

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-4-259
Karar Sayısı : 15-29/426-122
Karar Tarihi : 09.07.2015

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Reşit GÜRPINAR, Fevzi ÖZKAN,
Dr. Metin ARSLAN, Doç. Dr. Tahir SARAÇ, Kenan TÜRK

B. RAPORTÖRLER : Çiğdem TUNÇEL, Bahar ERSOY, Abdurrahman TEPELİ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Limak İskenderun Uluslararası Liman İşletmeciliği A.Ş.
Temsilcisi: Dr. Aydın ÖZTUNALI
Mustafa Kemal Mah. 2146. Sok. Demirler Atlas Plz. No:14 D:13-14
06510 Çankaya Ankara

(1) **D. DOSYA KONUSU: TCDD İskenderun Limanı'nın işletme hakkının verilmesi yöntemiyle özelleştirilmesi kapsamında, Limak İskenderun Uluslararası Liman İşletmeciliği A.Ş. ile T.C. Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü ve T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı arasında 30.12.2011 tarihinde imzalanan İmtiyaz Sözleşmesi'nin "Yük ve Gemi Sahipleri Arasında Ayrımcılık Yapılmaması" başlıklı 9.15 numaralı maddesinin 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesini ihlal edici sonuçları konusunda görüş bildirilmesi.**

(2) **E. İDDİALARIN ÖZETİ:** Dosya konusu başvuruda özetle;

- İskenderun Limanı'nın, Limak İskenderun Uluslararası Liman İşletmeciliği A.Ş. (LİMAK) ile T.C. Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü (TCDD) ve T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı (ÖİB) arasında 30.12.2011 tarihinde imzalanan İmtiyaz Sözleşmesi (Sözleşme) çerçevesinde LİMAK tarafından işletilmekte olduğu,

- Sözleşme'nin "Yük ve Gemi Sahipleri Arasında Ayrımcılık Yapılmaması" başlıklı 9.15 numaralı maddesi ile LİMAK'a müşteriler arasında ayrımcılık yapılmaması ve her türlü fiyat değişikliğinin duyurulması yükümlülüğü getirildiği,

- LİMAK'ın ilgili pazarda 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 3. maddesi anlamında hakim durumda olmadığı; bu nedenle, söz konusu teşebbüs üzerine yüklenen ayrımcılık yapılmaması ve her türlü fiyat değişikliğinin duyurulması yükümlülüğünün iktisadi açıdan rasyonel olmayan sonuçlara yol açtığı ve rakipleriyle rekabetini kısıtladığı,

- Ayrıca, pazar yapısı nedeniyle, bu durumun LİMAK tarafından uygulanan fiyatların tek taraflı olarak rakiplere iletilmesine neden olduğu ve dolayısıyla 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesini ihlal eden sonuçlara yol açtığı

belirtilmekte ve rekabet savunuculuğu müessesesi kapsamında Sözleşme'nin 9.15 numaralı maddesinin kaldırılması yönünde bir Rekabet Kurulu görüşünün TCDD'ye, ÖİB'ye ve LİMAK'a gönderilmesi talep edilmektedir.

(3) **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 19.01.2015 tarihinde giren başvuru üzerine hazırlanan 30.03.2015 tarih ve 2009-4-259/BN sayılı Bilgi Notu, görüşülerek karara bağlanmıştır.

(4) **G. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; başvuru konusuyla ilgili olarak bir Rekabet Kurulu görüşü oluşturulmasına yer olmadığı görüşü ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İmtiyaz Sözleşmesi'nin "Yük ve Gemi Sahipleri Arasında Ayrımcılık Yapılmaması" başlıklı 9.15 numaralı maddesi

(5) Başvuru konusu Sözleşme maddesine aşağıda yer verilmiştir:

(.....TİCARİ SIR.....)

H.2. Değerlendirme

- (6) LİMAK'ın, Sözleşme'nin 9.15 numaralı maddesinin 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesini ihlal eden sonuçlara yol açtığı yönündeki iddiasının arkasındaki temel unsur, söz konusu teşebbüsün Sözleşme'nin anılan maddesi ile kendisine fiyat değişikliklerinin duyurulması yükümlülüğü getirildiği yönündeki kanısıdır.
- (7) Ancak, Sözleşme'nin maddeleri incelendiğinde, işleticiye tarifelerin, tarife değişikliklerinin veya müşterilere yapılacak indirimlerin duyurulmasına dair herhangi bir yükümlülük getirilmediği görülmektedir. Nitekim ÖİB'den alınan konu hakkındaki yazıda; ekonomik gerekçelerle, objektif kriterler konularak bazı müşterilere veya müşteri gruplarına farklı tarifeler uygulanabileceği, öncelik verilebileceği veya sair avantajlar sağlanabileceği belirtilmiş ve Sözleşme'nin başvuru konusu maddesinde işleticinin yaptığı bütün fiyat değişimleri ile diğer stratejik ve güncel bilgilerini ilan edeceğine dair herhangi bir hükme yer verilmediği vurgulanmıştır.
- (8) Bu açıklamalar çerçevesinde;
- imtiyaz sayılan kamu hizmeti niteliğindeki liman işletme faaliyetlerinin kamu hizmetlerinin genel ilkeleri ve eşitlik kuralı gözetilerek sürdürülmesini temin etmek amacıyla Sözleşme'nin 9.15 numaralı maddesi ile LİMAK'a müşteriler arasında ayrımcılık yapmama yükümlülüğü getirildiği,
 - ancak, ekonomik gerekçelerle ve objektif kriterler gözetilerek farklı potansiyele ve koşullara sahip müşterilere indirimler yapılmasının veya diğer avantajlar sağlanmasının Sözleşmenin 9.15 numaralı maddesi kapsamında ayrımcılık olarak kabul edilmediği,
 - Sözleşme ile LİMAK'a fiyat değişimleri ile diğer stratejik ve güncel bilgilerinin duyurulmasına yönelik bir yükümlülük getirilmediği
- anlaşılmaktadır. LİMAK'ın Sözleşme'nin "Yük ve Gemi Sahipleri Arasında Ayrımcılık Yapılmaması" başlıklı 9.15 numaralı maddesinin 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesini ihlal edici sonuçlara yol açtığı iddiasının temel dayanağını anılan Sözleşme maddesi ile kendisine fiyat değişikliklerinin duyurulması yükümlülüğü getirildiği yönündeki kanısının teşkil ettiği dikkate alındığında, başvurunun LİMAK'ın Sözleşme hükümlerini ilgili kurumlardan farklı yorumlamasından kaynaklandığı görülmektedir. ÖİB'nin, Sözleşmenin anılan hükmünün LİMAK'a fiyat değişimleri ile diğer stratejik ve güncel bilgilerinin duyurulmasına yönelik bir yükümlülük getirmediği yönündeki açık ifadesi karşısında başvurunun konusuz kaldığı ve dolayısıyla başvuru konusuyla ilgili olarak bir Rekabet Kurulu görüşü oluşturulmasına yer olmadığı kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

- (9) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığının, İmtiyaz Sözleşmesi'nin 9.15 numaralı maddesinde işleticilere fiyat değişimleri ile diğer stratejik ve güncel bilgilerinin duyurulması yükümlülüğü getirilmediğine yönelik açık ifadesi karşısında başvurunun konusuz kalmasından dolayı Rekabet Kurulu görüşü oluşturulmasına yer olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.