

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-4-014
Karar Sayısı : 13-32/437-193
Karar Tarihi : 29.05.2013

(Özelleştirme)

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Kenan TÜRK, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ,
İsmail Hakkı KARAKELLE, Dr. Murat ÇETİNKAYA

B. RAPORTÖRLER: Hale GÜNDÜZ, Zeynep ŞENGÖREN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Özelleştirme İdaresi Başkanlığı
Ziya Gökalp Cad. No:80 06600 Kurtuluş/Ankara

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Kemerköy İskelesi ve iskele geri sahasında bulunan bazı taşınmazların 36 yıllığına işletme hakkının verilmesi yöntemiyle özelleştirilmesi kapsamında, söz konusu taşınmazların Har Enerji Yatırımları A.Ş. veya Ceynak Lojistik ve Tic. A.Ş.-Ceyport Terminal Lojistik ve Tic. A.Ş. Ortak Girişimi tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 15.05.2013 tarihinde giren bildirim üzerine düzenlenen 23.05.2013 tarih ve 2010-4-014/ÖN sayılı Özelleştirme Nihai İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; dosya konusu işlemin, 2013/2 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri için Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ" in 5. maddesi uyarınca 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) kapsamında izne tabi olmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Bildirim Konusu İşlem

- (4) Özelleştirme Yüksek Kurulu (ÖYK)'nin 03.12.2009 tarih ve 2009/66 sayılı kararı ile Kemerköy İskelesi ve İskele geri sahasında bulunan bazı taşınmazların işletme hakkının 36 yıllığına devrine ilişkin olarak, 1998/4 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ" (1998/4 sayılı Tebliğ) hükümleri çerçevesinde, T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı (ÖİB) tarafından yapılan ön bildirim başvurusu, 14.01.2010 tarih ve 428 sayılı ile Rekabet Kurumu kayıtlarına ulaşmış; anılan Tebliğ kapsamında 11.03.2010 tarih ve 10-22/307-M sayılı ile Kurul görüşü oluşturulmuştur.
- (5) Bu çerçevede, 15.03.2012 tarihinde yapılan başvuruda Kemerköy İskelesi'nin özelleştirilmesine ilişkin ÖYK'nin nihai devir kararında yer alması uygun görülen ilk üç teklifin sahipleri olan teşebbüslerin 1998/4 sayılı Tebliğ ile 2010/4 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) kapsamında değerlendirilmesi talep edilmiştir.
- (6) Söz konusu talebe yönelik hazırlanan 20.03.2013 tarih ve 2010-4-014/Öİ sayılı rapor 28.03.2013 tarihli Kurul toplantısında görüşülmüş ve işleme her üç teşebbüs içinde izin verilmesi karara bağlanmıştır.

13-32/437-193

Takiben ÖİB tarafından en son 15.05.2013 tarihinde yapılan başvuru ile söz konusu işleme ilişkin ihalede en yüksek 4. ve 5. teklifi veren Cey Grubu Ortak Girişimi ve Har Enerji Yatırımları A.Ş.'ye yönelik olarak izin talebinde bulunulmuştur.

G.2. Devredilen: Kemerköy İskelesi

- (7) Kemerköy İskelesi Muğla ili, Milas İlçesi Ören Beldesinin sahil bandında Kemerköy Termik Santrali'nin tam karşısında Türkevleri köyü, Yalnızkavak mevkiinde bulunmaktadır. İskele, Milas ilçesine 40 km., Ören beldesine 6 km., Milas havaalanına 60 km. mesafededir. 1987 yılında Kemerköy Elektrik Üretim Ticaret A.Ş. (KEAŞ)'ye ait santralin ağır makinelerinin ikmal ve gerek görülmesi halinde akaryakıt ihtiyacını karşılamak üzere inşa edilen İskele, KEAŞ'ın inşasından sonra kullanılmamış olup, halen faal durumda değildir.
- (8) Mart 2005 tarihinde hazırlanan tanıtım kitapçığına göre, iskele ve geri sahası 800 m uzunluğunda 6 m genişliğinde beton kaplı bir yolla Ören Türkevleri yoluna bağlı olup, şehirlerarası karayoluna asfalt bir yolla bağlıdır. İskele, Muğla iline 105 km., Milas ilçesine 40 km, en yakın yerleşim merkezine ise 2 km uzaklıktadır.
- (9) Yüzölçümü 3.871,55 m² olan İskele, toplam alanı 50.902,86 m² olan arsa üzerine kuruludur. Sabit iskele 85 m. uzunluğunda 10 m. genişliğinde beton irtibat yolu ile karaya bağlantısı olan, 20 m. genişliğinde 135,1 m. uzunluğunda "T" şeklinde bir iskeledir. İskele'nin batı ucunda Ro-Ro gemilerinin indirme boşaltma yapabileceği rampa inşa edilmiş olup, yine bu kısımda bu gemilerin bağlanabilmesi için, İskele'den daha açıkta iki adet betonarme bağlama platformu oluşturulmuştur. İskele su derinliği yaklaşık 12 metre olan İskele'ye uzunluk ve su derinliği kriterlerine göre tesise 20.000 DWT ve üzeri bir adet gemi ile 10.000 DWT ve üzeri bir adet Ro-Ro'nun aynı anda yanaşabileceği öngörülmekle birlikte, bölgenin özellikle kış aylarındaki iklim şartları iki geminin bir arada yanaşmasını zorlaştıracak niteliktedir.
- (10) İskelenin mevcut üstyapısı kapsamında yükleme ve boşaltma işlemlerinde kullanılabilecek herhangi bir makine-teçhizat (vinç, forklift, stacker vs) veya ekipman bulunmamakta, sadece bir adet idari bina ve bir adet giriş binası bulunmaktadır.

G.3. Teklif Sahipleri

G.3.1. CEY Grubu Ortak Girişimi (CEY Grubu)

- (11) CEY Grubu, Ceynak Lojistik ve Ticaret A.Ş. (Ceynak) ve Ceyport Terminal Lojistik ve Ticaret A.Ş. (Ceyport) firmalarınca oluşturulmuş olup, yine bu şirketler tarafından kontrol edilmektedir. Aşağıdaki tabloda ortak girişimin hissedarlık yapısına yer verilmektedir:

Tablo 1: CEY Grubu Ortak Girişimin Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	Hisse Oranı (%)
Ceyport	(.....)
Ceynak	(.....)
Ali Avcı	(.....)
Mehmet Berzan Avcı	(.....)
Lerzan Avcı	(.....)
Toplam	100

- (12) Ortak girişimin hissedarlarından Ceynak bir lojistik şirketi olup bu kapsamda nakliyeden, depolamaya ve antrepo işletmeciliğine, liman hizmetlerinden kent temizliği hizmetlerine değişen bir yelpazede hizmet vermektedir. Sahip olduğu lojistik terminallerinde ise emtiaların depolanması, paketlenmesi, gümrüklenmesi, nakliyesi ve elleçlemesi vb. hizmetler vermektedir.

13-32/437-193

- (13) Öte yandan Ceynak, 36 yıllığına işletme hakkını devraldığı Samsun Limanı'nda, kurucu ortak olduğu Samsunport Samsun Uluslararası Liman İşletmeciliği A.Ş. (Samsunport) vasıtasıyla liman hizmetleri; Türkiye Denizcilik İşletmelerinden (TDİ) aldığı ihale ile de TDİ Tekirdağ Limanı'nda yük tahmil ve tahliye hizmeti vermektedir.
- (14) Ortak girişimin çoğunluk hissesinin sahibi olan Ceyport ise Ceynak'ın TDİ Tekirdağ Limanı'nda üstlendiği yük tahmil ve tahliye işlemlerinde alt yüklenici olarak hizmet vermektedir. Aşağıdaki tablolarda sırasıyla Ceynak ve Ceyport hissedarlık yapılarına yer verilmektedir.

Tablo 2: Ceynak Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	Hisse Oranı (%)
Ali Avcı	(.....)
Diğer	(.....)
Toplam	100

Tablo 3: Ceyport Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	Hisse Oranı (%)
Ali Avcı	(.....)
Diğer	(.....)
Toplam	100

- (15) Ceynak'ın 2011 yılı cirosu (.....) TL; Ceyport'un 2011 yılı cirosu ise (.....) TL olarak bildirilmiştir.

G.3.2. Har Enerji Yatırımları A.Ş. (Har Enerji)

- (16) Halihazırda faaliyeti bulunmayan Har Enerji, başta enerji olmak üzere her türlü altyapı yatırımları geliştirmek, gerçekleştirmek, işletmek ve bunlarla ilgili faaliyetlerde bulunmak amacıyla 2012 yılında kurulmuştur. Har Enerji hisselerinin tamamı Enera Altyapı Madencilik ve Enerji Yatırımları A.Ş. (Enera)'ye aittir. Aşağıdaki tabloda Enera hissedarlık yapısına yer verilmektedir.

Tablo 4: Enera Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	Hisse Oranı (%)
Arz Enerji Yatırımları A.Ş.	(.....)
Ali Murat Korkmaz	(.....)
Diğer	(.....)
Toplam	100

G.4. İlgili Pazar

- (17) Dosya mevcudu bilgiler çerçevesinde, ilgili ürün pazarı "liman hizmetleri" olarak tespit edilmiştir. Öte yandan, sonuç itibarıyla önemli bir değişiklik yaratmayacağından, İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz'un 20. maddesi doğrultusunda ilgili coğrafi pazar tanımı yapılmamıştır.

G.5. Değerlendirme

- (18) Bildirim konusu işlem; ÖYK'nın 03.12.2009 tarih ve 2009/66 sayılı kararı ile özelleştirme kapsam ve programına alınan Kemerköy Limanı'nın 36 yıl süreyle "işletme hakkının verilmesi" yöntemiyle özelleştirilmesidir. Bu bilgilere göre, 2013/2 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi hükmü uyarınca anılan işlem mezkur Tebliğ hükümlerine tabidir.
- (19) Öte yandan, 1998/5 sayılı Tebliğ ile değişik 1998/4 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinde "... bir teşebbüsün ortaklık paylarının ya da diğer hak ve araçların tümünün veya bir kısmının

teşebbüsün üzerindeki kontrolü değiştirecek ya da karar organlarını etkileyecek şekilde yahut mal veya hizmet üretimine yönelik birimlerin özelleştirme yolu ile her türlü devrinin bu Tebliğ hükümlerine tabi olduğu” hükme bağlanarak Tebliğ’in kapsamı belirlenmiştir. Ayrıca, Tebliğ’in “Ön Bildirime Tabi Özelleştirme Yolu ile Devralmalar” başlıklı 3. maddesine göre;

- (20) *“Bu Tebliğ kapsamındaki özelleştirme yolu ile devralma işlemlerinde; özelleştirilecek teşebbüs ya da mal veya hizmet üretimine yönelik birimin ilgili ürün piyasasındaki pazar payının %20’yi veya cirosunun 20 trilyon Türk Lirasını aşması ya da bu eşikler aşılmaya bile özelleştirilecek teşebbüsün hukuki veya fiili imtiyazlara sahip olması halinde... Rekabet Kurulu Görüşünün alınması zorunludur...”*

Bu Tebliğ anlamında hukuki ya da fiili imtiyaz; Özelleştirme Yüksek Kurulu tarafından oluşturulacak, devletin sahip olacağı imtiyazlı hak ve paylara ilişkin hükümler saklı kalmak kaydı ile, özelleştirilecek teşebbüsün kamu kuruluşu olmasından kaynaklanan, bir kanun veya sair hukuki düzenlemeye dayanan ya da fiilen oluşmuş, ilgili ürün piyasasında faaliyet gösteren diğer teşebbüslerin sahip olmadığı veya olamayacağı beklenen tekel hakkı da dahil tüm ayrıcalıkları ifade eder. ...”

Anılan hüküm uyarınca, özelleştirme yolu ile devralma işlemlerinin ön bildirim tabi olmasının koşulu, maddede belirtilen pazar payı veya ciro eşiklerinin aşılması ya da bu eşikler aşılmaya bile özelleştirilecek teşebbüsün hukuki veya fiili imtiyazlara sahip olmasıdır.

- (21) Bu kapsamda, limanların doğaları gereği ayrıcalıklı konumda bulunmaları, buna bağlı olarak kendi hinterlandları (artalan) bakımından yüksek pazar payları elde etmeleri, ayrıca genelde ayrıcalıklı konumlarından ve sunulan hizmetin doğasından kaynaklanan sebeplerle römorkaj ve kılavuzluk hizmetleri alanlarında da tekel konumunda bulunmaları dolayısıyla, liman özelleştirmelerinin genel itibarıyla imtiyaz devri niteliği taşıdıkları söylenebilir. Ayrıca bildirim konusu İskele’nin sahip olduğu geniş arsa saha fiili bir imtiyaz oluşturduğundan, ihalede en yüksek ilk üç teklifi veren firmalara ilişkin olarak Kurumumuza yapılan başvuru değerlendirilirken, söz konusu işlemin 1998/4 sayılı Tebliğ kapsamında ön bildirim tabi bir işlem olduğu belirtilmiştir.
- (22) Ancak geçen sürede 2013/2 sayılı “Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri için Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ” 18.04.2013 tarihli Resmi Gazete’de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir. Yürürlüğe giren Tebliğ’in “Ön bildirim tabi özelleştirme yolu ile devralmalar” başlıklı 3. maddesinde, *“Bu Tebliğ kapsamındaki özelleştirme yolu ile devralma işlemlerinde; özelleştirilecek teşebbüs ya da mal veya hizmet üretimine yönelik birimin cirosunun 30 milyon Türk Lirasını aşması halinde, ihale şartlarının kamuoyuna duyurulmasından önce, Rekabet Kurumuna ön bildirimde bulunularak, rekabetçi bir yaklaşımı ile özelleştirme sonucu pazarda ortaya çıkacak sonuçlara ilişkin genel ve 4054 sayılı Kanunun 7 nci maddesi kapsamında ortaya çıkabilecek mahzurlara ilişkin spesifik unsurlara ilişkin değerlendirmeleri içerecek ve bu konularda ihale şartnamesinin hazırlığına esas olacak Rekabet Kurulu görüşünün alınması zorunludur. ...”* hükmü yer almaktadır.
- (23) Bu çerçevede, bildirim tamamlanmış tarih olan 15.05.2013 tarihi itibarıyla geçerli olan mevzuat hükümleri uyarınca, devre konu Kemerköy liman sahasının cirosunun bulunmaması nedeniyle, bildirim yapılan işleminin ön bildirim tabi olmadığı; dolayısıyla 2013/2 sayılı Tebliğ’in 5. maddesi uyarınca özelleştirme işleminin hukuki geçerlilik kazanabilmesi için Kurul izninin alınmasına ihtiyaç bulunmadığı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

(24) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, Kemerköy İskelesi ve İskele geri sahasında bulunan bazı taşınmazların mülkiyetinin 36 yıl süre ile "işletme hakkının verilmesi" yöntemiyle özelleştirilmesi işlemi kapsamında söz konusu taşınmazların;

- Har Enerji Yatırımları A.Ş. veya

- Ceynak Lojistik ve Tic. A.Ş. - Ceyport Terminal Lojistik ve Tic. A.Ş. Ortak Girişimi

tarafından devralınması işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2013/2 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ" kapsamında olduğuna, ancak aynı Tebliğ'in 5. maddesi uyarınca izne tabi olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.