sayıda yayıncı kuruluş, reklamveren şirket ve reklam ajansının katıldığı çalışmanın tamamlanarak Kurum'a sunulması için ilave süreye ihtiyaç duyulduğu belirtilerek, söz konusu Kurul Kararı doğrultusunda geline aşamayı gösterir çeşitli belgeler Kurul'un dikkatine sunulmuştur. Rekabet Kurulu'nun 10.06.2010 tarih ve 10-

42/755-M sayılı kararı ile taraflara tanınan sürenin bitiminden itibaren 60 gün uzatılmasına karar verilmiştir.

100 Söz konusu süre 07.06.2010 tarihinde başlamış olup 07.08.2010 tarihinde sona ermiştir. İlgili sürenin bitiminden hemen önce Televizyon Yayıncıları Derneği tarafından gönderilen 06.08.2010 tarih ve 6277 sayılı yazı ile tarafların bir araya gelerek, TİAK tarafından verilen hizmetin Reklamcılar Derneği, Reklamverenler Derneği ve yayıncıların birlikte temsil edildikleri bir anonim şirket vasıtasıyla verilmesi yolunda mutabakata varıldığı ve bu çerçevede anonim şirket ana sözleşmesi hazırlandığı, üzerinde mutabakat sağlanan ana sözleşme metnine ekte yer verildiği, şirket kuruluş işlemlerine başlandığı ancak işlemlerin henüz tamamlanmadığı, bu esnada TİAK bünyesinde herhangi bir çalışma yapılmadığı ve yeni şirketin kuruluşunun beklendiği ifade edilmiştir. Ayrıca kuruluş işlemleri tamamlanıp şirket ticaret siciline tescil edildiğinde Kurum'un bilgilendirileceğini belirtilmiştir.

Son durumu Kurul'un bilgisine sunmak amacıyla hazırlanan 27.08.2010 tarih ve 2010-2-148/BN-10-BAG sayılı Bilgi Notu, 31.08.2010 tarih, REK.0.06.00.00-110/414 sayılı Başkanlık önergesi ile 10-57 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

110 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; TİAK'ın yapısına ilişkin olarak Kurul kararında yer verilen ihlale yol açabilecek nitelikteki tereddütleri ve sakıncaları giderici değişikliklerin, verilen süreler içinde yapılarak Kuruma tevsik edilmiş olması nedeniyle TİAK'ı oluşturan teşebbüs ve teşebbüs birlikleri ile IAA hakkında 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi uyarınca soruşturma açılmasına gerek olmadığı, taraflarca kuruluşu üzerinde mutabakat sağlanan ve öngörülen yapı ve işleyişi bakımından Kanun'a aykırılık barındırmadığı düşünülen TİAK A.Ş.'nin, Kurul kararındaki hükümler doğrultusunda, Televizyon İzleme Ölçümü (Television Audience Measurement-TAM) hizmetinin teminine ilişkin olarak yeni ihaleyi yapmasının önünde bir engel bulunmadığı ifade edilmiştir.

120

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

Taraflarca son olarak gönderilen yazı ve ekinde yer alan belgelere göre; Reklamcılar Derneği ve Reklamverenler Derneği ile birlikte 22 adet televizyon yayıncısı şirket bir araya gelerek "**TİAK TELEVİZYON İZLEME ARAŞTIRMALARI ANONİM ŞİRKETİ**" (TİAK A.Ş.)'nin kurulması konusunda mutabakata varmışlardır.

Şirketin amacı;

130 **"5.1. İşbu ana sözleşme ile kurulan şirketin amacı, televizyon izleyicisinin, televizyon izleme ölçümlerinin en adil ve doğru şekilde yapılmasını sağlamak için ilgili menfaat gruplarının bu konudaki ekonomik menfaatlerini gözeterek ve onları mümkün olduğunca bünyesinde bir araya getirerek; ölçümün teknik, mali ve hukuki alt yapısı ile mekanizmasını oluşturmak ve ölçüm süreci ve sonuçlarını denetlemek; sektör için geçerli ölçüt (single currency) olacak tek bir izlenme verisinin belirlenmesinin sağlanması, ölçüm sonuçlarından yararlanma ihtiyacı içindeki reklam verenlerin ve reklamcılarının da, izlenme oranlarını artırma rekabeti içindeki televizyon yayın kuruluşları ile birlikte temsilini sağlayacak bağımsız, tarafsız ve kurumsal bir organizasyon/ortak birim kurmak, bu bağlamda ilgili taraflar arasında çıkabilecek ihtilâfları çözmek ve ülkemizde televizyon izleme araştırmalarının yaygınlaşip, gelişimini sağlamak ve reklam verenlerin televizyon kanalları kullanımlarının ölçümlenip raporlanmasını yapmak veya işlerini belirleyeceği koşullar çerçevesinde**

140 **üçüncü şahıslara yaptırmaktır."**

olarak belirlenmiştir.

Şirket'in ortakları ve bu ortakların sahip olduğu hisse oranları şu şekildedir;

“Madde 6

6.1. Şirketin toplam sermayesi, tamamı nakit karşılığı olmak üzere (.....) Türk Lirasıdır. Sermayenin tamamı, kurucu ortaklar tarafından muvazaadan ari olmak üzere taahhüt edilmiştir. Bu sermaye her biri (.....) kuruş nominal değerinde (.....) adet paya bölünmüştür. Tüm hisseler (.....).

6.2. Her hissedar taahhüt ettiği sermaye miktarının tamamını (.....) ödemiştir.

150 **6.3.** Şirket hisseleri; (A), (B), (C) ve (D) grubu olmak üzere dörde ayrılmıştır. (A) grubu hisseler, Reklam verenler'e; (B) grubu hisseler Reklamcılar'a (C) grubu hisseler Tam Ölçülen Yayıncılara, (D) grubu hisseler ise Kısmi Ölçülen Yayıncılar'a aittir.

Her bir kurucu hissedarın ödediği sermaye miktarı ve hisse oranı aşağıdadır:

Tablo: TIAK A.Ş. Ortaklık ve Hisse Yapısı

HİSSEDAR	YAYIN ADI	HİSSE GRUBU	HİSSE ADEDİ	BEDELİ
REKLAMVERENLER DERNEĞİ	-----	A	(.....)	(.....)
REKLAMCILAR DERNEĞİ	-----	B	(.....)	(.....)
160 TURKUVAZ RADYO TV HABER. VE YAY. A.Ş.	ATV	C	(.....)	(.....)
DTV HABER VE GÖRSEL YAYINCILIK A.Ş.	KANAL D	C	(.....)	(.....)
İŞİL TELEVİZYON YAYIN.YAPIM. SAN.VE TİC.A.Ş.	STAR TV	C	(.....)	(.....)
AKS TELEVİZYON REKLAM VE FİLM SAN.VE TİC. A.Ş.	SHOW TV	C	(.....)	(.....)
HUZUR RADYO VE TV A.Ş.	FOX TV	C	(.....)	(.....)
HAYAT GÖRSEL YAYINCILIK A.Ş.	KANAL 7	C	(.....)	(.....)
SAMANYOLU YAYINCILIK HİZMETLERİ A.Ş.	SAMANYOLU TV	C	(.....)	(.....)
GÖKTUĞ ELEKTRONİK YAY.SAN.VE TİC. İŞL.A.Ş.	FLASH TV	C	(.....)	(.....)
TÜRKİYE RADYO TELEVİZYON KURUMU	TRT 1	C	(.....)	(.....)
TÜRKİYE RADYO TELEVİZYON KURUMU	TRT 2	C	(.....)	(.....)
170 YAŞAM TELEVİZYON YAYIN HİZM. A.Ş.	KANALTÜRK	D	(.....)	(.....)
NTV RADYO VE TELEVİZYON YAY.A.Ş.	NTV	D	(.....)	(.....)
CİNER MEDYA TV HİZMETLERİ A.Ş.	HABERTÜRK	D	(.....)	(.....)
C GÖRSEL YAYINLAR A.Ş.	BLOOMBERG	D	(.....)	(.....)
MNG TV YAYINCILIK A.Ş.	TV 8	D	(.....)	(.....)
LAPİS TELEVİZYON VE RADYO YAYINCILIK A.Ş.	CNN TÜRK	D	(.....)	(.....)
DÜNYA MEDYA İLETİŞİM YAYINCILIK HİZM.A.Ş.	YUMURCAK	D	(.....)	(.....)
STR MEDYA AJANS A.Ş.	KARAMEL TV	D	(.....)	(.....)
CİNE5 FİLMCİLİK VE YAPIMCILIK A.Ş.	CİNE5	D	(.....)	(.....)
BEYAZ İLETİŞİM A.Ş.	ÜLKE TV	D	(.....)	(.....)
180 KTV YAY. REKLAM SAN.TİC.A.Ş.	KANAL A	D	(.....)	(.....)
EKO TV TELEVİZYON YAYINCILIK A.Ş.	TNT	D	(.....)	(.....)
TOPLAM			(.....)	(.....)

Buna göre; (A) grubu hissedarların toplam sermaye oranı % (.....); (B) grubu hissedarların % (.....); ve (C) grubu hissedarların toplamı % (.....), (D) grubu hissedarların toplamı da % (.....) olacaktır.”

H.1. Şirket Ana Sözleşmesinin, İlgili Kurul Kararında Talep Edilen Değişiklikler Doğrultusunda Değerlendirilmesi

190 Rekabet Kurulu TİAK'a ilişkin bir takım değişikliklerin yapılmasını talep ettiği söz konusu Kararında;

“ ...

Bununla birlikte TİAK tarafından AGB'ye yaptırılan izlenme araştırmasının sektörde ikamesi olmayan geçerli tek ölçüt olduğu, piyasaya olan doğrudan etkisi ve önceki Kurul kararları dikkate alındığında; mevcut yapıya ilişkin olarak rekabet ihlali doğurabilecek nitelikte olan ve yukarıda ayrıntılılarıyla ele alınan

- tam bağımsızlık,

- kurumsal yapı,

- yazılı ve objektif kurallara göre hareket etme

- hukuki belirlilik ve teknik yeterlilik

200 *hususlarına ilişkin var olan tereddütleri giderici değişikliklerin, (kararın) değerlendirme kısmında dikkat çekilen başlıklar çerçevesinde düzenlenerek 90 gün içinde Kurum'a bildirilmesine dair Kurul görüşünün, 4054 sayılı Kanun'un 9. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca TİAK yönetimine bildirilmesine”*

karar vermiştir. Şirket ana sözleşmesinin söz konusu Kurul kararında talep edilen değişiklikler ışığında değerlendirilmesine aşağıda başlıklar halinde yer verilmektedir;

210 **Tam Bağımsızlık:** Kurul kararında TİAK'a dair yapılan tespitlerin ilki TİAK'ın bağımsız bir yapı değil Uluslararası Reklamcılık Derneği (IAA) çatısı altında faaliyet gösteren bir çalışma komitesi olduğu ve bu durumun TİAK'ı, IAA'yı kontrol eden kişi, teşebbüs veya teşebbüs birlikleri tarafından yönlendirilebilen bir çalışma grubu durumuna getirdiğidir. Nitekim önaraştırma sırasında raportörlerce gerek IAA'nın gerek TİAK'ın toplantı tutanaklarında yapılan incelemelerde TİAK'da alınan kararların tamamına yakınının IAA'nın doğrudan direktif veya yönlendirmesiyle alındığı tespit edilmiştir.

İlgili Kurul kararı sonrasında IAA, 4.6.2010 tarihinde Kurum'a gönderdiği yazı ile TİAK ve TAM hizmetinin teminine ilişkin bütün süreç ve faaliyetlerden çekildiğini bildirmiştir. Ayrıca TİAK A.Ş. sözleşmesi incelendiğinde de yapının sektör katılımcıları olan Reklamveren, Reklamcı ve TV yayıncılarından oluştuğu, herhangi başka bir dernek, şirket ve kişinin kontrolü altında bulunmadığı veya çatısı altında faaliyet göstermediği görülmektedir.

220 **Kurumsal Yapı:** Kurul kararında TİAK'a dair dile getirilen hususlardan bir diğeri ise TİAK'ın kurumsal bir yapıya sahip olmaması, bütün sekretarya ve lokasyon ihtiyaçları IAA tarafından karşılanan ve IAA bünyesinde faaliyet gösteren düşük fonksiyonlu bir çalışma grubu olmasıdır. Kurulması üzerinde mutabakat sağlanan yeni yapının ise TİAK A.Ş. ismiyle tüzel kişiliği haiz bir anonim şirket olması öngörülmüştür. Şirketin organizasyon yapısı, idari organları, bu organların ne şekilde oluşturulacağı, görev tanımları ve sorumlulukları sözleşmede ayrıntılılarıyla belirtilmiştir.

Buna göre şirketin idari organları Genel Kurul, Yönetim Kurulu ve denetçilerden oluşmaktadır.

230 **A.Genel Kurul:**

“9.3. Genel kurul, sınırlı sayıda olmamak üzere, yasal düzenlemelerin belirlediği yetki ve görev alanı içerisinde karar alabilir. Tüm genel kurul kararlarında, (A) ve (B) grubu pay sahiplerinin olumlu oylarının bulunması şartıyla, Şirket esas sermayesinin % (.....) temsil eden hissedarların olumlu oyu gerekmektedir.

9.4. Her bir hissedar grubunun genel kuruldaki toplam oy sayıları, bu grupların işbu sözleşmenin 6.3. maddesinde belirtilen -Şirketin kuruluş anındaki- sermaye oranlarına eş değer olacaktır. Bu oranın değiştirilmesi, oybirliği şartına bağlıdır.

240 *Şirkete yeni hissedar girişi, hissedarların kendi hisse grupları içerisindeki sermaye oranlarını değiştirirse de, hisse gruplarının Şirkette sahip oldukları toplam oy oranlarını (%(.....)- % (.....)- % (.....)- % (.....) oranını) değiştirmeyecektir.”*

B. Yönetim Kurulu

“Madde 10

10.1. Şirketin yönetim ve temsili yönetim kurulunca yerine getirilir. Yönetim kurulu, işbu Sözleşmede sayılan faaliyet konuları dahil olmak üzere Şirket amacının elde edilmesi doğrultusunda yapılacak her türlü işlemi gerçekleştirmeye yetkilidir.

250 *10.2. Yönetim kurulu, genel kurul tarafından atanacak 19 üyeden oluşur. Genel kurul, (A) grubu payların sahiplerinin göstereceği adaylar arasından (.....); (B) grubu payların sahiplerinin göstereceği adaylar arasından (.....); (C) grubu payların sahiplerinin göstereceği adaylar arasından (.....) ve (D) grubu payların sahiplerinin göstereceği adaylar arasından (.....) üye atayacaktır.*

10.5. Tüm yönetim kurulu kararlarında karar nisabı (A) Grubu hissedarları temsil eden en az (.....) ve (B) Grubu hissedarları temsil eden en az (.....) yönetim kurulu üyesinin olumlu oyu bulunmak kaydıyla (.....)’tir.”

C. Denetçiler

“Madde 14

14.1. Şirkette genel kurul tarafından iki yıllık süre için atanan toplam (.....) denetçi vardır. Bunların (.....), (A) grubu; (.....) (B) grubu; (.....) de (C) grubu payların sahiplerinin göstereceği aday(lar) arasından seçilir.

...

260 *14.3. Denetçiler, kanunen kendilerine verilen yetki ve görevlerin yanı sıra, teknik denetim komitesinden farklı olarak, bizzat Şirketin iç işleyişini gözetler ve denetlerler. Denetçiler, bu bağlamda özellikle Şirketin işbu sözleşmede gösterilen amaç ve amacın gerçekleştirilmesi için sürdürüleceği belirtilen faaliyet konuları doğrultusunda çalışıp çalışmadığını; Şirket defter, hesap ve kayıtlarının usulüne uygun tutulup tutulmadığını denetler”*

270 **Yazılı ve Objektif Kurallara Göre Hareket Etme:** TİAK yapısında Kurul tarafından tespit edilen ve sakıncalı görülen hususların en önemlilerinden birisi de Türkiye reklam piyasasının yarısına yakınına etkileyen TAM verilerinin ölçülmesi işini kontrol eden bir yapının kuruluş, faaliyet ve işleyiş gibi konularda hiçbir yazılı kurala dayanmaması ve kararların çoğunun IAA'nın yönlendirmesiyle teamüllere bağlı olarak alınmasıdır.

280 Bu doğrultuda, TİAK A.Ş. ana sözleşmesi ayrıntılı bir şekilde incelendiğinde, sözleşmenin muhtelif maddelerinde şirketin kuruluş ve işleyişine ilişkin bütün aşamaların ve şirketi oluşturan idari organların yapısı, görev ve sorumluluklarına ilişkin bütün hususların (kuruluş, ortaklık, abonelik, genel kurul, yönetim kurulu, denetçiler, teknik komite tahkim komitesi ve bunlara dair karar alma ve itiraz süreçleri v.b) ayrıntılı kurullarla düzenlendiği görülmektedir. Ayrıca yeni yapının anonim şirket olarak kurulması ve tüzel kişiliğe sahip olması Ticaret Hukuku açısından da idare ve işleyiş açısından belirli kurallara uyma zorunluluğunu beraberinde getirecektir. Bununla birlikte söz konusu kurullar incelendiğinde bunların Rekabet Hukuku açısından herhangi bir sakınca barındırmadığı anlaşılmaktadır.

Hukuki Belirlilik ve Teknik Yeterlilik: Kurul kararında yer verilen bir diğer husus da TİAK'ın, TAM hizmetinin temini noktasında gerekli teknik yeterliliğe sahip olmadığıdır. Bu durum raportörlerce yapılan önaraştırma sırasında gerek –özellikle- TAM ihalesine ilişkin elde edilen bilgi ve belgeler gerekse sektör temsilcilerinin ifadeleriyle tespit edilmiştir. Bu noktada TİAK A.Ş. sözleşmesi incelendiğinde, teknik kapasite ve yeterlilik konularında bir takım düzenlemeler yapıldığı görülmektedir. Sözleşmenin 11. maddesine göre TİAK A.Ş. bünyesinde teknik komite kurulmasına karar verilmiştir.

290 **“Madde 11**

11.1. *Yönetim kurulu, faaliyete geçer geçmez, en kısa sürede, (.....) kişiden oluşan bir “teknik komite” oluşturur. Teknik komite üyelerinin (.....) (A), (.....) (B), (.....) (C), (.....) ise (D) grubu ortakları temsil eden yönetim kurulu üyeleri tarafından seçilir ve atanır. Komite üyeleri ilk toplantılarında kendi içlerinden bir üyeyi Komite başkanı seçerler.”*

Maddenin diğer fıkralarında ise teknik komitenin görev, yetki ve işleyişine ilişkin hususlar hükme bağlanmıştır. Bunlardan en önemli olanları teknik komite içerisinde önceki TİAK yapısından farklı olarak tam zamanlı profesyonel elemanların istihdamını öngören maddelerdir.

300 Buna göre;

“11.3. *Teknik komite üyelerinin, en azından çoğunluğu, profesyonel bir hizmeti ifa etmek üzere tam zamanlı olarak faaliyette bulunacaklardır.*

11.4. *Teknik komite, komitenin denetimi ve hiyerarşisi altında, istatistik, finans, mühendislik, hukuk gibi alanlarda komite faaliyetlerinin yerine getirilmesi hizmetinde görev yapacak yeterli sayıda uzman personeli belirleyecek ve bunların göreve alınmalarını yönetim kurulunun onayına sunacaktır.”*

Ayrıca sözleşmeye göre teknik komite haricinde yine TİAK A.Ş. bünyesinde Teknik Denetim Komitesi kurulması öngörülmektedir.

Buna göre;

310 **“Madde 12**

12.1. *Yönetim kurulu, faaliyete geçer geçmez, en kısa sürede, (.....) kişiden oluşan bir “teknik denetim komitesi” oluşturur. Teknik denetim komitesi üyelerinin (.....)’i (A), (.....)’i (B), (.....)’i (C), (.....)’i ise (D) grubu ortakları temsil eden yönetim kurulu üyeleri tarafından seçilir.*

12.3. *Teknik denetim komitesi üyelerinin TAM hizmetlerinin icrasında ve denetlenmesinde uzmanlık sahibi olan kişiler olması şarttır.*

12.4. Teknik denetim komitesi, bizzatı TAM hizmetinin yerine getirilmesinin izlenmesine ve planlanmasına yönelik faaliyette bulunacak olup, özellikle şu yetki ve görevlere sahiptir:...

320 Yukarıda yer verilen bilgiler ışığında tarafların, TIAK yapısına ilişkin olarak Kurul kararında yer verilen ve ihlal oluşturabilecek nitelikte olan sakıncaları giderici değişiklikleri yapmak ve bunları verilen süreler içerisinde Kurum'a tevsik etmek suretiyle Kurul kararın gereklerini yerine getirdikleri ve bu nedenle taraflar hakkında soruşturma açılmasına gerek olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

H.2. TAM İhalesine İlişkin Değerlendirme:

Kurul kararında değerlendirilen bir diğer husus da IAA tarafından açılmış olan TAM hizmeti temini ihalesidir. Söz konusu ihaleye ilişkin olarak Kurul;

330 *"Bu noktada üzerinde durulması gerekli olan bir diğer önemli konu ise TIAK'ın açmış olduğu ve halen sürecin devam etmekte olduğu yeni ihalenin durumudur. TIAK'a ilişkin değerlendirmede yer verildiği üzere TIAK'ın mevcut yapısı ve işleyişi rekabet ihlali doğurabilecek nitelikte olup, sakıncalı hususların yeniden düzenlenerek 90 gün içinde Kurum'a tevsik edilmesi gerektiği ifade edilmiştir. Bu durumda mevcut TIAK yapısı tarafından başlatılan ve sürdürülmekte olan ihale sürecinin de, TIAK'ın mevcut yapısının bir faaliyeti olması nedeniyle, değerlendirme kısmında rekabet ihlali olabilecek sayılan hususlarla aynı statüde ele alınması gerekmektedir. **Çünkü mevcut yapısı itibarıyla Kanun'a aykırı olduğu düşünülen TIAK'ın, söz konusu yapısıyla başlıca kuruluş amacı olan TAM hizmetinin sağlanmasına ilişkin olarak yapmış olduğu eylemlerinin de Kanun'a aykırı olabileceği kanaati oluşmuştur.**"*

340 değerlendirmesini yapmış ve

"5b) Mevcut ihale sürecinin devam ettirilmesi durumunda IAA ve TIAK hakkında Kanun kapsamında işlem başlatılacağı ve yeni ihale konusunun TIAK'ın yapısındaki sakıncaların ortadan kalktığı Kurul tarafından tespit edilmesinden sonra ele alınması gerektiği" ne karar vermiştir.

Kurul bu kararı ile yapısı itibarıyla Kanun'a aykırı olduğu kanaatine ulaştığı TIAK ve bütün süreçleri belirleyen ve kontrol eden IAA tarafından gerçekleştirilen TAM ihalesini, Kanun kapsamında ihlal doğurabilecek nitelikte olduğu gerekçesiyle durdurmuş ve yeni ihale yapılması hususunun Kurul'un onayından geçecek olan yeni yapıya bırakılmasına karar vermiştir.

350 Kurul kararından şu ana kadar geçen zaman içerisinde ihaleye ilişkin herhangi bir uygulama gerçekleştirilmemesi ve IAA'nın Kurul'a yapmış olduğu bildirimle TAM hizmetinin sağlanmasına ilişkin bütün faaliyet ve süreçlerden çekilmesi Kurul kararına uygunluk arz etmektedir.

Gelinen noktada ise; TIAK'ı oluşturan teşebbüs ve teşebbüs birlikleri, Kurul kararında belirtilen hususlar doğrultusunda yeniden yapılanmaya giderek TIAK A.Ş. isimli bir şirketin kurulması konusunda mutabakata varmış ve durumu Kurul'un bilgi ve iznine sunmuşlardır.

360 Tüm bu bilgilerin ışığında, TIAK A.Ş. yapısında, önceki TIAK yapısında var olan ve Kurul tarafından tespit edilen sakınca ve tereddütlerin gerekli düzenlemeler yapılmak suretiyle giderildiği ve bu noktada taraflarca, Kurul kararının gereklerinin yerine getirildiği anlaşılmaktadır. Bu durumda, sektör temsilcileri tarafından kuruluşu üzerinde mutabakat sağlanan TIAK A.Ş.'nin, Kurul kararı doğrultusunda TAM

hizmetinin teminine ilişkin olarak yeni ihale yapmasının önünde bir engel bulunmadığı, bununla birlikte yine Kurul kararı doğrultusunda söz konusu ihale neticesinde sağlayıcı ile yapılacak anlaşmanın ise ölçüm piyasasını yeni girişlere kapatmayacak şekilde makul bir süre için yapılması gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

370

1. TİAK'ı oluşturan teşebbüs ve teşebbüs birliklerinin ve IAA'nın, TİAK yapısına ilişkin olarak Kurul kararında yer verilen ihale yol açabilecek nitelikteki tereddütleri ve sakıncaları giderici değişiklikleri, verilen süreler içinde yaparak Kurumumuza tevsik etmeleri nedeniyle haklarında soruşturma açılmasına gerek olmadığına,

2. Taraflarca kuruluşu üzerinde mutabakat sağlanan ve öngörülen yapı ve işleyişi bakımından Kanun'a aykırılık barındırmadığı kanaatine varılan TİAK A.Ş.'nin, Kurul kararındaki hükümler doğrultusunda, TAM hizmetinin teminine ilişkin olarak yeni ihaleyi yapmasının önünde bir engel bulunmadığına

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.