

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-1-029
Karar Sayısı : 19-38/572-240
Karar Tarihi : 07.11.2019

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,
Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ

B. RAPORTÖRLER: Başak TEKÇAM, Dilan TOPRAK, Ahmet YALÇIN,
Melisa AĞYÜZ, Esmâ AKSU

C. BAŞVURUDA

BULUNAN : - Petrol Ofisi A.Ş.
Temsilcileri: Av. Şahin ARDIYOK, Av. Bora İKİLER,
Av. Sercan SAĞMALIĞİL
Büyükdere Cad. Bahar Sok. No:13 River Plaza Kat:11-12
34394 Levent/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulunun 27.08.2018 tarih ve 18-29/484-M sayılı kararı ile hakkında soruşturma yürütülen Petrol Ofisi A.Ş.'nin dosyaya giriş talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 05.09.2019 tarih ve 5881 sayı ile giren başvuru üzerine düzenlenen 16.09.2019 tarih ve 2018-1-029/BN-3 sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notunda; Rekabet Kurulunun (Kurul) 27.08.2018 tarih ve 18-29/484-M sayılı kararı uyarınca yürütülen soruşturma kapsamında Petrol Ofisi A.Ş.'nin (PO) dosyaya giriş hakkının kullanılmasına ilişkin olarak, 3, 4, 26, 48, 54, 77, 81, 82 ve 86 no'lu belgelere erişim talebinin, bu belgelerin kurum içi yazışma niteliğinde olması ve aklayıcı veya suçlayıcı niteliği bulunmaması nedeniyle, reddedilmesi gerektiği ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Kurulun 27.08.2018 tarih ve 18-29/484-M sayılı kararı uyarınca, PO'nun da aralarında bulunduğu teşebbüsler hakkında 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 4. maddesini ihlal edip etmediklerinin tespitine yönelik olarak yürütülen soruşturma kapsamında, PO tarafından yapılan başvuru ile soruşturma kapsamında taraflar hakkında düzenlenmiş her türlü evrak ve delilin 2010/3 sayılı Dosyaya Giriş Hakkının Düzenlenmesine ve Ticari Sırların Korunmasına İlişkin Tebliğ (2010/3 sayılı Tebliğ) uyarınca Kurum bünyesinde belirlenen yer ve tarihte incelenmesi hususu talep edilmiştir. İlgili yazı ekinde yer alan dosyaya giriş talep formunda talep edilen belge numaraları sırasıyla şöyledir: 3, 4, 26, 48, 54, 77, 81, 82 ve 86.
- (5) 4054 sayılı Kanun'un "Delillerin Toplanması ve Tarafların Bilgilendirilmesi" 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.

- (6) Diğer taraftan Kurul tarafından yayımlanan 2010/3 sayılı Tebliğ, tarafların kendileri hakkında düzenlenen belgelere erişimini mümkün kılarken bunun istisnalarını da düzenlemiş bulunmaktadır. Teşebbüslerin soruşturma kapsamında kendileri ile ilgili düzenlenmiş bilgi ve belgeleri isteme hakları bulunmakla birlikte, bu bilgi ve belgelere erişimin yine mevzuat hükümlerinin izin verdiği ölçüde gerçekleştirilmesi esastır. Nitekim 2010/3 sayılı Tebliğ'in dosyaya giriş hakkı kapsamındaki bilgi ve belgelerin düzenlendiği 6. maddesinde, tarafların bu hak 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 olan her türlü delile erişebileceği ifade edilmektedir. Dolayısıyla hangi belgelerin kurum içi yazışma olduğu veya teşebbüs, teşebbüs birliği ve kişilere ait ticari sır niteliği taşıdığı hususu önem arz etmektedir. Anılan Tebliğ'in "Kurum İçi Yazışmalar" başlıklı 7. maddesinde;

"(1) Kurum içi yazışmalar, Kurulun aldığı nihai kararlar bakımından hazırlayıcı işlem niteliğinde olan birimler arası yazışmalardır.

(2) Kartellerin Ortaya Çıkarılması Amacıyla Aktif İşbirliği Yapılmasına Dair Yönetmeliğin 6 ncı maddesinin üçüncü fıkrası ve 9 uncu maddesinin üçüncü fıkrası çerçevesinde elde edilen bilgi ve belgeler ile Kurumun diğer kamu kurumları, kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları veya özel sektör gerçek ve tüzel kişileri gibi bilgisine başvuruyla yapılan yazışmalar da iç yazışma olarak kabul edilir."

hükümlerine yer verilmiştir. Buna göre Kurulun alacağı nihai karara kadar gerçekleştireceği hazırlayıcı işlem niteliğindeki yazışmalar, Kartellerin Ortaya Çıkarılması Amacıyla Aktif İşbirliği Yapılmasına Dair Yönetmeliği (Pişmanlık Yönetmeliği) kapsamında sunulan bilgi ve belgeler ve Kurumun bilgisine başvurduğu kamu veya özel sektör üçüncü kişileriyle ilgili yazışmalar iç yazışma olarak kabul edilmektedir.

- (7) Ayrıca 2010/3 sayılı Tebliğ ile tarafların dosyaya erişim haklarının ne şekilde kullanılacağına dair de bir düzenleme getirilmiştir. İlgili tebliğin "Dosyaya giriş hakkının kullanılması" başlıklı 10. maddesi şu şekildedir:

"(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."

- (8) Söz konusu madde metni değerlendirildiğinde, her ne kadar 2010/3 sayılı Tebliğ'in 6. maddesinde tarafların kurum içi yazışmalara erişemeyeceği ifade edilmişse de, anılan Tebliğ'in 7. maddesi kapsamında tanımlanan kurum içi yazışmalara erişimin tamamen engellenmediği, ancak aklayıcı ya da suçlayıcı delil niteliği bulunan diğer kurum içi yazışmaların Pişmanlık Yönetmeliği kapsamında yapılan başvurularda sunulan belgeler ile benzer şekilde Kurum merkezinde incelenebileceğinin düzenlendiği anlaşılmaktadır.
- (9) PO'nun dosyaya giriş talep formunda belirtilen belgeler arasında kurum içi yazışmalar, bilgilerine başvuruyla yapılan kamu kurum ve kuruluş yazışmaları ile özel sektör gerçek ve tüzel kişileriyle yapılan yazışmalar ve başka teşebbüs, teşebbüs birliği ve kişilere ilişkin ticari sırlar ile gizli bilgilerin bulunduğu anlaşılmıştır. Bu bağlamda, dosyaya giriş

hakkının sarıh bir şekilde ortaya konulabilmesi amacıyla, PO tarafından kendilerine verilmesi veya gönderilmesi talep edilen belgeler ayrı ayrı incelenerek tasnif edilmiştir.

- (10) Talep edilen belgeler arasında yer alan Belge 3, Belge 26 ve Belge 54'ün sırasıyla Başkanlığa sunulan; İlk İnceleme Raporu, Öneriştirme Raporu ve ekleri ile Bilgi Notu olduğu görölmektedir. Soruştirma açılması kararına kadar geçen dönemde Kurum bünyesinde hazırlanan İlk İnceleme Raporu, Öneriştirme Raporu ve Bilgi Notu'nun hazırlayıcı işlem niteliğinde birimler arası birer yazışma olduğuna şüphe bulunmamaktadır. Bunun yanı sıra, öneriştirme açılmasına gerek olup olmadığının tespiti için hazırlanan İlk İnceleme Raporu ile soruştirma açılmasına gerek olup olmadığının tespiti için gerçekleştirdiği, bilgi ve belge toplamaya ilişkin 30 günlük sürecin sonunda hazırlanan Öneriştirme Raporu tarafların 4054 sayılı Kanun'u ihlal ettiklerine veya etmediklerine ilişkin herhangi bir yargı içermemektedir. Bu bağlamda, içerikleri, süreçte elde edilen bilgi ve belgelerin ve raporörlerin soruştirma açılmasına gerek olup olmadığına ilişkin görüşünün Kurulun bilgisine sunulmasını kapsamaktadır. Ayrıca, öneriştirme döneminde elde edilen ve PO'nun haklarını etkileyebilecek tüm deliller, hem Soruştirma Bildirimi ile hem de Soruştirma Raporu ekinde tarafa sunulmuştur. Bu çerçevede, İlk İnceleme Raporu, Öneriştirme Raporu ve Bilgi Notuna, diğer bir deyişle 3, 26 ve 54 no'lu belgelere erişim talebinin reddi sonucuna ulaşılmıştır.
- (11) Diğer taraftan talep edilen Belge 4, PO hakkında öneriştirme açılmasına ilişkin 12.06.2018 tarih ve 18-19/341-M sayılı Kurul kararı olup, Belge 48 ise başka bir teşebbüse yönelik olarak başlatılan soruştirmanın, PO hakkında yürütölen soruştirma ile birleştirilmesine ilişkin 11.10.2018 tarih ve 18-38/603-M sayılı Kurul kararıdır. İlgili belgeler de 2010/3 sayılı Tebliğ uyarınca kurum içi yazışma niteliğinde olup, taraf hakkında aklayıcı veya suçlayıcı delil niteliği taşımamaktadır. Dolayısıyla tarafın anılan belgelere erişim talebi uygun görölmemiştir.
- (12) Tarafın erişim talebinin bulunduğu Belge 77 ve 81, Enerji Piyasaları Düzenleme Kurumu (EPDK) ile Petrol Ürünleri İşverenleri Sendikasına (PÜİS) gönderilen bilgi isteme yazılarıdır. Belge 82 ise PÜİS tarafından Kuruma gönderilen cevabi yazıdan oluşmaktadır. Dolayısıyla söz konusu belgeler Kurumun diğer kamu kurumları, kamu kurumu niteliğindeki meslek kuruluşları veya özel sektör gerçek ve tüzel kişileri gibi bilgisine başvuruylanlarla yaptığı yazışma ve ekleri olması hasebiyle kurum içi yazışma niteliği taşımaktadır. Aynı zamanda 2010/3 sayılı Tebliğ hükümleri uyarınca, söz konusu belgelerin aklayıcı ya da suçlayıcı delil niteliği bulunmayan kurum içi yazışma olduğu, dolayısıyla tarafın ilgili belgelere erişim talebinin reddi sonucuna ulaşılmıştır. Bunun yanı sıra taraf, her ne kadar EPDK'dan gelen cevabi yazının yer aldığı Belge 86'nın 8-11 arası sayfalarının kendilerine gönderilmediğini ifade etmiş olsa da; PO'ya tebliğ edilen 2018-1-29/SR(3) sayılı Soruştirma Raporunun ek dizininden göröleceği üzere ilgili yazı toplam 15 parçadan oluşmakta olup, tarafa yazının bütünü gönderilmiştir.

H. SONUÇ

- (13) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, Rekabet Kurulunun 27.08.2018 tarihli ve 18-29/484-M sayılı kararı uyarınca yürütölen soruştirma kapsamında Petrol Ofisi A.Ş.'nin dosyaya giriş talebine ilişkin olarak; 3, 4, 26, 48, 54, 77, 81, 82 no'lu belgelere erişim talebinin, bu belgelerin aklayıcı veya suçlayıcı olmayan kurum içi yazışma niteliğindeki olmaları nedeniyle, reddine gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.