

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-2-184 (Devralma)
Karar Sayısı : 10-56/1088-408
Karar Tarihi : 26.08.2010

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, Mehmet Akif ERSİN, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER : Bayram Ali GEÇGİL, Esmâ GÜNDOĞDU

C. BİLDİRİMDE BULUNAN :- Türkiye Odalar ve Borsalar Birliği
Temsilcisi: Av. Boğaç ÇEKİNMEZ
2047. Sok. No:15, 06800 Beysukent/Ankara

20 **D. TARAFLAR** : - Mesa Mesken Sanayi A.Ş.
Mesa Plaza, Kuru Sitesi, Ihlamur Cad. No:2 06810
Çayyolu/Ankara
-Türkiye Odalar ve Borsalar Birliği
Mustafa Kemal Mah. Dumlupınar Bulvarı No:252 06530
Çankaya/Ankara
-TOBB- ETÜ Sağlık Hizmetleri A.Ş.
Yaşam Cad. No:5 Söğütözü/Ankara

30 **E. DOSYA KONUSU:** Mesa Mesken Sanayi A.Ş.-Mesa Hastanesi Şubesi'nin taşınır ve taşınmaz malları ile diğer tüm haklarının Türkiye Odalar ve Borsalar Birliği ve TOBB-ETÜ Sağlık Hizmetleri A.Ş. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 5.8.2010 tarih, 6236 sayı ile intikal eden ve eksiklikleri en son 11.8.2010 tarih ve 6352 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde yapılan değerlendirme sonucunda düzenlenen 23.8.2010 tarih ve 2010-2-184/Öİ-10-325.BAG sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 24.8.2010 tarih ve REK.0.06.00.00-120/404 sayılı Başkanlık Önergesi ile 10-56 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da; bildirim konusu devralma işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olduğu, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi anlamında, bir hâkim durum yaratmaya veya mevcut bir hâkim durumu güçlendirmeye yönelik olarak rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucu doğurmayacağı, işleme izin verilmesinde bir sakınca bulunmadığı; bununla birlikte, söz konusu işlemlerin, Rekabet Kurulunun izni olmaksızın gerçekleştirilmesi

50 nedeniyle TOBB-ETÜ Sağlık Hizmetleri A.Ş.'ye 4054 sayılı Kanun'un 23.1.2008 tarih 5728 sayılı Kanun'un 472. maddesi ile değişik 16. maddesinin birinci fıkrası ve bu fıkranın (b) bendi ile 2010/1 sayılı "4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun 16 ncı Maddesinin Birinci Fıkrasında Öngörülen İdari Para Cezası Alt Sınırının 31/12/2010 Tarihine Kadar Geçerli Olmak Üzere Artırılmasına İlişkin Tebliğ" uyarınca 11.446,4 TL idari para cezası verilmesi gerektiği ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili İşlem

Bildirim konusu işlem, TOBB, TOBB-ETÜ A.Ş. ile Mesa Mesken Sanayi A.Ş. (Mesa A.Ş) arasında 20.7.2010 tarihinde imzalanan sözleşme uyarınca Mesa Hastanesi'nin taşınmaz mallarının TOBB tarafından, taşınır mallarının ve diğer tüm haklarının ise TOBB-ETÜ tarafından devralınması işlemi olarak bildirilmiştir. Yapılan bildirimde taraflar arasında herhangi bir hisse devrinin olmadığı belirtilmektedir.

60 Bildirim formu ekinde yer almadığı için raportörler tarafından talep edilen ve Kurum kayıtlarına 11.8.2010 tarih ve 6352 sayı ile giren söz konusu sözleşmenin metni incelendiğinde sözleşmenin 26.7.2010 tarihinde imzalandığı görülmektedir. Sözleşmeye göre Mesa Hastanesi ve bu hastaneye ilişkin taşınır mallar ve diğer tüm haklar alıcıya geçecektir. Bu mal ve haklar sınırlı olmamak kaydıyla, hastanenin tüm araçları, ambulansları, demirbaşları, makineleri, araç gereçleri, teçhizatları, bilgisayarları (leasing işlemleri ve leasing işlemi ile kullanımı edinilmiş mallar hariç), tıbbi ve tıbbi olmayan malzemeler, ilaçlar, stoklar, sarf malzemeleri, doküman verileri, bilgisayar programlarını, elektronik yazılımları, veri tabanlarını, fikri ve sınai hakları, know howları, lisansları, izinleri, ruhsatları, üyelikleri, abonelikleri, işletmeye ait sözleşmelerin örneklerini vb. kapsadığı belirtilmektedir.

H.2. Taraflar

70 H.2.1. Devreden Taraf: Mesa A.Ş.

Mesa A.Ş. 1969'da kurulmuş inşaat, sanayi, sağlık, turizm ve hizmet sektörlerinde faaliyet gösteren bir şirkettir. 2009 yılı cirosunun (.....) TL, 2010 yılı ilk altı aylık cirosunun ise (.....) TL olduğu bildirilmiştir.

H.2.2.Devralan Taraflar: TOBB ve TOBB-ETÜ A.Ş.

80 TOBB, tüzel kişiliğe sahip, kamu kurumu niteliğinde meslek kuruluşudur. 15.3.1950 tarihinde yürürlüğe giren Odalar, Borsalar ve Birlik hakkındaki 5590 sayılı Kanun'a dayanılarak kurulmuştur. Şu an için TOBB, özel sektörün Türkiye'de mesleki üst kuruluşu ve yasal temsilcisi olup hâlihazırda 18.5.2004 tarihli 5174 sayılı "Türkiye Odalar ve Borsalar Birliği ile Odalar ve Borsalar Kanunu"yla düzenlenmektedir. TOBB'un yerel düzeyde, ticaret, sanayi, ticaret ve sanayi, deniz ticaret odaları ve borsalar şeklinde oluşmuş 365 üyesi bulunmaktadır. Tüm ülke çapında yayılmış olan oda ve borsalara, çeşitli büyüklüklerde ve bütün sektörlerden birmilyonikiyüzbinin üzerinde firma kayıtlı bulunmaktadır.

TOBB-ETÜ A.Ş. ise özel sağlık kuruluşları kurmak, poliklinik, muayenehane, tıp merkezi, tıbbi laboratuvar, tahlil kurumları açmak ve buralarda sağlık hizmetleri vermek ve mevcut hastane ve kurulu tesisleri satın almak, kiralamak ve işletmeciliğini yapmak üzere 23.7.2010'da kurulmuş bir şirkettir.

TOBB ETÜ A.Ş.'nin ortaklık yapısı aşağıdaki tablodaki gibidir:

90 **Tablo 1:** TOBB ETÜ A.Ş.'nin Ortaklık Yapısı

Hissedar	Hisse Adedi
Türkiye Odalar ve Borsalar Eğitim ve Kültür Vakfı	26.730.000
Gümrük ve Turizm İşletmeleri Ticaret A.Ş.	189.000
Umat Umumi, Mağazalar Türk A.Ş.	27.000
TOBB-BİS Organize Sanayi ve Teknoloji Bölgeleri A.Ş.	27.000
TOBB-TİM Uluslar Arası İşmerkezleri A.Ş.	27.000
Toplam	27.000.000

TOBB'un ve TOBB-ETÜ A.Ş.'nin rekabet hukuku literatüründeki teşebbüs, teşebbüs birliği ve ekonomik bütünlük kavramları açısından incelenmesinde fayda görülmektedir.

Kurul'un 20.5.1999 tarih ve 99-24/217-130 sayılı kararında TOBB'un bazı karar ve işlemleri bakımından 4054 sayılı Kanun kapsamında bir teşebbüs birliği olduğuna ilişkin aşağıdaki değerlendirmeler yapılmıştır:

100 . *"8.3.1950 tarih ve 5590 sayılı Kanun ile kurulmuş bulunan "Türkiye Ticaret, Sanayi, Deniz Ticaret Odaları ve Ticaret Borsaları Birliği" (kısa adıyla TOBB), aynı Kanun'un 61'inci maddesi uyarınca, kamu kurumu niteliğinde tüzel kişiliğe sahip bir mesleki üst kuruluştur. Bu kurulusun amacı, aynı kanuna göre oluşturulan "...Odalar ve borsalar arasındaki birlik ve dayanışmayı temin etmek, mesleğin genel menfaatlere uygun olarak gelişmesini sağlamak, oda ve borsa mensuplarının mesleki faaliyetlerini kolaylaştırmak, bunların birbirleriyle ve halk ile olan ilişkilerinde dürüstlük ve güveni hakim kılmak üzere, meslek disiplinini ve ahlakını korumak" ve "bu kanunda yazılı hizmetleri görmek"tir.*

110 *Her ne kadar Birliğin görevlerine ilişkin 62'nci madde Anayasa Mahkemesi'nce iptal edilmiş ise de, kanunun amacına ilişkin 61'inci maddesinden ve özellikle Yönetim Kurulu'nun görevlerine ilişkin 67'nci maddesinden, Birliğin kamusal nitelikte bir görev yapmak üzere oluşturulmuş bir yasal kuruluş olduğu anlaşılmaktadır. Birliği oluşturan odalara ve borsalara mensup kişi ve kuruluşların piyasalarda ticari ve sınai mal ve hizmet üreten, pazarlayan, satan teşebbüsler olduğu bir gerçektir. Teşebbüslerin üye olduğu odalar ve borsalardan oluşan Birliğin, bir "teşebbüs birliği" olarak değerlendirilebileceği hallerin olması mümkündür. Nitekim Kanun Koyucu da, 4054 sayılı Kanun'un 3'üncü maddesinde yaralan "teşebbüs birliği" tanımında, "Teşebbüslerin belirli amaçlara ulaşmak için oluşturduğu tüzel kişiliği haiz ya da tüzel kişiliği olmayan her türlü birlikler..." denilmek suretiyle en geniş haliyle*

120 *teşebbüslerden oluşan her türlü birliklerin, tüzel kişiliği olsun olmasın, kanun bakımından teşebbüs birliği olarak kabul edilmesini amaçlamıştır. Dolayısı ile TOBB'nin bazı işlem ve kararlarının 4054 sayılı Kanun kapsamında değerlendirilebileceği Kurulumuzca da kabul edilmiştir.*

[...]

İşte diğer bazı karar ve işlemleri nedeniyle "teşebbüs birliği" sayılabilecek TOBB'nin bu olay bakımından 4054 sayılı Kanun kapsamında olup olmadığının belirlenmesindeki ince ayırım bu noktada başlamaktadır..."

130 5174 sayılı Kanun'un "Kamulaştırma, şirket ve vakıf kurma" başlıklı 80. maddesinde odalar, borsalar ve TOBB'un anılan Kanunda öngörülen ekonomik nitelikli görevlerini yapmak, meslek mensuplarının müşterek ihtiyaçlarını karşılamak, meslekî faaliyetlerini kolaylaştırmak ve mesleğin genel menfaatlere uygun olarak gelişmesini sağlamak amaçlarıyla sınırlı olarak ve Bakanlığın izni ile kurulmuş veya kurulacak şirketlere iştirak edebilecekleri, amaçlarına uygun olarak eğitim ve öğretim kurumları kurmak üzere vakıf kurabilecekleri hükme bağlanmıştır. Bu çerçevede TOBB sahip olduğu Türkiye Odalar ve Borsalar Eğitim ve Kültür Vakfı (TOBEV) ve iştirak ettiği diğer şirketler ile TOBB-ETÜ A.Ş.'yi kurmuştur. Bu bağlamda Tablo 1'de görüldüğü üzere TOBEV'in TOBB-ETÜ A.Ş.'de %99 oranında bir hissesi bulunması ve ortak olan diğer şirketlerin de TOBB'un iştirakleri olması nedeniyle TOBB'un TOBB-ETÜ A.Ş.'nin kontrolünü elinde bulundurduğu ve TOBB ile TOBB-ETÜ A.Ş.'nin aynı ekonomik bütünlük içinde yer aldığı görülmektedir.

140 Öte yandan bildirim formunda, TOBB ve TOBB-ETÜ A.Ş.'nin devralan olarak ayrı ayrı belirtildiği, devralma sözleşmesinde ise taraf olarak TOBB-ETÜ A.Ş.'nin, imzada ise TOBB'un yer aldığı tespit edilmiştir. Belirtilen bu husus ve yukarıda yapılan açıklamalar ışığında TOBB- ETÜ A.Ş. ile TOBB aynı ekonomik bütünlük içinde yer almaktadır.

H.2.3. Devredilen Taraf: Mesa Hastanesi

27.12.2004 tarihinde faaliyete başlayan Mesa Hastanesi'nin dosya konusu devralma işlemi öncesinde bağımsız bir tüzel kişiliği bulunmamaktadır ve söz konusu hastane Mesa A.Ş.'nin şubesi olarak faaliyet göstermektedir.

150 H.3. İlgili Pazar

H.3.1. İlgili Ürün Pazarı

Bildirim formunda ilgili ürün pazarı olarak hastane işletmeciliği pazarının esas alınması gerektiği ifade edilmektedir.

Öte yandan Rekabet Kurulu tarafından alınan kararlar incelendiğinde özellikle yakın tarihli kararlarda ilgili ürün pazarının istikrarlı bir şekilde "*özel hastane işletmeciliği pazarı*" olarak tanımlandığı görülmektedir¹.

160 Her ne kadar derinlemesine bir analiz neticesinde bu pazarın ürün nitelikleri, kaliteleri, talep ve arzı ilişkin unsurlar dikkate alındığında daha alt pazarlara bölünmesi ya da daha geniş tanımlanması gibi bir ihtimalden bahsedilebilirse de, TOBB-ETÜ A.Ş.'nin veya herhangi bir başka şirket yahut vakıf aracılığıyla TOBB'un işlem öncesinde özel hastane işletmeciliği pazarında faaliyet göstermemesi, bu alanda işleme taraf teşebbüslerden sadece Mesa A.Ş.'nin faaliyet göstermesi nedeniyle herhangi bir yoğunlaşma artışı yaşanmayacaktır. İşlem neticesinde sadece bir kontrol değişikliği meydana gelecektir. Bu bağlamda kesin bir ilgili ürün pazarı tanımının yapılmasına gerek olmadığı sonucuna varılmıştır.

İşlem kapsamında faaliyet alanı göz önüne alınarak geçmiş Rekabet Kurulu kararlarıyla uyumlu bir şekilde ilgili ürün pazarının "*özel hastane işletmeciliği pazarı*" olduğu varsayılacak ve değerlendirmeler bu tanım üzerinden yapılacaktır.

¹ Bkz. 24.6.2009 tarih ve **09-30/663-154** sayılı, 18.02.2009 tarih ve **09-07/144-44** sayılı, 7.2.2008 tarih ve **08-12/125-42** sayılı, 21.8.2007 tarih ve **07-65/797-293** sayılı Rekabet Kurulu Kararları.

170 **H.3.2. İlgili Coğrafi Pazar**

Bildirimde bulunan tarafça ilgili coğrafi pazarının Ankara olarak belirlenmesi gerektiği ifade edilmektedir.

180 Özel hastane işletmeciliği alanında alınan geçmiş Rekabet Kurulu kararlarına bakıldığında ilgili coğrafi pazarın ağırlıklı devralma işleminin gerçekleştiği illerle, hatta bu illerin bazı ilçeleri/kesimleri ile sınırlı tutulduğu gözlemlenmektedir. Ancak mevcut dosya özelinde TOBB-ETÜ A.Ş.'nin veya herhangi bir başka şirket yahut vakıf aracılığıyla TOBB'un işlem öncesinde özel hastane işletmeciliği alanında faaliyet göstermemesi, bu alanda işleme taraf teşebbüslerden sadece Mesa Hastanesi'nin faaliyet göstermesi nedeniyle piyasada herhangi bir yoğunlaşma artışı yaşanmayacaktır. İşlem neticesinde sadece bir kontrol değişikliği doğacaktır. Bu bağlamda kesin bir ilgili coğrafi pazar tanımının yapılmasına gerek olmadığı sonucuna varılmıştır.

İşlem kapsamında yine Mesa Hastanesinin faaliyet alanı göz önüne alınarak geçmiş Rekabet Kurulu kararlarıyla uyumlu bir şekilde ilgili coğrafi pazarın "Ankara" olduğu varsayılacak ve değerlendirmeler bu tanımlar üzerinden yapılacaktır.

H.4. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.4.1. İşlemin 4054 Sayılı Kanun ve 1997/1 sayılı Tebliğ Kapsamında Olması

190 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendinde, "herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi" devralma işlemi olarak nitelendirilmiştir.

Dosya konusu işlem çerçevesinde Mesa A.Ş.- Mesa Hastanesi'ne ait taşınır ve taşınmaz tüm mallar ile haklar TOBB-ETÜ A.Ş.'ye geçmektedir. Bu nedenle işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2 (b) maddesi uyarınca malvarlığının devri yoluyla bir devralma işlemidir.

H.4.2. İşlemin 1997/1 sayılı Tebliğ Kapsamında Bildirime Tabi Olması

200 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesi "Bu Tebliğ'in 2. maddesinde belirtilen bir 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 25 milyon TL'yi aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur" hükmü ile hangi tür birleşme ya da devir işlemlerinin Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğunu belirlemektedir.

Devralma işleminin taraflarından sadece devreden Mesa A.Ş.'nin devre konu Mesa Hastanesi dolayısıyla özel hastane işletmeciliği pazarında cirosu ve payı bulunmakta, devralan TOBB ve TOBB-ETÜ A.Ş.'nin ise herhangi şekilde bu pazarda faaliyeti ve cirosu bulunmamaktadır. Mesa Hastanesi'nin 2009 yılı cirosu ise (.....) TL olarak gerçekleşmiştir. Bu bağlamda Mesa Hastanesi'nin devralınması işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bildirim tabi olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

210 **H.4.3. İşlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. Maddesi Çerçevesinde Değerlendirilmesi**
Devralınan Mesa Hastanesinin bildirim formunun ekinde sunulan Sağlık Bakanlığı'nın yataklı tedavi kurumları için yayımladığı istatistik yıllığı 2008 bilgilerine göre;

- yatak sayısı bazında Ankara'daki özel hastaneler içindeki pazar payı %(.); Ankara'daki tüm hastaneler içindeki pazar payı %(.);
- operasyon sayısı bazında Ankara'daki özel hastaneler içindeki pazar payı %(.); Ankara'daki tüm hastaneler içindeki pazar payı %(.);
- hekim sayısı bazında Ankara'daki özel hastaneler içindeki pazar payı %(.); Ankara'daki tüm hastaneler içindeki pazar payı %(.);

olarak gerçekleşmiştir.

220 Devralan TOBB-ETÜ A.Ş.'nin veya herhangi bir başka şirket yahut vakıf aracılığıyla TOBB'un dosya konusu işlem öncesinde dosya konusu ilgili ürün pazarı olan özel hastane işletmeciliği pazarında faaliyeti bulunmamaktadır. İşlem neticesinde sadece bir kontrol değişikliği olacak, piyasada herhangi bir yoğunlaşma artışı gözlemlenmeyecektir. Bu nedenlerle ve işlem sonrasında hakim durum yaratılmasının veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesinin söz konusu olmayacağı görüldüğünden anılan işleme Kanun'un 7. maddesi kapsamında izin verilmesinde herhangi bir sakınca olmadığı kanaatine varılmıştır.

H.4.4. 1997/1 Sayılı Tebliğ Kapsamında Bildirime Tabi Olan İşlemin Geç Bildirilmesine İlişkin Değerlendirme

230 Bahse konu devralma işlemi 5.8.2010 tarihi itibarıyla Kurum'a bildirilmiştir. Bununla birlikte 5.8.2010 tarih ve 7622 sayılı ticaret sicil gazetesinde Mesa Hastanesine ilişkin olarak aşağıdaki kararın 2.8.2010 tarihinde tescil edildiği ilan edilmiştir:

"... adresinde, bağımsız tüzel kişiliği olmaksızın şube niteliğinde faaliyette bulunan özel Mesa Hastanesi'nin taşınır ve taşınmaz mallarının, hastane işletmesinin kullandığı taşıt araçları ve sair demirbaşlarının Türkiye Odalar ve Borsalar Birliği'ne satılmasına, hastanenin 31.7.2010 tarihi sonu itibarıyla işyeri olarak 4857 sayılı İş Kanunu'nun 6. maddesi uyarınca kurulacak TOBB-ETÜ SAĞLIK HİZMETLERİ A.Ş.'ye devredilerek bu tarih itibarıyla şube kaydının kapatılmasına oy birliği ile karar verilmiştir."

240 Paralel biçimde taraflar arasında 26.7.2010 tarihinde imzalanan sözleşmenin 4.3. maddesinde "31.07.2010, saat 23:59" ifadesi "devir tarihi" olarak belirtilmiştir. Anılan sözleşmenin "DEVİR TARİHLERİ VE ÖDEMELER" başlıklı 5. bölümün 5.2. maddesinde de;

"Sözleşmede belirtilen tüm hak ve borçlar 31.7.2010, saat 23:59 itibarıyla kesin olarak Alıcıya geçecektir. Taraflar, bu tarih ve saati esas alarak, en kısa sürede ve en geç 2010 yılı sonuna kadar kesin hesap yapacaktır."

ifadeleri yer almaktadır.

250 Bu bilgiler ışığında dosya konusu devralma işleminin 31.7.2010 tarihi itibarıyla gerçekleştiği ve bu tarih itibarıyla Mesa Hastanesi'nin TOBB-ETÜ A.Ş.'ye ait ve dolayısıyla TOBB'un kontrolündeki bir teşebbüs haline geldiği anlaşılmaktadır.

Bunun dışında daha önce yapılan açıklamalarda görüleceği üzere söz konusu işlemin devredilen teşebbüs Mesa Hastanesi'nin cirosunun 1997/1 sayılı Tebliğ'de öngörülen eşiği aşması nedeniyle Kurul'un iznine tabi bir işlem olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

Bununla birlikte işlemle ilgili olarak taraf teşebbüsler tarafından Kurum'a 31.7.2010 tarihi itibarıyla herhangi bir bildirimde bulunulmadığı görülmektedir.

4054 sayılı Kanun'un idari para cezalarını düzenleyen 23.1.2008 tarih 5728 sayılı Kanun'un 472. maddesi ile değişik 16. maddesinin birinci fıkrasının ilgili hükümleri aşağıdaki gibidir:

"Madde 16

260

İdari Para Cezası

Kurul, teşebbüs niteliğindeki gerçek ve tüzel kişiler ile teşebbüs birlikleri veya bu birliklerin üyelerine;

[...]

(b) İzne tabi birleşme ve devralmaların Kurul izni olmaksızın gerçekleştirilmesi,

270

[hali] için teşebbüsler ile teşebbüs birlikleri veya bu birliklerin üyelerinin karardan bir önceki mali yıl sonunda oluşan veya bunun hesaplanması mümkün olmazsa karar tarihine en yakın mali yıl sonunda oluşan ve Kurul tarafından saptanacak olan yıllık gayri safi gelirlerinin binde biri oranında [...] idari para cezası verir. Ancak bu esasa göre belirlenecek ceza onbin Türk Lirasından az olamaz. Bu fıkranın (b) bendine göre idari para cezası birleşme işlemlerinde tarafların herbirine, devralma işlemlerinde ise sadece devralana verilir."

280

Bu aşamada bahse konu hükmün devralan tarafa ne şekilde uygulanacağı sorusunun cevaplandırılması gerekmektedir. Dosya konusu devralma işlemine ilişkin sözleşmede her ne kadar sözleşmenin imza kısmı TOBB'a açılmışsa da TOBB-ETÜ A.Ş.'nin taraf olarak gösterildiği dikkat çekmektedir. Bildirim formunda ise daha önce de ifade edildiği üzere TOBB ve TOBB-ETÜ A.Ş.'nin her ikisi de devralan olarak belirtilmektedir. Öte yandan ticaret sicil kayıtlarında devre konu Mesa Hastanesi'nin TOBB'a satıldığı zikredilse de, "*hastanenin 31.7.2010 tarihi sonu itibarıyla işyeri olarak 4857 sayılı İş Kanunu'nun 6. maddesi uyarınca kurulacak TOBB-ETÜ SAĞLIK HİZMETLERİ A.Ş.'ye devredileceği*"nin öngörülmesi nedeniyle cezai sorumluluk söz konusu hastaneyi devralan olarak TOBB- ETÜ A.Ş.'ye aittir.

290

Bu bağlamda 23.7.2010 tarihinde kurulmuş bir şirket olan TOBB-ETÜ A.Ş.'nin ne karar tarihinden bir önceki yıl olan 2009'da ne de daha öncesinde bir gayri safi geliri bulunmaktadır. Bu itibarla söz konusu teşebbüse, bahse konu hükümde belirtilen asgari cezanın uygulanması gerekecektir. "4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun 16'ncı Maddesinin Birinci Fıkrasında Öngörülen İdari Para Cezası Alt Sınırının 31/12/2010 Tarihine Kadar Geçerli Olmak Üzere Artırılmasına İlişkin Tebliğ (Tebliğ No: 2010/1)" ile söz konusu ceza 1/1/2010'dan 31/12/2010'a kadar olan zaman dilimi için 11.446,4 TL olarak belirlenmiştir. Bu çerçevede TOBB-ETÜ A.Ş.'ye söz konusu devralma işleminin bildirilmemiş olması nedeniyle 11.446,4 TL idari para cezası verilmesi sonucuna ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,

1- Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna, işlem

300

sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine,

2- Bununla birlikte, söz konusu işlemin Rekabet Kurulunun izni olmaksızın gerçekleştirilmesi nedeniyle TOBB-ETÜ Sağlık Hizmetleri A.Ş.'ye 4054 sayılı Kanun'un 23.1.2008 tarih 5728 sayılı Kanun'un 472. maddesi ile değişik 16. maddesinin birinci fıkrası ve bu fıkranın (b) bendi ile "4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanununun 16 ncı Maddesinin Birinci Fıkrasında Öngörülen İdari Para Cezası Alt Sınırının 31/12/2010 Tarihine Kadar Geçerli Olmak Üzere Artırılmasına İlişkin Tebliğ" uyarınca 11.446,4 TL idari para cezası verilmesine

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.