

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2008-3-233 (Devralma)  
Karar Sayısı : 08-75/1190-459  
Karar Tarihi : 25.12.2008

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

10 **Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI  
**Üyeler** : Tuncay SONGÖR, Mehmet Akif ERSİN, Dr. Mustafa ATEŞ,  
İsmail Hakkı KARAKELLE

**B. RAPORTÖRLER:** Şahin YAVUZ, Nazlı UĞURLU

**C. BİLDİRİMDE  
BULUNAN**

20 : Gama Enerji A.Ş.  
Temsilcisi:Av. Özlem KIZIL  
Çakmak Avukatlık Bürosu, Piyade Sok. No:18, Kat:3  
06550 Çankaya / Ankara

**D. TARAFLAR**

: Gama Enerji A.Ş.  
Kırkpınar Sokak No: 18/5, Çankaya / Ankara

Thames Water Limited

Clearwater Court, Vastern Road, Reading, Berkshire, RG1 8DB

30 **E. DOSYA KONUSU:** Thames Water Limited'in İzmit Su A.Ş.'de sahip olduğu hisselerin tamamının Gama Enerji A.Ş. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 28.11.2008 tarih ve 7889 sayı ile giren ve en son 5.12.2008 tarih ve 8070 sayılı ile eksiklikleri tamamlanan 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 sonucu düzenlenen 18.12.2008 tarih ve 2008-3-233/Öİ-08-ŞYA sayılı Birleşme/Devralma Raporu, 19.12.2008 tarih ve REK.0.07.00.00-120/279 sayılı Başkanlık Önergesi ile 08-75 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

**G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da;

Thames Water Limited'in İzmit Su A.Ş.'de sahip olduğu hisselerin yine İzmit Su A.Ş. hissedarlarından biri olan Gama Enerji A.Ş. tarafından devralması işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir işlem olduğu; bununla birlikte işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde yasaklanan nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde

50 azaltılmasının söz konusu olmadığı, dolayısıyla başvuruya konu devir işlemine izin verilebileceği

sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmektedir.

## H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

### H.1. Taraflar

#### H.1.1. Thames Water Limited (Thames Water Ltd)

60 Devreden Thames Water Ltd, Kemble Water Holdings Ltd'in (KWH) kontrolündedir. Merkezi İngiltere'de bulunan KWH, İngiltere ve Galler'de bulunan 10 özel su ve kanalizasyon kuruluşundan biri olan Thames Water Utilities Limited (TWUL) aracılığıyla su ve kanalizasyon hizmetleri sağlamaktır ve işlemin gerçekleşmesiyle Türkiye'de ilgili konuda başka bir faaliyeti kalmayacaktır.

#### H.1.2. Gama Enerji A.Ş.

70 Devralan Taraf Gama Enerji A.Ş.'nin ortaklık yapısı %50 hissesi EFS-L Inc, %40 hissesi Gama Holding A.Ş. (Gama Holding) ve %10 hissesi 38 gerçek kişi arasında olacak şekilde dağılmıştır. 31.1.2008 tarihli, 08-09/109-37 sayılı Kurul kararında da belirtildiği üzere Gama Enerji A.Ş., Gama Holding ve EFS-L'nin ortak kontrolündedir.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden; Gama Holding grup şirketlerinin hiçbirinin Gama Enerji A.Ş. ile benzer faaliyetlerde bulunmadığı anlaşılmıştır. EFS-L Inc. General Electric Company'nin iştiraki olup, grup şirketlerinin hiçbiri doğrudan veya dolaylı olarak İzmit Su A.Ş. 'nin faaliyetleriyle çakışan bir işle iştirigal etmemektedirler.

#### H.1.3. İzmit Su A.Ş.

80 İzmit Su A.Ş., İzmit Belediyesi Evsel ve Endüstriyel Su Temin Projesi kapsamında İzmit Belediyesi'ne arıtılmış ve ham su satılması, Yuvacık Barajı, su artıma tesisi, boru hatları, su pompalama istasyonları ve ilgili tesislerin proje mühendislik ve inşaatının yapılması, bu amaç için gerekli malzemenin temini, yapılan tesisin test edilmesi, işletmeye alınması, yönetilmesi, işletilmesi ve bakımının yapılması işleri ile uğraşmaktadır.

İzmit Su A.Ş. arıtılmış su üretiminin tamamını Kocaeli Büyükşehir Belediyesi'ne vermektedir (.....TİCARİ SIR.....)

### H.2. İlgili Pazar

90 "İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz"un yollamasıyla gidilen 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesine göre, devralma işlemlerinde devre konu mal veya hizmetlerle tüketicinin gözünde fiyatı, kullanım amaçları ve nitelikleri bakımından aynı sayılan mal veya hizmetlerden oluşan pazar ilgili ürün pazarını oluşturmaktadır. Dolayısıyla belirli bir ürün ve onunla yüksek ikame edilebilirliği olan diğer ürünlerden oluşan pazar ilgili ürün pazarının tanımında esas alınmaktadır.

100 Belediyeler için sistemler derin kuyulardan, barajlardan, akarsulardan, göllerden, kuyulardan çıkan suyun arıtımı ve pis suyun içme suyu üretmek için kullanılmasından önce işleminden geçirilmesinden meydana gelmektedir. Su ve atık su arıtımı genel olarak aşağıdaki süreçten oluşur:

- Arıtma sistemleri ile ilgili olarak sunulan işletim ve danışmanlık hizmetleri,
- Sistem seçimini takiben malzeme, yapım, üretim, yükleme ve işletime alma hizmetleri sunmak,
- Sistemle ilgili olarak diğer mühendislik hizmetlerinin yanı sıra bakım ve muhafaza hizmeti sunmak.

110 İzmit Su A.Ş. bu hizmetleri sadece Kocaeli Büyükşehir Belediyesi'ne Belediye ile 1999'dan itibaren 15 yıllık bir işletme dönemini kapsayan Yap İşlet Devret Sözleşmesi çerçevesinde sunmaktadır. İzmit Su A.Ş.'nin Türkiye çapında "su ve atık su arıtma tesislerine yönelik inşaat, imalat ve hizmetler pazarı"nda<sup>1</sup> pazar payı %(...)’in altındadır.

120 Bununla beraber İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz'un 20. maddesinde "...inceleme konusu işlem, gerek ürün gerekse de coğrafi açıdan olası alternatif pazar tanımları çerçevesinde rekabet açısından endişeler yaratmıyor ya da alternatif tüm tanımlar açısından rekabeti bozucu bir etki söz konusu oluyorsa pazar tanımı yapılmayabilir." denilerek rekabetçi endişe yaratmayan işlemlerde Kurul'un ilgili pazar tanımlamayabileceği ifade edilmiştir.

Hisseleri devralan tarafın yukarıda belirtilen işleri hedef şirket İzmit Su A.Ş. dışında herhangi başka bir iştiraki vasıtasıyla Türkiye’de gerçekleştiriyor olması nedeniyle tüm ilgili pazarlar bakımından rekabetçi endişeler yaratmayacağı dikkate alınan dosya konusu işleme ilişkin ilgili ürün pazarı ve ilgili coğrafi pazar tanımı yapılmasına gerek olmadığı sonucuna varılmıştır.

### 130 H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Devralma işlemi, Thames Water Ltd.'in İzmit Su A.Ş.'de sahip olduğu tüm hisseleri yine İzmit Su A.Ş. hissedarlarından biri olan Gama Enerji A.Ş.'ye devredilmesine ilişkindir. İşlemi düzenleyen, 19 Kasım 2008 tarihinde imzalanmış ve Rekabet Kurulu onayıyla yürürlüğe girecek olan Hisse Satın Alma Anlaşması (Anlaşma)'dır. Gama Enerji A.Ş. işlem öncesinde İzmit Su A.Ş. hisselerinin %24,10'unu elinde bulundurmaktadır. Devralmadan sonra Gama Enerji A.Ş.'nin İzmit Su A.Ş.'deki ortaklık payı %72,32 olacaktır. İzmit Su A.Ş.'nin devir öncesi ve sonrası ortaklık yapısına Tablo 1'de yer verilmektedir:

140

<sup>1</sup> 11.1.2007 tarihli, 07-01/11-06 sayılı Kurul kararı

Tablo 1: İzmit Su A.Ş. 'nun devir öncesi ve sonrası ortaklık yapısı

Pay sahibi	Devir Öncesi		Devir Sonrası	
	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)	Hisse Adedi	Pay Oranı(%)
Kocaeli Büyükşehir Belediyesi	27.000.000	13,84	27.000.000	13,84
Thames Water Ltd	94.088.839	48,22	-	-
Gama Enerji A.Ş.	47.026.286	24,10	141.115.124	72,32
Gama Energy Int.V.	-	-	1	0,00
Summit Global Management	13.500.000	6,92	13.500.000	6,92
Mitsui & Co.	13.500.000	6,92	13.500.000	6,92
Toplam	195.115.125	100,00	195.115.125	100,00

İşlem sonucunda Thames Water Ltd., İzmit Su A.Ş. hissedarları arasında yer almayacaktır. Anonim şirket hissedarı sayısının beşin altına düşmemesi amacıyla bir hisse de Gama Holding A.Ş. kontrolündeki Gama Energy International B.V.'ye devredilmektedir.

150

Devir işlemiyle beraber Gama İnşaat A.Ş., Thames Water Ltd'in sahip olduğu hisseleri (ve dolayısıyla hakları) devralarak dört yönetim kurulu üyesini atama hakkına sahip olacak ve şirketin hisselerinin %72'sini kontrol ediyor konuma gelecektir. Bu durum Gama İnşaat A.Ş.'ye hedef şirket üzerinde kontrol bakımından belirleyici etkide bulunma olanağı vermektedir.

160

Sonuç olarak hisse devriyle Gama İnşaat A.Ş., Thames Water Ltd'in sahip olduğu kontrole ilişkin tüm haklarını ele geçirecek ve şirket üzerinde belirleyici etkiye sahip olacaktır. Bu açıdan söz konusu hisse devri ile teşebbüs üzerindeki kontrolün değiştiği ve işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olduğu sonucuna varılmıştır.

Aynı Tebliğ'in 4. maddesinde "ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmi beş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur" ifadesi yer almaktadır. Hedef şirket İzmit Su A.Ş.'nin 2007 cirosunun tek başına (.....) YTL (..... YTL) olması nedeniyle, başka bir veriye bakılmaksızın, devir işleminin izne tabi olduğu anlaşılmaktadır.

170

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi "bir ya da birden fazla teşebbüsün hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri veya herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü ... devralması" nı hukuka aykırı ve yasak saymaktadır. Bildirime konu işlemde Gama İnşaat A.Ş. %24 oranında ortağı bulunduğu İzmit Su A.Ş.'nin hisselerinin bir kısmını daha devralarak hisse oranını %72'ye çıkaracaktır. Gama Enerji A.Ş.'nin İzmit Su A.Ş.'deki ortaklığı haricinde şebeke suyu sektöründe herhangi bir faaliyeti bulunmaması nedeniyle işlemin yoğunlaşma doğurucu bir etkisi bulunmamaktadır.

180

## I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

- 190 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 sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.