

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2017-4-84
Karar Sayısı : 19-15/217-96
Karar Tarihi : 11.04.2019

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Adem BİRCAN, Mehmet AYAN,
Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Şükran KODALAK

B. RAPORTÖRLER: Mücteba ALTUN, Buket ARI, Noyan DELİBAŞI, Burcu OLGUN,
S. Gözde SAVAŞ

C. BAŞVURUDA

BULUNAN : - UPS Hızlı Kargo Taşımacılığı A.Ş.
Temsilcisi: Av. Ufuk YALÇIN
Büyükdere Cad. 199 Levent, İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulunun 15.02.2018 tarih ve 18-05/77-M sayılı kararı uyarınca yürütülen soruşturma kapsamında UPS Hızlı Kargo Taşımacılığı A.Ş.'nin dosyaya giriş talebi.
- (2) **E. İDDİALARIN ÖZETİ:** Rekabet Kurulunun 15.02.2018 tarih ve 18-05/77-M sayılı kararı uyarınca açılan soruşturma kapsamında UPS Hızlı Kargo Taşımacılığı A.Ş. (UPS) tarafından 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) ve 2010/3 sayılı Dosyaya Giriş Hakkının Düzenlenmesine ve Ticari Sırların Korunmasına İlişkin Tebliğ (2010/3 sayılı Tebliğ) uyarınca dosyaya giriş talep edilmiştir.
- (3) **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 26.03.2019 tarih ve 2185 sayı ile giren başvuru üzerine hazırlanan 08.04.2019 tarihli, 2017-4-84/BN-11 sayılı Bilgi Notu, görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (4) **G. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notunda; UPS tarafından 2010/3 sayılı Tebliğ kapsamında yapılan ek başvuruya ilişkin olarak; Soruşturma Raporunda yer verilen ancak UPS ile doğrudan ilgili olmayan belgelere (152. ve 155. paragraflarda adı geçen anlaşmalar) erişim talebinin kabul edilebilir nitelikte olmadığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME, GEREKÇE VE HUKUKİ DAYANAK

- (5) Rekabet Kurulunun 15.02.2018 tarih ve 18-05/77-M sayılı kararı uyarınca 4054 sayılı Kanununun 4. maddesinin ihlal edildiği şüphesi ile Airexpress Kargo Lojistik Dış Ticaret Ltd. Şti., Aras Kargo Yurtiçi Yurtdışı Taşımacılık A.Ş., Asilkar Lojistik Dağ. Hiz. İç ve Dış Tic. Ltd. Şti., MNG Kargo Yurtiçi ve Yurtdışı Taşımacılık A.Ş., Paket Taşımacılık Sistemleri ve Turizm Bilgisayar Ticaret A.Ş., Solmaz Nakliyat ve Ticaret A.Ş., STF Kargo Nakliyat Ticaret Limited Şirketi, TNT International Express Taşımacılık Ticaret Ltd. Şti. ve UPS unvanlı teşebbüsler hakkında soruşturma açılmasına karar verilmiştir. Yürütülen soruşturma sonucunda hazırlanan 14.02.2019 tarih ve 2017-4-084/SR-35 sayılı Soruşturma Raporu UPS tarafından 20.02.2019 tarihinde tebellüğ edilmiştir.
- (6) Kurum kayıtlarına 08.03.2019 tarih ve 1700 sayı ile giren yazıda UPS tarafından, yazılı savunmanın tam ve eksiksiz bir biçimde hazırlanması ve savunma hakkının tesisi amacıyla UPS hakkında dosyada yer alan bilgi ve belgelerin, 4054 sayılı Kanun ve 2010/3 sayılı Tebliğ uyarınca kendileriyle paylaşılması talep edilmiştir. Söz konusu talep üzerine hazırlanan 21.03.2019 tarih ve 2017-4-084/BN-8 sayılı Bilgi Notu Kurulun

28.03.2019 tarihli toplantısında görüşülmüş ve 19-13/172-77 sayılı karar ile UPS tarafından talep edilen ancak ticari sır içeren, UPS ile ilgili olmayan ve Kurum içi yazışma niteliğinde olan belgelere erişim talebinin reddine karar verilmiştir. Söz konusu Kurul kararı 28.03.2019 tarih ve 3972 sayılı yazı ile UPS'ye bildirilmiştir. UPS tarafından gönderilen ve Kurum kayıtlarına 26.03.2019 tarih ve 2185 sayılı yazı ile gelen başvuruda, UPS'nin 08.03.2019 tarihli dosyaya giriş talebine ek olarak diğer başka belgelere giriş talebinin bulunduğu belirtilmiştir.

- (7) 4054 sayılı Kanun'un "*Delillerin Toplanması ve Tarafların Bilgilendirilmesi*" kenar başlıklı 44. maddesinin ikinci fıkrasında "*Haklarında soruşturmaya başlandığı bildirilen taraflar sözlü savunma hakkını kullanma taleplerine kadar kurum bünyesinde kendileri ile ilgili düzenlenmiş her türlü evrakın ve mümkünse elde edilmiş olan her türlü delilin bir nüshasının kendilerine verilmesini isteyebilir*" hükmü yer almaktadır. Buna ek olarak aynı Kanun'un 44. maddesinin üçüncü fıkrasında "*Kurul, tarafları bilgilendirmediği ve savunma hakkı vermediği konuları kararlarına dayanak yapamaz*" hükmü, evrak ve bilgi verilmesinin savunma hakkının esasına ilişkin olduğunu göstermektedir. Nitekim 4054 sayılı Kanun'un 44. maddesinin madde gerekçesinde "*Kurulun soruşturmaları gizli değildir. Savunma hakkının tam olarak kullanılabilmesi için sözlü savunma toplantısına kadar, taraflar Kurulca kendileri ile ilgili düzenlenmiş her türlü evrakın ve delilin bir nüshasını alabilmektedir. Böylelikle savunma hakkının tam ve eksiksiz biçimde kullanılması mümkün olacaktır. Bir başka deyişle, taraflar herhangi bir ummadıkları sürprizle karşılaşmamaktadırlar*" demek suretiyle konunun önemi açıklanmıştır.
- (8) Rekabet Kurulu tarafından yayımlanan 2010/3 sayılı Tebliğ'in "*Genel Esaslar*" başlıklı 5. maddesinin birinci fıkrasında yer alan "*Dosyaya giriş hakkı, Kanun kapsamında yürütülmekte olan soruşturmalarda tarafların süresi içinde yaptıkları yazılı talepler üzerine tanınır. Dosyaya giriş hakkı, soruşturma kapsamında yeni deliller elde edilmediği müddetçe bir kez kullanılır.*" hükmü uyarınca tarafların dosyaya erişiminin bir kere ile sınırlı olabileceği düzenlenmiş ancak bir teşebbüsün kaç kere yazılı talepte bulunabileceği belirtilmemiştir. Aynı Tebliğ'in 10. maddesinin birinci ve ikinci fıkralarında ise dosyaya giriş hakkının nasıl kullanılacağı "*(1) Dosyaya giriş hakkı, ilgilinin talebi de dikkate alınarak; dosya mevcudunda bulunan ve erişime açılan evrakın fotokopi yolu ile çoğaltılmış nüshalarının veya elektronik kopyalarının verilmesi ya da gönderilmesi suretiyle kullanılabilir. (2) Kartellerin Ortaya Çıkarılması Amacıyla Aktif İşbirliği Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 6 ncı maddesinin üçüncü fıkrası ve 9 uncu maddesinin üçüncü fıkrası çerçevesinde elde edilen bilgiler ile aklayıcı ya da suçlayıcı delil niteliği bulunan diğer kurum içi yazışmalar, Kurum merkezinde incelenebilir*" denilmek suretiyle açıklanmıştır. Tebliğ'in 5. ve 10. maddesi birlikte değerlendirildiğinde,

- i) erişime açılması uygun görülen evrakın teşebbüse gönderilmesi,
- ii) Kurum merkezinde incelemeye açılması veya
- iii) bir kısım evrakın gönderilmesi, bir kısım evrakın Kurumda incelemeye açılması suretiyle iki yöntemin birlikte uygulanması

yöntemleri ile teşebbüsün dosyaya erişiminin sağlanabileceği ve yeni deliller elde edilmediği sürece dosyaya giriş hakkının bir kez kullanılacağı anlaşılmaktadır.

- (9) 08.03.2019 tarihli ilk başvurusu kapsamında henüz dosyaya giriş hakkı kullanılmamış olan UPS'nin, 26.03.2019 tarihli ek başvuru ile erişim talep ettiği belgeleri değerlendirmek üzere 2010/3 sayılı Tebliğ'in 6. maddesine bakıldığında, teşebbüslerin soruşturma kapsamında kendileriyle ilgili olarak düzenlenmiş ve/veya elde edilmiş bilgi ve belgelere erişebileceği ancak bu erişimin yine mevzuat

hükümlerinin izin verdiği ölçüde gerçekleştirilebileceği anlaşılmaktadır. Anılan hükme göre “*Taraflar dosyaya giriş hakkı kapsamında, Kurum içi yazışmalar ve başka teşebbüs, teşebbüs birliği ve kişilere ilişkin ticari sır ve diğer gizli bilgileri içerenler hariç olmak üzere, Kurum bünyesinde kendileri ile ilgili düzenlenmiş her türlü evraka ve elde edilmiş her türlü delile erişebilir*” hükmüyle, tarafların kendileri hakkında düzenlenmiş evrak ve delillere ulaşabileceği ancak Kurum içi yazışmaların ve başka teşebbüs, teşebbüs birliği ve kişilere ilişkin ticari sır ve sair gizli bilgi içeren evrakın bu kapsamda yer almadığı ifade edilmiştir.

- (10) 4054 sayılı Kanun’un 43. ve 44. maddeleri çerçevesinde savunma hakkının layıkıyla kullanılmasını teminen UPS tarafından talep edilen bilgi ve belgelere bakıldığında, bunların 2010/3 sayılı Tebliğ’in 6. maddesinde sayılan “*Kurum bünyesinde kendileri ile ilgili düzenlenmiş her türlü evrak ve elde edilmiş her türlü delil*” olarak nitelendirilemeyeceği anlaşılmıştır.
- (11) Sonuç olarak, UPS tarafından talep edilen ve Soruşturma Raporunun 152. ve 155. paragraflarında sözü edilen anlaşmalara erişim talebinin, UPS’nin kendisi ile ilgili elde edilmiş delil niteliği taşıyamaları nedeniyle, reddine karar verilmiştir.

I. SONUÇ

- (12) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, Rekabet Kurulunun 15.02.2018 tarih ve 18-05/77-M sayılı kararı uyarınca yürütülen soruşturma kapsamında, UPS Hızlı Kargo Taşımacılığı A.Ş. tarafından 26.03.2019 tarih ve 2185 sayılı başvuru ile yapılan dosyaya giriş talebine ilişkin olarak;
- Soruşturma Raporunda değinilen ancak UPS Hızlı Kargo Taşımacılığı A.Ş. ile ilgili olarak elde edilmiş delil niteliğinde olmayan belgelere (Soruşturma Raporunun 152. ve 155. paragraflarında geçen anlaşmalar) erişim talebinin reddine

gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.