

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2013-1-94 (Önaraştırma)
Karar Sayısı : 14-06/109-48
Karar Tarihi : 12.02.2014

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Kenan TÜRK (İkinci Başkan)
Üyeler : Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR, Fevzi ÖZKAN,
Dr. Metin ARSLAN, Doç. Dr. Tahir SARAÇ

B. RAPORTÖRLER: Çağlar Deniz ATA, Şamil PİŞMAF, Muhammed Safa UYGUR

C. BAŞVURUDA

BULUNAN : Saadettin SÜL
Temsilcisi: Av. Bilge Han VERAL
Nevzemin Sok. Ahmet Sani Gezici İş Merkezi No:2 Kat:5 D: 23
34710 Kadıköy/İstanbul

D. HAKKINDA İNCELEME

YAPILANLAR : - Agpaş Petrol Ürünleri Pazarlama San. Tic. ve Dağ. A.Ş.
Karaduvar Mah. 131. Cad. No:6 Karaduvar/Mersin
- N-Pet Petrol Ürün Paz. Nakliye San. Tic. ve Dağ. Ltd. Şti.
Aynı adreste
- Öz-Sa Gıda Paz. Petrol ve Petrol Ür. Turizm San. ve Tic. Ltd. Şti.
Milas Bodrum Karayolu 2. Km. Karakaya Mevkii
Efes Pilsen Deposu Yanı Milas/Muğla

(1) **E. DOSYA KONUSU:** Agpaş Petrol Ürünleri Pazarlama Sanayi Ticaret ve Dağıtım A.Ş., N-Pet Petrol Ürün Pazarlama Nakliye Sanayi Ticaret ve Dağıtım Ltd. Şti. ve Öz-Sa Gıda Pazarlama Petrol ve Petrol Ürünleri Turizm Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.'nin yapmış olduğu dikey anlaşma ve çeşitli uygulamalar yolu ile 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 2002/2 Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği'ni ihlal ettiği iddiası.

(2) **F. İDDİALARIN ÖZETİ:** Başvuruda özetle;

- 09.11.2005 tarihinde şikayetçi Saadettin SÜL ile Agpaş Petrol Ürünleri Pazarlama Sanayi Ticaret ve Dağıtım A.Ş. (AGPAŞ) arasında Saadettin SÜL'e ait istasyon üzerinde 20 yıl müddetle intifa hakkı kurulması ile ilgili olarak bir protokol imzalandığı,
- 18.11.2005 tarihinde bahse konu istasyon üzerinde AGPAŞ'a tanınan 20 yıl süreli intifa hakkının tapuya şerh edildiği,
- Saadettin SÜL'ün ortağı olduğu Öz-Sa Gıda Pazarlama Petrol ve Petrol Ürünleri Turizm Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti. (ÖZ-SA) ile AGPAŞ arasında 2006 yılında bayilik sözleşmesi imzalandığı ve 07.12.2006 tarihinde Enerji Piyasası Düzenleme Kurumu'ndan bayilik lisansının alındığı,
- Bayilik lisansının alınmasının akabinde Saadettin SÜL ile ÖZ-SA arasında kira sözleşmesi imzalandığı ve 26.02.2007 tarihinde Saadettin SÜL ve ortağının ÖZ-SA'daki hisselerini Süleyman Melik AĞAOĞLU ve Nadide AĞAOĞLU isimli şahıslara devrettiği ve bu şahısların da AGPAŞ ile bağlantılı oldukları,

14-06/109-48

- 01.11.2006 tarihinde ÖZ-SA ile İpragaz A.Ş. arasında LPG dolumu sözleşmesi imzalandığı, ancak daha sonra Aygaz A.Ş. (AYGAZ) ile anlaşıldığı ve AYGAZ'ın halihazırda burayı işletmeye devam ettiği,
- 27.08.2007 tarihinde ÖZ-SA ile AGPAŞ ile bağlantılı teşebbüs olduğu iddia edilen N-Pet Petrol Ürün Pazarlama Nakliye Sanayi Ticaret ve Dağıtım Ltd. Şti. (N-PET) arasında yeni bir bayilik sözleşmesi imza edildiği,
- Yukarıda ismi geçen şahısların aynı zamanda N-PET'in de ortakları konumunda buldukları,
- Saadettin SÜL'ün 03.11.2010 tarihinde N-PET'e bahse konu intifa hakkının terkinini talebini içeren bir ihtarname gönderdiği, ancak N-PET'in 22.11.2010 tarihinde bu talebi reddettiği,
- Rekabet Kurulunun konu ile ilgili olarak almış olduğu 22.09.2011 tarih ve 11-48/1216-429 sayılı kararında; bayinin taraflar arasındaki ilişkiye özgü yatırımın varsa kalan süreye tekabül eden bedelini ödeyerek anlaşmayı sona erdirebilmesi konusunda tarafların anlaşmaları koşuluyla, imza tarihinden itibaren 10 yıla kadar muafiyet tanınmasına karar verdiği ancak tarafların bu konuda anlaşamadığı,
- Saadettin SÜL'ün intifa şerhinin Rekabet Kurulu kararı gereği kaldırılması talebiyle N-PET'e dava açtığı, ancak bahse konu davanın intifa hakkı sahibinin halen AGPAŞ olması nedeniyle husumetten reddinin talep edildiği

ifade edilerek, N-PET, ÖZ-SA ve AGPAŞ hakkında gerekli işlemlerin yapılması talep edilmiştir.

(3) **G. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 23.09.2013 tarihinde giren başvuru üzerine hazırlanan 11.12.2013 tarih ve 2013-1-94/İİ sayılı İlk İnceleme Raporu, 19.12.2013 tarihli Kurul toplantısında görüşülmüş ve önaraştırma yapılmasına karar verilmiştir. Konuya ilişkin karar uyarınca düzenlenen 27.01.2014 tarih ve 2013-1-94/ÖA sayılı Önaraştırma Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.

(4) **H. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda;

- AGPAŞ, N-PET ve ÖZ-SA ekonomik bütünlüğü ile Saadettin SÜL arasındaki dikey ilişkinin 09.11.2010 tarihine kadar 2002/2 sayılı Tebliğ ile tanınan grup muafiyetinden yararlanma ve uygulanma imkânı bulunduğu,
- Söz konusu dikey ilişkiye 22.09.2011 tarih, 11-48/1216-429 sayılı Kurul kararında yer verilen koşulun sağlanmaması nedeniyle, 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesi kapsamında bireysel muafiyet de tanınamayacağı,
- Bu nedenle 4054 sayılı Kanun'un 9. maddesi uyarınca, taraflara gerekçeli kararın tebliği tarihinden itibaren 30 gün içinde aralarındaki dikey anlaşmayı sonlandırmaları gerektiği, aksi takdirde haklarında 4054 sayılı Kanun çerçevesinde işlem başlatılacağı yönünde görüş bildirilmesinin uygun olacağı

ifade edilmiştir.

I. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

(5) Dosya kapsamında elde edilen bilgi ve belgelerden, Rekabet Kurulunun aynı konuyu ele aldığı 22.09.2011 tarih ve 11-48/1216-429 sayılı kararında;

"Ağpaş Petrol Ürünleri Paz. San. Tic. Dağ. A.Ş. ile Öz-Sa Gıda Pazarlama Petrol ve Petrol Ürünleri Turizm Sanayi ve Tic. Ltd. Şti. arasında başlayan daha sonra istasyonun ve intifa hakkının N-Pet Petrol Ürün. ve Paz. Nak. San. Tic. ve Dağ. Ltd. Şti.'ye kiralanması ile devam eden dikey anlaşmaya,

14-06/109-48

- söz konusu anlaşmanın daha önce üzerinde akaryakıt bayilik faaliyeti yapılmamış arazi üzerinde kurulan yeni akaryakıt istasyonuna ilişkin olması ve
- istasyona özgü yatırımın Agpaş Petrol Ürünleri Paz. San. Tic. Dağ. A.Ş. tarafından karşılanmış olması

dikkate alınarak bu bayinin -anlaşmanın ilk olarak imzalandığı tarihten itibaren 5. yıl geçmiş olduğundan- "Agpaş Petrol Ürünleri Paz. San. Tic. Dağ. A.Ş./N-Pet Petrol Ürün. ve Paz. Nak. San. Tic. ve Dağ. Ltd. Şti. tarafından üstlenilen ilişkiye özgü yatırımın varsa kalan süreye tekabül eden bedelini ödeyerek anlaşmayı sona erdirebilmesi" konusunda tarafların anlaşmaları koşuluyla, imza tarihinden itibaren on yıla kadar (09.11.2015 tarihine kadar) muafiyet tanınması"

yönünde hükme varılmış olduğu görülmektedir. Kararda açıklandığı üzere taraflar arasındaki ilişkiye muafiyet tanınmasının şartı olarak, Kurulun akaryakıt sektöründe daha önce verdiği kararlara paralel şekilde, "(...) bayinin (...) ilişkiye özgü yatırımın varsa kalan süreye tekabül eden bedelini ödeyerek anlaşmayı sona erdirebilmesi konusunda tarafların anlaşmaları koşulu" getirilmiştir.

- (6) Diğer taraftan dosyadaki bilgi ve belgelerden, 15.10.2012 tarihinde Milas Asliye Hukuk Mahkemesi nezdinde dosya konusu taşınmaz üzerinde bulunan intifa hakkının kaldırılması için dava açıldığı ve bahse konu dava çerçevesinde Saadettin SÜL tarafından;

a) "Tapu'da davalılardan N-Pet Petrol Ürün. Paz. Nak. San. Tic. ve Dağ. Ltd. Şti. (N-Pet) lehine tesis edilmiş olan intifanın, mahkemenizce belirlenecek bedelin N-Pet'e ödenmesi kaydıyla fekki ile dikey ilişkinin sona erdirilmesi,

b) Yine aynı taşınmazda faaliyet gösteren yavru şirket konumundaki diğer davalı Öz-Sa Gıda Pazarlama Petrol ve Petrol Ür. Turz. San. ve Tic. Ltd. Şti. (Öz-Sa) ile müvekkil arasındaki kira sözleşmesinin de Rekabet Kurulu'nun kararı gereği, intifa ile bağlantılı sözleşme olması nedeniyle feshi ile davalı Öz-Sa' nın mecurdan tahliye edilmesi'nin

talep edildiği anlaşılmaktadır. Ek olarak, N-PET vekili tarafından Kuruma gönderilen yazıda, konu hakkında hâlihazırda Kurul tarafından verilmiş bir karar bulunduğu, aynı talep hakkında tekrardan inceleme talebinde bulunulmasının hukuka aykırı olduğu iddia edilmektedir. Bununla birlikte, Kurulun 22.09.2011 tarih, 11-48/1216-429 sayılı kararında koşullu bir muafiyet kararı vermiş olduğu görüldüğünden, ilgilinin ihlal iddiasını içeren şikâyeti hakkında işlem başlatılmasında herhangi bir hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

- (7) N-PET vekili tarafından Kurul kararında yer alan türden bir anlaşmanın sağlanamadığı, üstelik, Saadettin SÜL'ün istasyona özgü yatırımların kalan bedelini ödemek konusunda AGPAŞ veya N-PET'e hiçbir teklifte bulunmadığı ifade edilmektedir. Bu bağlamda, bahse konu kararda yer alan ifadeler ve Kurulun konuyla ilgili olarak bugüne değin verdiği kararlar doğrultusunda, taraflar arasında "(...) bayinin (...) ilişkiye özgü yatırımın varsa kalan süreye tekabül eden bedelini ödeyerek anlaşmayı sona erdirebilmesi" hususunda bir anlaşma sağlanamaması nedeniyle bahse konu dikey anlaşmanın muafiyetten yararlanamayacağı değerlendirilmektedir.

- (8) Bu çerçevede, N-PET, ÖZ-SA, AGPAŞ ekonomik bütünlüğü ile Saadettin SÜL arasında mevcut önaraştırma konusu dikey anlaşmanın 22.09.2011 tarih, 11-48/1216-429 sayılı kararda yer verilen koşulun gerçekleşmemiş olması nedeniyle, 09.11.2010 tarihine kadar 2002/2 sayılı Tebliğ ile tanınan grup muafiyetinden yararlandığı, bu tarihten itibaren grup muafiyeti kapsamı dışında kaldığı, tarafların ilişkinin devamı hususunda anlaşmamaları nedeniyle bireysel muafiyet de tanınamayacağı kanaatine varılmıştır.

14-06/109-48

J. SONUÇ

- (9) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,
- Agpaş Petrol Ürünleri Pazarlama Sanayi Ticaret ve Dağıtım A.Ş., N-Pet Petrol Ürün Pazarlama Nakliye Sanayi Ticaret ve Dağıtım Ltd. Şti. ve Öz-Sa Gıda Pazarlama Petrol ve Petrol Ürünleri Turizm Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti. ekonomik bütünlüğü ile Saadettin SÜL arasındaki dikey ilişkinin 09.11.2010 tarihine kadar 2002/2 sayılı Tebliğ ile tanınan grup muafiyetinden yararlanma ve uygulanma imkânı bulunduğu,
 - Söz konusu dikey ilişkinin devamı konusunda tarafların uzlaşmadığı dolayısıyla 22.09.2011 tarih ve 11-48/1216-429 sayılı Kurul kararında yer verilen koşulun sağlanmaması nedeniyle, 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesi kapsamında bireysel muafiyetten yararlanılamayacağına,
 - Bu nedenle, gerekçeli kararın kendilerine tebliği tarihinden itibaren otuz gün içinde aralarındaki dikey anlaşmayı sonlandırmaları gerektiği, aksi takdirde haklarında 4054 sayılı Kanun çerçevesinde işlem başlatılacağı yönünde 4054 sayılı Kanun'un 9. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca taraflara görüş bildirilmesi için Başkanlığın görevlendirilmesine
- OYÇOKLUĞU ile karar verilmiştir.

KARŞI OY GEREKÇESİ

12/02/2014 tarihli ve 14-06/109-48 sayılı Kurul Kararı)

Agpaş Petrol Ürünleri Pazarlama Sanayi Ticaret ve Dağıtım A.Ş., N-Pet Petrol Ürün Pazarlama Nakliye Sanayi Ticaret ve Dağıtım Ltd. Şti. ve Öz-Sa Gıda Pazarlama Petrol ve Petrol Ürünleri Turizm Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.'nin yapmış olduğu dikey anlaşma ve çeşitli uygulamalar yolu ile 4054 sayılı Kanun'u ve 2002/2 sayılı Tebliğ'i ihlal ettiği iddiasına yönelik olarak düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre:

- *AGPAŞ, N-PET ve ÖZ-SA ünvanlı teşebbüslerin bir ekonomik bütünlük olarak Saadettin GÜL ile imzaladıkları dikey nitelikli sözleşmenin 09/11/2011 tarihine kadar 2002/2 sayılı Tebliğ ile tanınan grup muafiyetinden yararlanma ve uygulama imkanı bulunduğu,*
- *Söz konusu dikey ilişkinin devamı konusunda tarafların uzlaşmadığı dolayısıyla 22.09.2011 tarih ve 11-48/1216-429 sayılı Kurul kararında yer verilen koşulun sağlanmaması nedeniyle, 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesi kapsamında bireysel muafiyetten yararlanılamayacağına,*

14-06/109-48

- *Bu nedenle, gerekçeli kararın kendilerine tebliği tarihinden itibaren otuz gün içinde aralarındaki dikey anlaşmayı sonlandırmaları gerektiği, aksi takdirde haklarında 4054 sayılı Kanun çerçevesinde işlem başlatılacağı yönünde 4054 sayılı Kanun'un 9. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca taraflara görüş bildirilmesi için Başkanlığın görevlendirilmesi*

kararına; Kurulun 22/09/2011 tarihli 11-48/1216-429 sayılı kararı ile 10 yıl bireysel muafiyet tanınan diğer bir ifade ile 10 yıl süre ile rekabet açısından bir sorun oluşturmayacağı kararlaştırılan işbu dosya ile ilgili taraf anlaşmazlıklarının yargı tarafından çözümlenmesinin daha uygun olacağı düşüncesiyle karşıyım.

Fevzi ÖZKAN
Kurul Üyesi