

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

Davacı ve Yürütmenin Durdurulmasını İsteyen : 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 yılığına 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 ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

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 yürütülmesinin durdurulması isteminin kabulü gerektiği düşünülmüştür.

Danıştay Savcısı Gülen AYDINOĞLU'nun Düşüncesi : Yürütmenin durdurulmasına karar verilebilmesi için, 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanununun 27 nci maddesinde öngörülen koşulların gerçekleşmediği anlaşıldığından, istemin reddi gerekeceği düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce Tetkik Hâkiminin açıklamaları dinlendikten ve 2577 Sayılı Yasa'nın 27 nci maddesi uyarınca dosyadaki belgeler incelendikten sonra işin gereği görüşüldü:

Dava, T.C. Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü'ne ait İskenderun Limanı'nın 36 yılığına 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

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

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 bulunulması 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, 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.

Dosyanın incelenmesinden, yukarıda anılan Tebliğin 5. maddesi kapsamında olan T.C. Devlet Demiryolları İşletmesi Genel Müdürlüğü'ne ait İskenderun Limanı'nın 36 yılına işletme hakkının verilmesi yöntemiyle özelleştirilmesi amacıyla yapılan ihalenin sonuçlandığından bahisle, devir işleminin hukuki geçerlik kazanabilmesi için gerekli olan iznin 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 verilmiştir.

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

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

Açıklanan nedenle 2577 sayılı Kanun'un 27. maddesindeki koşulların birlikte olduğu anlaşıldığından, Rekabet Kurulu'nun 20.10.2005 tarih ve 05-70/967-261 sayılı kararının dava sonuçlanıncaya kadar yürütülmesinin durdurulmasına 27.11.2006 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Faruk	Z.Ayla	Ali	Orhun	Turan
ÖZTÜRK	PERKTAŞ	ÖZTÜRK	YET	KARAKAYA

