

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-3-077
Karar Sayısı : **21-53/729-363**
Karar Tarihi : 28.10.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ,
Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK

B. RAPORTÖRLER: Didem ULUÇ SÜDEMEN, Ömer Volkan YAZAR,
Ahmet SAĞDUYU, Nur ÖZKAN, Emre KARA

C. BAŞVURUDA

BULUNAN : - Ulusoy Un Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Denizevleri Mah. Alaçam Cad. Ulusoy Un San. ve Tic. A.Ş. Blok
No:42/1 Atakum/Samsun

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Buğday unu pazarında faaliyet gösteren teşebbüslerin aralarında anlaşarak fiyat artırdığı iddiası üzerine yürütülen ve Rekabet Kurulunun 07.01.2021 tarih ve 21-01/18-8 sayılı kararıyla sonuçlandırılan soruşturma kapsamında; **Ulusoy Un Sanayi ve Ticaret A.Ş.’nin verilen idari para cezasının 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu (İYUK) kapsamında yeniden değerlendirilmesi talebi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurulunun (Kurul) 13.06.2019 tarihli ve 19-21/305-M sayılı kararıyla, buğday unu pazarında faaliyet gösteren teşebbüsler hakkında yürütülen soruşturma neticesinde, Kurulun 07.01.2021 tarih ve 21-01/18-8 sayılı kararıyla 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun’u (4054 sayılı Kanun) ihlal ettikleri tespit edilen aralarında başvuru sahibi Ulusoy Un Sanayi ve Ticaret A.Ş.’nin (ULUSOY) de bulunduğu bazı teşebbüslere idari para cezası verilmiştir.
- (3) Takiben başvuruda bulunan tarafından gönderilen ve Kurum kayıtlarına 18.10.2021 tarih, 22160 sayı ve 21.10.2021 tarih, 22259 sayı ile intikal eden başvuruda teşebbüse verilen idari para cezasının tamamen kaldırılması veya indirilmesi talep edilmiştir.
- (4) Başvuru üzerine düzenlenen 26.10.2021 tarih ve 2018-3-77/BN-16 sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (5) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notu’nda; 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu’nun (İYUK) 11. maddesi uyarınca Kurulun 07.01.2021 tarih ve 21-01/18-8 sayılı kararının kaldırılmasına, geri alınmasına, değiştirilmesine veya yeni bir işlem yapılmasına yer olmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (6) Kurulun 13.06.2019 tarih ve 19-21/305-M sayılı kararıyla, buğday unu pazarında faaliyet gösteren teşebbüslerin 4054 sayılı Kanun’un 4. maddesini ihlal edip etmediklerinin tespitine yönelik olarak aynı Kanun’un 41. maddesi uyarınca soruşturma açılmasına karar verilmiştir.
- (7) Yürütülen soruşturma neticesinde Kurulun 07.01.2021 tarih ve 21-01/18-8 sayılı kararıyla rekabeti ihlal ettikleri belirlenen teşebbüslere idari para cezası uygulanmıştır. Bu kapsamda başvuru sahibi ULUSOY’a; 4054 sayılı Kanun’un 16. maddesinin üçüncü fıkrası ve Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hâkim Durumun

Kötüye Kullanılması Halinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik'in (Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik) 5. maddesinin üçüncü fıkrasının (b) bendi uyarınca, 2019 mali yılı sonunda oluşan ve yurt içi net satışları dikkate alınarak Kurul tarafından belirlenen yıllık gayri safi gelirleri üzerinden 8.256.092,61 TL idari para cezası verilmesine karar verilmiştir.

(8) ULUSOY'un bu karara esas oluşturan dilekçesinde¹;

- Teşebbüsün cezaya esas alınan 2019 yılı gayri safi gelirlerinin, soruşturma konusu un üretim ve satış faaliyetlerinin yanı sıra ticari ve diğer faaliyetlerinden elde edilen gelirleri de kapsadığı,
- 2019 yılında teşebbüsün yurt içi un satışlarından elde ettiği gelirin, cezaya esas alınan toplam yurt içi gelire oranının %(.....) olduğu, ekmeklik buğday ununun yurt içi gelirlerdeki payının ise %(.....) olduğu,
- Kurulun cezaya esas gelir kalemi olarak gelir tablosundaki net satışlar kalemini dikkate aldığı ve ilgili pazar cirosuna inilmediği bilinmekle birlikte, işbu soruşturmaya taraf bazı şirketlerin faaliyetlerinin farklılaştığı, un dışı gelirlerinin de ciro içerisinde büyük bir pay alabildiği ve bu durumun ceza miktarları arasında dengesizlik yarattığı,
- Keza, ULUSOY'un diğer şirketlerin çok üzerinde bir cezayla karşı karşıya kaldığı, un pazarında bilgi alışverişi yapma nedeniyle uygulanan bir cezada un dışı faaliyetlerden elde edilen gelirin ceza tespitinde dikkate alınmasının teşebbüsün orantısız bir ceza almasına neden olduğu,
- 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesi uyarınca, Kurulun gayri safi gelirin hesaplanması konusunda bir takdir yetkisinin bulunduğu, teşebbüsün ilgili yıldaki ekmeklik buğday unu cirosunun (.....) TL olduğu ve 07.01.2021 tarih, 21-01/18-8 sayılı Kurul kararının bu rakamın baz alınarak yeniden değerlendirilmesi gerektiği²,
- Bu talebin uygun görülmemesi durumunda, Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik'in 7. maddesinin birinci fıkrasının "...ihlal konusu faaliyetlerin yıllık gayri safi gelirler içerisindeki payının çok düşük olması gibi haller ilgili teşebbüs veya teşebbüs birliği tarafından ispatlanırsa, dörtte bir ile beşte üç arasında indirilebilir" hükmü gereğince, ceza miktarında indirim yapılması gerektiği,
- Bunun yanında; soruşturma tarafı teşebbüslerin toplam pazar payının %(.....) olduğu, bu teşebbüslerin ülke çapında hissedilir veya kayda değer bir etki doğuracak güçte olmadıkları ve dolayısıyla, *de minimis* uygulanması gerektiği

hususları ifade edilerek teşebbüse verilen idari para cezasının kaldırılması veya indirilmesi talep edilmektedir.

(9) Yukarıda yer verilen başvuru ile uygulanması talep edilen İYUK'un 11. maddesi aşağıdaki şekildedir:

¹ ULUSOY daha önce de benzer talepli başvurular yapmış, gelen dilekçeler 16.02.2021 tarih, 15124 sayı ve 17.02.2021 tarih, 15188 sayı ile Kurum kayıtlarına intikal etmiştir. Söz konusu başvurular 11.03.2021 tarih, 21-13/164-M sayılı Kurul kararında ele alınmış ve kararda, 07.01.2021 tarih, 21-01/18-8 sayılı Kurul kararının gerekçesi teşebbüslere tebliğ edilmediğinden başvurunun İYUK'un 11. maddesi kapsamında değerlendirilmeyeceği belirtilmiştir.

² Ciro kırılımlarına ilişkin yeminli mali müşavir raporu sunulmuştur.

“ÜST MAKAMLARA BAŞVURMA

MADDE 11 - 1. İlgililer tarafından idari dava açılmadan önce, idari işlemin kaldırılması, geri alınması, değiştirilmesi veya yeni bir işlem yapılması üst makamdan, üst makam yoksa işlemi yapmış olan makamdan, idari dava açma süresi içinde istenebilir. Bu başvurma, işlemeye başlamış olan idari dava açma süresini durdurur.

2. Altmış gün içinde bir cevap, verilmezse istek reddedilmiş sayılır.

3. İsteğin reddedilmesi veya reddedilmiş sayılması halinde dava açma süresi yeniden işlemeye başlar ve başvurma tarihine kadar geçmiş süre de hesaba katılır.”

(10) Anılan madde kapsamında bir başvuruda bulunabilmek için başvurunun idari dava açma süresi içinde yapılması gerekmekte olup, bu süre Danıştay ve idare mahkemelerinde açılacak iptal davaları için 60 gün olarak belirlenmiştir. Gerekçeli Kurul kararı ULUSOY’a 28.09.2021 tarihinde tebliğ edilmiş ve teşebbüsün başvurusu 18.10.2021 tarihinde, yasal süresi içinde Kurum kayıtlarına girmiştir.

(11) Kurulun 07.01.2021 tarih ve 21-01/18-8 sayılı kararında;

- Teşebbüslerin pazar payları ile 4. madde kapsamında bir ihlal arasında doğrudan bir ilişki kurulmasının hatalı sonuçlara sebep olabileceği, ülke genelinde çok fazla sayıda un üreticisi teşebbüs olmakla birlikte, teşebbüslerin bölgesel uygulamalarla fiyatların yönünü belirleyebilme potansiyellerinin olduğu,
- Soruşturmaya taraf teşebbüsler ve teşebbüs birlikleri bakımından ağırlaştırıcı ve hafifletici unsurların söz konusu olmadığı

belirtilmiştir. Dolayısıyla, ULUSOY tarafından İYUK’un 11. maddesi kapsamında yapılan başvuru yeni bir hukuki durum ortaya çıkarmamakta ve ilgili Kurul kararında yapılan değerlendirmelerin değiştirilmesini gerektirecek bir hususun söz konusu olmadığı anlaşılmaktadır. Anılan nedenlerle, idari işlemin kaldırılmasına, geri alınmasına, değiştirilmesine veya yeni bir işlem yapılmasına gerek bulunmadığı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (12) Yapılan yeniden değerlendirme sonucunda; İYUK'un 11. maddesi kapsamında 07.01.2021 tarih ve 21-01/18-8 sayılı Kurul kararının kaldırılmasına, geri alınmasına, değiştirilmesine veya yeni bir işlem yapılmasına yer olmadığına gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.