

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2005/9694
Karar No : 2008/1668

Davacı : PSA-Akfen Konsorsiyumu

Vekili : Av. Dr. H. Ercüment Erdem

Şehit Nevres Bulv. No:10 Deren Plaza Kat:7 Montrö/İZMİR

Davalı : Rekabet Kurumu

Bilkent Plaza B-3 Blok Bilkent/ANKARA

Vekili : Av. Ayperi Samantır, aynı adreste

Davalı Yanında Müdahil : Limar Liman İşletmeleri A.Ş.

Vekilleri : Av. Tayfun Aktaş, Av. Eser Gültekin

Kervangeçmez Sok. 11 Birlik Apt. B Blok Kat:2 D:6

Mecidiyeköy/İSTANBUL

İstemin Özeti : T.C. Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü'ne ait İskenderun Limanı'nın 36 yıllığına işletme hakkının verilmesi yöntemiyle özelleştirmesine izin verilmesi talebiyle yapılan başvuru üzerine; PSA-Akfen Ortak Girişim Grubu'nun Mersin Limanı İşletme hakkını devralması halinde, aynı coğrafi pazarda yer alan İskenderun Limanı'nın işletme hakkını da devralmasının, hâkim durumun daha da güçlendirilmesi sonucunda rekabetin önemli ölçüde azalması riskini ortaya çıkaracağından, sözü edilen gruba İskenderun Limanı işletme hakkının devredilmesine izin verilmemesi, buna karşın Limar Liman İşletmeleri A.Ş.'nin ilgili coğrafi pazarda herhangi bir faaliyetinin olmaması nedeniyle, hâkim durum yaratılması veya hâkim durumun güçlendirilmesi riski meydana gelmeyeceğinden, Limar Liman İşletmeleri A.Ş.'ne İskenderun Limanı'nın işletme hakkının devredilmesine izin verilmesi yolunda alınan Rekabet Kurulu'nun 20.10.2005 tarih ve 05-70/967-261 sayılı kararının; dava konusu kararın eksik incelemeye dayalı olarak alındığı, Kurul kararının, Rekabet Kurulu tarafından verilen öngörüyle ve İskenderun Limanı İhale Şartnamesi hükümleriyle çeliştiği, karardaki ilgili pazar tespitinin hatalı olduğu, İskenderun Limanı'nın işletme hakkının davacı tarafından devralmasının rekabete aykırılık taşımayacağı, izin verilen devir işlemiyle dikey bütünleşmeye yol açılacağı, rekabetin bu şekilde sınırlandırılacağı belirtilerek iptali istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : Dava konusu Kurul kararıyla tüm hususların ayrıntılı bir biçimde incelendiği, davacının Rekabet Kurulu görüşü ile dava konusu karar arasında çelişki olduğu iddiasının mesnetsiz olduğu, pazarın tespitinde hukuka aykırı bir yön bulunmadığı, Kurul kararında yapılan değerlendirmeler ve tespitler çerçevesinde, Limar Liman İşletmeleri A.Ş.'nin İskenderun Limanı işletme hakkını devralması durumunda, işlemin 4054 sayılı Kanun kapsamında rekabetin önemli ölçüde kısıtlanmayacağı sonucuna ulaşıldığı belirtilerek, davanın reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

Davalı İdare Yanında Davaya Katılan Limar Liman İşletmeleri A.Ş.'nin Savunmasının Özeti : Dava konusu Rekabet Kurulu kararının 4054 sayılı Kanun'a aykırı bir yönü bulunmadığından, davanın reddine karar verilmesi gerektiği savunulmaktadır.

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2005/9694
Karar No : 2008/1668

Danıştay Tetkik Hâkimi Ahmet EĞERCİ'nin Düşüncesi : İskenderun Limanı'nın özelleştirilmesi amacıyla ihaleye çıkarılması işleminin ve ihalenin Dairemiz kararlarıyla iptal edilmesi karşısında, dava konusu Rekabet Kurulu kararının dayanağı kalmamıştır.

Açıklanan nedenle, dava konusu Rekabet Kurulu kararının iptaline karar verilmesi gerektiği düşünülmüştür.

Danıştay Savcısı Mehmet KARAOĞLU'nun Düşüncesi : Dava; T.C. Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü'ne ait İskenderun Limanı'nın 36 yıllığına işletme hakkının verilmesi yöntemiyle özelleştirmesine izin verilmesi talebiyle yapılan başvuru üzerine; PSA-Akfen Ortak Girişim Grubu'nun Mersin Limanı İşletme hakkını devralması halinde, aynı coğrafi pazarda yer alan İskenderun Limanı'nın işletme hakkını da devralmasının, hâkim durumun daha da güçlendirilmesi sonucunda rekabetin önemli ölçüde azalması riskini ortaya çıkaracağından, sözü edilen gruba İskenderun Limanı işletme hakkının devredilmesine izin verilmemesi, buna karşın Limar Liman İşletmeleri A.Ş.'nin ilgili coğrafi pazarda herhangi bir faaliyetinin olmaması nedeniyle, hâkim durum yaratılması veya hâkim durumun güçlendirilmesi riski meydana gelmeyeceğinden, Limar Liman İşletmeleri A.Ş.'ne İskenderun Limanı'nın işletme hakkının devredilmesine izin verilmesi yolunda alınan Rekabet Kurulu'nun 20.10.2005 tarih ve 05-70/967-261 sayılı kararının iptali istemiyle açılmıştır.

1998/4 sayılı Tebliğin 5. maddesinde, Rekabet Kurumu'na ön bildirimde bulunulması zorunlu olan özelleştirme yolu ile devralma işlemlerinde ve ön bildirimde tabi olmamakla birlikte bu Tebliğ kapsamında olan özelleştirme yolu ile devralma işlemi taraflarının ilgili ürün piyasasındaki toplam pazar paylarının %25'i veya cirolarının 25 trilyon Türk Lirasını aşması halinde; devralma işlemlerinin hukuki geçerlilik kazanabilmeleri için Rekabet kurulu'ndan izin alınmasının zorunlu olduğu, 6. maddesinde ise, Rakabet Kurumu'na izin başvurusunun ihale işleminin sonuçlanmasından sonra ve fakat Özelleştirme Yüksek Kurulu'nun özelleştirilecek teşebbüs ya da mal veya hizmet üretimine yönelik birimin nihai devir işlemine ilişkin kararından önce, Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın Özelleştirme Yüksek Kurulu'na sunacağı Özelleştirme Yüksek Kurulu karar taslağında yer alacak her teklif sahibi için bağımsız dosyalar şeklinde yapılacağı hükme bağlanmıştır.

Dava dosyasının incelenmesinden, yukarıda anılan Tebliğin 5. maddesi kapsamında olan T.C. Devlet demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü'ne ait İskenderun Limanının 36 yıllığına işletme hakkının verilmesi yöntemiyle özelleştirilmesi amacıyla yapılan ihalenin sonuçlandığından bahisle, devir işleminin hukuki geçerlik kazanabilmesi için gerekli olan iznin verilmesi istemiyle Başbakanlık Özleştirme İdaresi Başkanlığı'nca yapılan başvuru üzerine dava konusu işlemin tesis edildiği anlaşılmaktadır.

Dava konusu işlemde önce tesis edilen, İskenderun Limanı'nın 36 yıl süre ile "İşletme Hakkı Verilmesi" yöntemiyle özelleştirilmesi amacıyla ihaleye çıkarılmasına ilişkin Başbakanlık Özleştirme İdaresi Başkanlığı kararı ile 09.09.2005 tarihinde yapılan ihalenin iptali istemiyle açılan davalar sonucunda Danıştay Onüçüncü Dairesinin 20.11.2006 tarih ve

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2005/9694
Karar.No : 2008/1668

E:2005/7997 K:2006/4380; 27.11.2006 tarih ve E:2005/9484, K:2006/4475 sayılı kararlarıyla, ihaleye çıkarılma kararının ve ihalenin iptaline karar verilmiş olup; bu durumda iptal edilen bu işlemlere dayanılarak tesis edilen dava konusu işlemin hukuki dayanağı kalmamıştır.

Açıklanan nedenlerle dava konusu Rekabet Kurulu Kararının iptaline karar verilmesinin uygun olacağı düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce duruşma için önceden belirlenen 29.01.2008 tarihinde davacı vekili Av. Dr. H. Ercüment Erdem'in, davalı Rekabet Kurumu vekili Av. Ayperi Samantır'ın geldiği, davalı yanında müdahil Limar Liman İşletmeleri A.Ş. adına gelen olmadığı, Danıştay Savcısı'nın hazır bulunduğu görülmekle açık duruşmaya başlandı. Taraflara usulüne uygun söz verilip dinlendikten ve Danıştay Savcısı'nın düşüncesi alındıktan sonra, taraflara son kez söz verilip duruşma tamamlandı. Dava dosyası incelenip, gereği görüldü;

Dava, T.C. Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü'ne ait İskenderun Limanı'nın 36 yıllığına işletme hakkının verilmesi yöntemiyle özelleştirmesine izin verilmesi talebiyle yapılan başvuru üzerine; PSA-Akfen Ortak Girişim Grubu'nun Mersin Limanı İşletme hakkını devralması halinde, aynı coğrafi pazarda yer alan İskenderun Limanı'nın işletme hakkını da devralmasının, hâkim durumun daha da güçlendirilmesi sonucunda rekabetin önemli ölçüde azalması riskini ortaya çıkaracağından, sözü edilen gruba İskenderun Limanı işletme hakkının devredilmesine izin verilmemesi, buna karşın Limar Liman İşletmeleri A.Ş.'nin ilgili coğrafi pazarda herhangi bir faaliyetinin olmaması nedeniyle, hâkim durum yaratılması veya hâkim durumun güçlendirilmesi riski meydana gelmeyeceğinden, Limar Liman İşletmeleri A.Ş.'ne İskenderun Limanı'nın işletme hakkının devredilmesine izin verilmesi yolunda alınan Rekabet Kurulu'nun 20.10.2005 tarih ve 05-70/967-261 sayılı kararının iptali istemiyle açılmıştır.

1998/4 sayılı Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğin 5. maddesinde, Rekabet Kurumu'na ön bildirimde bulunulması zorunlu olan özelleştirme yolu ile devralma işlemlerinde ve ön bildirimde tabi olmamakla birlikte bu Tebliğ kapsamında olan özelleştirme yolu ile devralma işlemi taraflarının ilgili ürün piyasasındaki toplam pazar paylarının %25'i veya cirolarının 25 trilyon Türk Lirasını aşması halinde; devralma işlemlerinin hukukî geçerlilik kazanabilmeleri için Rekabet Kurulu'ndan izin alınmasının zorunlu olduğu, 6. maddesinde ise, Rekabet Kurumu'na izin başvurusunun, ihale işleminin sonuçlanmasından sonra ve fakat Özelleştirme Yüksek Kurulu'nun özelleştirilecek teşebbüs ya da mal veya hizmet üretimine yönelik birimin nihai devir işlemine ilişkin kararından önce, Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın Özelleştirme Yüksek Kurulu'na sunacağı Özelleştirme Yüksek Kurulu karar taslağında yer alacak her teklif sahibi için bağımsız dosyalar şeklinde yapılacağı hükme bağlanmıştır.

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2005/9694
Karar No : 2008/1668

Dosyanın incelenmesinden, yukarıda anılan Tebliğin 5. maddesi kapsamında olan T.C. Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü'ne ait İskenderun Limanı'nın 36 yıllığına işletme hakkının verilmesi yöntemiyle özelleştirilmesi amacıyla yapılan ihalenin sonuçlandığından bahisle, devir işleminin hukukî geçerlik kazanabilmesi için gerekli olan izin verilmesi istemiyle Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nca yapılan başvuru üzerine dava konusu kararın alındığı, bir başka anlatımla Tebliğin 6. maddesine göre, ihale işleminin sonuçlanmasından sonra Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nca yapılan başvuru sonucunda dava konusu işlemin tesis edildiği anlaşılmaktadır.

Ancak, dava konusu işlemde önce tesis edilen, İskenderun Limanı'nın 36 yıl süre ile "İşletme Hakkı Verilmesi" yöntemiyle özelleştirilmesi amacıyla ihaleye çıkarılmasına ilişkin Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı kararı ile 09.09.2005 tarihinde yapılan ihalenin iptali istemiyle açılan davalar sonucunda, Dairemizin 20.11.2006 tarih ve E:2005/7997, K:2006/4380; 27.11.2006 tarih ve E:2005/9484, K:2006/4475 sayılı kararlarıyla; ihaleye çıkarılma kararının ve ihalenin iptaline karar verilmiş, temyiz de edilmeyerek kesinleşmiştir.

Bu durumda, İskenderun Limanı'nın özelleştirilmesi amacıyla ihaleye çıkarılması işleminin ve ihalenin yargı kararlarıyla iptal edilmesiyle, Rekabet Kurulu'nca özelleştirme yoluyla devir işlemine verilen izin, hukuken dayanağını yitirmiş bulunması karşısında, iptal edilen bu işlemlere dayanılarak tesis edilen işlemin de hukukî dayanağı kalmamıştır.

Açıklanan nedenlerle, 20.10.2005 tarih ve 05-70/967-261 sayılı Rekabet Kurulu kararının iptaline, aşağıda dökümü gösterilen 138,10-YTL yargılama giderinin davalı idareden alınarak davacıya; yürürlükte bulunan Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca davacı vekili için takdir olunan 1.100,00-YTL avukatlık ücretinin de davalı idareden alınarak davacı vekiline verilmesine 29.01.2008 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Faruk	Ali	Orhun	Suna	Turan
ÖZTÜRK	ÖZTÜRK	YET	TÜRKOĞLU	KARAKAYA

YARGILAMA GİDERLERİ :

Toplam Harç : 58,10-YTL
Posta Gideri : 80,00-YTL
TOPLAM : 138,10-YTL