

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-1-47 (Devralma)
Karar Sayısı : 09-29/601-142
Karar Tarihi : 18.6.2009

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI (Başkan V.)
Üyeler : Mehmet Akif ERSİN, Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat ÇETİNKAYA

B. RAPORTÖRLER: M. Ömür PAŞAOĞLU, Tuğçe KOYUNCU

C. BİLDİRİMDE

20

BULUNAN : Mesquite Holdings B.V.
Temsilcileri Av. Zeynep ÇAKMAK, Av. Gül Çiğdemtekin
Piyade Sokak Portakal Çiçeği Apt. No:18 C Blok Kat: 3
06550 Çankaya-Ankara

D. TARAFLAR

30

: - Mesquite Holdings B.V.
Schouwburgplein 30-34 3012 CL, Rotterdam,
The Netherlands
- Midlands Generation (Overseas) Limited
Westwood Way, Westood Business Park Coventry,
West Midlands, CV4 8LG England

E. DOSYA KONUSU: Midlands Generation (Overseas) Limited (Midlands)'in Trakya Elektrik Üretim ve Ticaret A.Ş. (Trakya)'de sahip olduğu ve Trakya'nın hisselerinin %31'ine tekabül eden hisselerinin tamamının, Trakya'nın ortaklarından AEI Holdings Turkey B.V. (AEI Holdings) ve AIE Turkey S.a.r.l. (AEI Turkey)'in hisselerinin tamamına sahip olan Mesquite Holdings B.V. (Mesquite) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

40

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 28.5.2009 tarih ve 3748 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 11.6.2009 tarih ve 2009-1-47/Öİ-09-MÖP sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 12.6.2009 tarih, REK.0.05.00.00-120/88 sayılı Başkanlık önergesi ile 09-29 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

50 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim yapılan devralma işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu, devir sonucunda ilgili pazarda hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı, bu çerçevede işleme izin verilmesi gerektiği görüşü ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

60 **H.1.1. Devralan Taraf:**

Mesquite Holdings B.V. (Mesquite)

70 Dosya kapsamındaki bilgi ve belgelere göre, Mesquite, Cayman Adalarında mukim (AEI) AEI Cayman Islands tarafından kontrol edilmekte olan AEI Luxembourg Global S.a.r.l.'in %100 iştirakidir. Mesquite, her ikisi de Trakya'nın mevcut hissedarları olan AEI Turkey'in hisselerinin %100'üne sahip bulunan AEI Holdings'in hisselerinin %100'üne sahiptir. AEI grubunun, Trakya'da %50 ve %9 oranında olmak üzere hisseleri bulunmaktadır. Bunlar, AEI Holdings'in sahip olduğu %50 ve AEI Turkey'in sahip olduğu %9 oranındaki hisselerdir. Mesquite, Türkiye'de Trakya aracılığıyla elektrik üretim ve satış faaliyetini sürdürmektedir. Bunun dışında Türkiye'de elektrik üretim ve satış pazarında fiilen faaliyet gösteren herhangi bir başka AEI grup şirketi bulunmamaktadır. Bir AEI grup şirketi olan AEI Elektrik Üretim ve Ticaret Ltd. Şti. (AEI Elektrik) ise Enerji Piyasası Düzenleme Kurumu'na üretim lisansı için başvurmuş olup, henüz üretim lisansı alamadığından hâlihazırda Türkiye'de elektrik üretimi ya da ticareti yapmamaktadır.

80 **H.1.2. Devreden Taraf:**

Midlands Generation (Overseas) Limited (Midlands)

90 Dosya mevcudundaki bilgilere göre, Midlands'in ana şirketi olan E.ON AG, Almanya kanunlarına göre kurulmuş olup hisseleri Alman menkul kıymetler borsalarında işlem görmektedir. Midlands hisselerinin tamamı, E.ON grubunun tüm hisselerinin sahip olduğu Midlands Power International Limited UK'ye aittir. E.ON gurubu, Türkiye'de elektrik üretimi ve satış pazarındaki faaliyetlerini, bir Fransız şirketi olan SNET'deki %65 oranında dolaylı hissedarlığı vasıtasıyla %50 hissesine sahip olduğu Altek Alarko Elektrik Santralleri Tesis İşletme ve Ticaret A.Ş. (Altek) ve yine %31 oranında hissedarı olduğu Trakya aracılığıyla sürdürmektedir.

H.1.3. Hisseleri Devre Konu Şirket:

100

Trakya Elektrik Üretim ve Ticaret A.Ş. (Trakya)

110

Trakya, 3096 sayılı “Türkiye Elektrik Kurumu Dışındaki Kuruluşların Elektrik Üretimi, İletimi, Dağıtımı ve Ticareti İle Görevlendirilmesi Hakkında Kanun”un 4. maddesi uyarınca Türkiye Cumhuriyeti Enerji ve Tabii Kaynaklar Bakanlığı ile 28.05.1993 tarihinde akdedilen Uygulama Anlaşması çerçevesinde Yap-İşlet-Devret modeli ile Tekirdağ Marmara Ereğlisi’nde bir doğalgaz santrali işletmekte ve Marmara Ereğlisi Enerji Projesi çerçevesinde elektrik üretimi ve satışı faaliyetlerini yürütmektedir. Trakya’nın mevcut hisse yapısı aşağıda gösterilmektedir:

Tablo 1: Trakya’nın Mevcut Sermaye Yapısı

Hissedar	Grup	Hisse Adedi	Hisse Oranı (%)
AEI Holdings Turkey B.V	A	26.243.400	50
Midlands Generation (Overseas) Limited	B	16.270.908	31
Gama Enerji A.Ş.	C	4.198.944	8
AEI Turkey S.A.R.L.	D	4.723.812	9
Gama Holding A.Ş.	E	1.049.736	2
Toplam	-	52.486.800	100

Bildirim konusu işlem neticesinde, Midlands’in hisselerini devretmesiyle, teşebbüsün hissedarlık yapısı aşağıdaki duruma gelecektir:

Tablo 2: Trakya’nın Devralma İşlemi Sonunda Oluşacak Sermaye Yapısı

Hissedar	Grup	Hisse Adedi	Hisse Oranı (%)
AEI Holdings Turkey B.V.	A	26.243.400	50
Mesquite Holdings B.V.	B	16.270.908	31
Gama Enerji A.Ş.	C	4.198.944	8
AEI Turkey S.A.R.L.	D	4.723.812	9
Gama Holding A.Ş.	E	1.049.736	2
Toplam	-	52.486.800	100

120

Trakya’nın 2008 yılı mali cirosu, (.....) Türk Lirası olup, Türkiye elektrik üretim ve satış pazarındaki pazar payı 2008 yılı satışlarına göre yaklaşık %(...)’dir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

130

Dosyada yer alan bilgilere göre, hisseleri devre konu olan Midlands ve hisseleri devralan Mesquite hisse sahibi oldukları Trakya aracılığıyla elektrik üretimi ve satışı faaliyetini gerçekleştirmektedir. Bu nedenle, tarafların faaliyetleri bakımından elektrik üretimi ve satışı alanında bir örtüşmenin söz konusu olduğu görülmektedir. Bu çerçevede, ilgili ürün pazarı, “*elektrik üretimi ve satışı pazarı*” olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

- 140 Elektrik üretimi pazarında üretilen elektrik iletim ve dağıtım hatları (enterkonnekte sistem) kanalıyla Türkiye'nin her yerine anında ulaştırılabilmektedir. Dolayısıyla ilgili ürün pazarı bakımından bölgesel pazar tanımı yapılmasını gerektirecek koşulların var olmaması nedeniyle, ilgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak kabul edilmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- 150 Midlands'in Trakya'da sahip olduğu %31 oranındaki hissenin Mesquite tarafından devralınmasına ilişkin dosya konusu işlemin dayanağını, taraflar arasında 1.5.2009 tarihinde imzalanan "Hisse Alım Sözleşmesi" oluşturmaktadır. Söz konusu işlem neticesinde, Mesquite işlem öncesinde Trakya'nın AEI Holdings ve AEI Turkey aracılığıyla dolaylı olarak %59 oranında hissesine sahipken, işlem sonrasında %59 dolaylı, %31 doğrudan hisse sahibi olacak ve böylece Trakya'nın hissedarlık yapısı değişecektir.

- 160 Bununla birlikte, Trakya Ana Sözleşmesi uyarınca Trakya'nın Yönetim Kurulu 9 üyeden oluşmakla birlikte, üç üye A hisseleri sahibi veya sahiplerinin aday gösterdiği kişiler arasından, iki üye B hisseleri sahibi veya sahiplerinin aday gösterdiği kişiler arasından, bir üye C hisseleri sahibi veya sahiplerinin aday gösterdiği kişiler arasından ve bir üye D hisseleri sahibi kişiler arasından seçilecektir. Son iki üye ise herhangi bir hissedar tarafından aday gösterilen kişiler arasından seçilecektir. Bildirim konusu devralma işleminden sonra, Mesquite Yönetim Kurulu üyelerinin sayısı 6'ya yükselecektir. Başka bir ifadeyle, 9 üyeden oluşan Yönetim Kurulu'nun 6 üyesi Trakya'da hisse sahibi olan AEI grubu tarafından atanacaktır. Yönetim Kurulunun karar alabilmesi için 6 üyenin olumlu oyu gerekmektedir. Böylece devralma işleminden önce hissedarlar arasında ortak kontrol söz konusuysen, devralma işleminden sonra AEI grubu hissedarları, Trakya Yönetim Kurulu kararları açısından tek başına kontrol sahibi olacaktır.

Yukarıda açıklanan nedenlerle, dosya konusu işlem, Trakya'nın kontrolünde değişikliğe neden olacağından, işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ'in (1997/1 sayılı Tebliğ) "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinde yer alan hükümler uyarınca bir devralma işlemi olduğu anlaşılmaktadır.

- 180 Dosya konusu işlem bakımından hisseleri devralan Mesquite, Türkiye'deki elektrik üretim ve satış faaliyetlerini sadece Trakya ve AEI Elektrik aracılığıyla sürdürdüğünden ve AEI yukarıda açıklandığı üzere herhangi bir pazar payına sahip olmadığından Mesquite'in ilgili pazardaki pazar payı Trakya'nın pazar payından ibaret olup, bu pay 2008 yılı satışlarına göre yaklaşık olarak %(...) dir.

Trakya'daki hisselerini devreden Midlands ise elektrik üretim ve satış faaliyetlerini Trakya ve Altek aracılığıyla sürdürmektedir. Altek'in Türkiye'deki elektrik üretim ve satışı pazarındaki pazar payı yaklaşık %(...), Trakya'nın ise

190 yukarda belirtildiği üzere %(...)’dir. Dolayısıyla, tarafların ilgili pazardaki payları toplamının %25’lik pazar payı eşliğini aşmadığı görülmektedir. Bununla birlikte, Trakya’nın Türkiye’de gerçekleştirdiği söz konusu elektrik üretim ve satışlarından elde ettiği 2008 yılına ait ciro (.....) Türk Lirası’dır. Bu ciro rakamı çerçevesinde devralmanın, 1997/1 sayılı Tebliğ’in 4 (b) maddesi gereğince Rekabet Kurulu’nun iznine tabi bir işlem olduğu anlaşılmaktadır.

200 Tarafların yukarıda yer verilen pazar paylarından anlaşılacağı üzere, başvuru konusu devralma işlemi sonucunda ilgili pazarda herhangi bir yoğunlaşma artışı yaşanmayacağı anlaşılmaktadır. Türkiye pazarındaki genel durum da dikkate alındığında söz konusu devralma işleminin, hakim durum yaratan veya hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran bir nitelik arz etmediği sonucuna varılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,

210 Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı “Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ” kapsamında izne tabi olduğuna, işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.