

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-4-036
Karar Sayısı : 19-41/677-292
Karar Tarihi : 22.11.2019

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖR : Metin HASSU, Noyan DELİBAŞI, Nezir Furkan KIRAN,
Elif Nurdan ŞARBAK

**C. BAŞVURUDA
BULUNAN**

:- Arslan Nakliyat San ve Tic. A.Ş.
Temsilcisi: Evren GÜLDOĞAN
Atatürk Caddesi No: 174/1 Ekim Apt. Kat:2 Daire:4
Alsancak/İZMİR

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulunun 27.12.2018 tarih ve 18-49/764-M sayılı kararıyla hakkında soruşturma yürütülen Arslan Nakliyat San ve Tic. A.Ş.'nin dosyaya giriş talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Arslan Nakliyat San ve Tic. A.Ş. (ARSLAN) tarafından yapılan ve Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 11.11.2019 tarih ve 7823 sayı ile intikal eden başvuruda, yazılı savunmanın tam ve eksiksiz biçimde hazırlanması ve savunma hakkının tesisi amacıyla 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 Formunda belirtilen evrak ve delilin erişime açılması talep edilmiştir. Söz konusu başvuru üzerine düzenlenen 14.11.2019 tarih ve 2018-4-036/BN-10 sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notunda;
- ARSLAN hakkında aklayıcı ve suçlayıcı niteliği bulunulan belgelerin ilgili sayfalarının (Belge 11, Belge 49/ s. 26-28, Belge 50 /s. 8, Belge 51/s. 2-29, Belge 55/s.27, Belge 58 /s. 9-10, Belge 275 /s. 6-7, Belge 283/s. 2-3, Belge 287/s. 9-10, Belge 290/s. 9-11, Belge 300 /s. 4-5, Belge 305 /s. 5-8, Belge 306/s. 12-16, Belge 307/s. 6-8, Belge 338/s. 3-20 ve 27-28) ticari sırlardan arındırılmak suretiyle fotokopi yolu ile çoğaltılmış nüshalarının veya elektronik kopyalarının verilebileceği ya da gönderilebileceği,
 - Soruşturma Raporunda yer verilen ancak ARSLAN ile doğrudan ilgili olmayan belgelere (Belge 6, 7, 8, 9, 14, 36, 39, 146, 176) erişim talebinin kabul edilebilir nitelikte olmadığı,
 - Soruşturma Raporunda yer verilen aklayıcı veya suçlayıcı niteliği bulunmayan Kurum içi yazışma niteliğinde olan belgelere (Belge 1, 4, 30, 31, 67, 177, 180) erişim talebinin kabul edilemeyeceği

belirtilmektedir.

G. İNCELEME GEREKÇESİ VE HUKUKİ DAYANAK

- (4) Rekabet Kurulunun (Kurul) 27.12.2018 tarih ve 18-49/764-M sayılı kararı uyarınca yürütülen soruşturma kapsamında ARSLAN tarafından 4054 sayılı Kanun ve 2010/3 sayılı Tebliğ çerçevesinde erişim talebinde bulunulan bilgi ve belgeler aşağıdaki tabloda gösterilmektedir:

Tablo 1: Dosyaya Giriş Talebine Konu Belgeler

Erişim Talep Edilen Belgeler	Belge No/Paragraf (Para.) No
Yerinde İnceleme Belgeleri (Ege Konteyner Nakliyecileri Derneği-EKONDER)	Belge 11
Yerinde İnceleme Belgeleri (ADAD Ulus. Taş. Den. Ve Tic. Ltd. Şti.)	Belge 49/Para. 115 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Atlas Yurtiçi Yurtdışı Taş. Kont. Dep. Hiz. Ve Pet. Ür. Tic. Ltd. Şti.)	Belge 50/Para. 114 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Toptaş Nak. Tic. Ltd. Şti.)	Belge 51/Para. 144 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (KC Loj. Ve Nakl. Hiz. İnş. San. Tic. A.Ş.)	Belge 55/Para. 110 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Özsoylu Nak. San. Ltd. Şti.)	Belge 58/Para. 99 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Fidanlar Uluslararası Taşımacılık Turizm ve Sanayi Ticaret Ltd. Şti.)	Belge 275/Para. 114 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Balakar Konteyner ve Taşımacılık Ltd. Şti.)	Belge 283/Para. 130 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Gönültaş Nakliyat Lojistik Tamir Bakım Ltd. Şti.)	Belge 287/Para. 114 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (YPR Lojistik- Yasin Yaparoğlu)	Belge 290/Para. 114 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Cansur Taşımacılık Lojistik Petrol Ürünleri Turizm Gıda Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.)	Belge 300/Para. 110 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Kol Nakliyat Otomotiv Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.)	Belge 305/Para. 130 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Doztaş Turizm Petrol Ürünleri Taşımacılık Seyahat Ticaret Ltd. Şti.)	Belge 306/Para. 114 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (YORULMAZOĞLU)	Belge 307/Para. 99 vd.
Yerinde İnceleme Belgeleri (Kayabaşı Nakliyat İnşaat Turizm Sanayi Ticaret Ltd. Şti.)	Belge 338/Para. 114 vd.
Önaraştırma Görevlendirmesi	Belge 4
Bilgi ve Belge (EKONDER)	Belge 6, 7, 8, 9, 14, 36, 39
Kurul Kararları	Belge 1/Para. 1, Belge 30, 31
Cevabi Yazı (Uluslararası Nakliyeciler Derneği)	Belge 67
Yazılı Savunma (Arkas Lojistik A.Ş.)	Belge 146/Para. 10
Yazılı Savunma (EKONDER)	Belge 176/Para. 10
Cevabi Yazı (İzmir Kamyoncular ve Kamyonetçiler Esnafı Odası)	Belge 177
Cevabi Yazı (İzmir Ticaret Odası)	Belge 180

- (5) 4054 sayılı Kanun'un "Delillerin Toplanması ve Tarafların Bilgilendirilmesi" başlıklı 44. maddesinin ikinci fıkrası; "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” hükmünü amirdir. Buna ek olarak aynı maddenin üçüncü fıkrasında yer alan; “*Kurul, tarafları bilgilendirmediği ve savunma hakkı vermediği konuları kararlarına dayanak yapamaz.*” hükmü ise, evrak ve bilgi verilmesinin savunma hakkının esasına ilişkin olduğunu göstermektedir.

- (6) 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. Buna ek olarak 2010/3 sayılı Tebliğ’in 6. maddesinde yer alan, “*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 diğer gizli bilgi içeren evrakın bu kapsamda yer almadığı ifade edilmiştir.

- (7) 2010/3 sayılı 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.”

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

- (8) Buna ek olarak, 2010/3 sayılı Tebliğ ile tarafların dosyaya erişim haklarının ne şekilde kullanılacağına dair de bir düzenleme getirilmiştir. İlgili Tebliğ’in “*Dosyaya giriş hakkının kullandırılması*” 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 kullandırılabilir.

(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.”

- (9) Madde metni değerlendirildiğinde, her ne kadar Tebliğ’in 6. maddesinde tarafların Kurum içi yazışmalara erişemeyeceği ifade edilmişse de, Tebliğ’in 7. maddesinde tanımlanan Kurum içi yazışmalara erişimin Tebliğ’in 10. maddesi çerçevesinde tamamen engellenmediği, ancak aklayıcı ya da suçlayıcı delil niteliği bulunan diğer Kurum içi yazışmaların Pişmanlık Yönetmeliği kapsamında yapılan başvurularda sunulan bilgiler ile benzer şekilde Kurum merkezinde incelenebileceğinin düzenlediği anlaşılmaktadır.

- (10) Tebliğ'in 6. maddesinin ikinci fıkrasının açık hükmü uyarınca, dosyaya giriş hakkı kapsamının dışında tutulan "ticari sır ve diğer gizli bilgiler" in kavram olarak ne ifade ettiği hususunda ise Tebliğ'in "*Ticari Sırların Belirlenmesi ve Gizli Tutulması*" başlıklı 12. maddesi yol gösterici olmaktadır. Anılan maddenin ilk fıkrasında ticari sır kavramı,

"teşebbüslerin faaliyet alanları ile ilgili olan ve gizli tutma iradesine sahip oldukları, yalnızca belirli ve kısıtlı bir kesim tarafından bilinen ve elde edilebilen, başta rakipleri olmak üzere üçüncü kişilere ve kamuya açıklanması halinde ilgili teşebbüsün ciddi zarar görme ihtimali bulunan her türlü bilgi ve belge"

şeklinde tanımlanmaktadır. Aynı maddenin ikinci fıkrasında ise nelerin ticari sır kategorisinde addedilebileceğiyle ilgili örnek kabilinden olmak üzere;

"Olayın ve teşebbüsün özelliklerine göre, teşebbüslerin iç kuruluş yapısı ve organizasyonu, malî, iktisadî, kredi ve nakit durumu, araştırma ve geliştirme çalışmaları, faaliyet stratejisi, hammadde kaynakları, üretim ve imalata ilişkin teknik bilgiler, fiyatlandırma politikaları, pazarlama taktikleri ve masrafları, pazar payları, toptancı ve perakendeci müşteri potansiyeli ve ağları, izne tâbi veya tâbi olmayan sözleşme bağlantıları gibi bilgi ve belgeler ticari sır olarak kabul edilebilir."

ifadesine yer verilmektedir.

- (11) Yukarıda genel hatlarıyla hukuki çerçevesi çizilen dosyaya giriş hakkı ve ticari sır normları ışığında değerlendirilecek belgelerin başında Belge 6, 7, 8, 9, 14, 36, 39, 146, 176 gelmektedir. Söz konusu belgeler, ARSLAN ile ilgili olarak düzenlenmiş evrak ya da elde edilmiş delil vasfını haiz olmadığından 2010/3 sayılı Tebliğ'in 6. maddesinde dosyaya giriş hakkı kapsamına girdiği belirtilen belgeler arasında yer almamaktadır. Bu nedenle ilgili belgelere erişim talebinin reddine karar verilmiştir.
- (12) Mevcut başvuru açısından üzerinde durulacak diğer husus ise; Belge 1, 4, 30, 31, 67, 177 ve 180'in erişime açılıp açılmayacağıdır. Söz konusu talebin 2010/3 sayılı Tebliğ kapsamında karşılanıp karşılanamayacağına yönelik yapılacak değerlendirmede öncelikli olarak anılan belgelerin Kurum içi yazışma niteliğinde olup olmadığı ve daha sonra eğer bu niteliği haiz ise teşebbüsü aklayıcı ya da suçlayıcı delil niteliği bulunup bulunmadığının tespit edilmesi gerekmektedir.
- (13) İlgili belgeler, 2010/3 sayılı Tebliğ'in 7. maddesi çerçevesinde Kurum içi yazışma kapsamına girmektedir. Buna ilaveten söz konusu belgelerin ARSLAN bakımından suçlayıcı veyahut aklayıcı delil niteliği bulunmamaktadır. Bu nedenle anılan belgelere erişim talebinin reddi sonucuna ulaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (14) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, Rekabet Kurulunun 27.12.2018 tarih ve 18-49/764-M sayılı kararı uyarınca yürütülen soruşturma kapsamında Arslan Nakliyat San ve Tic. A.Ş.'nin dosyaya giriş talebine ilişkin olarak;
- Belge 6, 7, 8, 9, 14, 36, 39, 146, 176'ya erişim talebinin, Arslan Nak. San. ve Tic. A.Ş. ile ilgili düzenlenmiş evrak ya da elde edilmiş delil niteliğinde olmamaları nedeniyle, reddine,
 - Belge 1, 4, 30, 31, 67, 177, 180'e erişim talebinin, aklayıcı veya suçlayıcı niteliği bulunmayan Kurum içi yazışma olmaları nedeniyle, reddine

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