

T.C.

**DANIŞTAY**  
**İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU**

Esas No : 2012/452  
Karar No : 2014/3408



**REKABET KURUMU**  
Tarih : 18.05.2015  
Sayı : 2528

**Temyiz Eden (Davalı)**

Rekabet Kurumu

Bilkent Plaza B-3 Blok - Bilkent/Ankara

**Vekili**

: Av. Nagehan Özseyhan - aynı adreste -

**Karşı Taraf (Davacı)**

: Türkiye Petrolleri Rafinerileri A.Ş. - Körfez/KOCAELİ

**Vekili**

: Av. Seyran Arslan - aynı adreste -

**İstemin Özeti**

: Danıştay Onüçüncü Dairesinin 06/12/2011 günlü, E:2008/11678, K:2011/5610 sayılı kararının, temyizden incelenerek bozulması, davalı idare tarafından istenilmektedir.

**Savunmanın Özeti**

: Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen kararın usul ve hukuka uygun bulunduğu ve temyiz dilekçesinde öne sürülen nedenlerin, kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığı belirtilerek temyiz isteminin reddi gerektiği savunulmaktadır.

**Danıştay Tetkik Hakimi**

: Tuğba Demirel Akar

**Düşüncesi**

: Temyiz isteminin reddi ile Daire kararının onanması gerektiği düşünülmektedir.

**TÜRK MİLLETİ ADINA**

Hüküm veren Danıştay İdari Dava Daireleri Kurulunca dosya incelendi, gereği görüldü:

Dava; TÜPRAŞ'ın özelleştirilmesi hakkındaki 21/10/2005 günlü, 05-71/981-270 sayılı Kurul kararında getirilen "3 yıl boyunca LPG şirketlerinin doğrudan ithalat yapabilmesine imkân tanıyacak şekilde TÜPRAŞ Aliğa Tesislerinin bu şirketlerin kullanımına açılması koşulu"na bağlı olan 3 yıllık sürenin, "inşaat çalışmaları tamamlanarak, tesis kullanılabilir hale gelinceye kadar" uzatılmasına ilişkin Rekabet Kurulu'nun 20/06/2008 günlü, 08-40/537-202 sayılı kararının iptali istemiyle açılmıştır.

Danıştay Onüçüncü Dairesinin 06/12/2011 günlü, E:2008/11678, K:2011/5610 sayılı kararıyla; TÜPRAŞ'ın özelleştirilmesine izin verilmesine ilişkin 21/10/2005 günlü, 05-71/981-270 sayılı Rekabet Kurulu kararında; TÜPRAŞ'ın Koç-Shell Ortak Girişim Grubu tarafından devralınması sonucunda LPG piyasasında ortaya çıkabilecek rekabet problemlerinin giderilebilmesi için, üç yıl boyunca LPG şirketlerinin doğrudan ithalat yapabilmesine olanak tanıyacak şekilde TÜPRAŞ Aliğa Rafinerisi'ndeki ithalat altyapısının dağıtım şirketlerinin kullanımına doğrudan açılması koşulunun getirildiği, bu süre içerisinde Milangaz'ın tek başına, piyasadaki diğer şirketlerden olan Aygaz, İpragaz ve Pegagaz'ın ise, yaptıkları ortaklık ile ithalata yönelik alt yapı kurma çalışmalarını sürdürdüğü, Milangaz'ın, tesis kurma çalışmaları aşamasında mülkiyeti ve intifa hakkı davacıya ait olan taşınmaz içerisinde kazı çalışması yaparak LPG boru hattı döşediğinin tespit edilmesi üzerine, Aliğa Asliye Hukuk Mahkemesi tarafından 24/10/2007 günlü, E:2007/128 D. İş. sayılı ihtiyati tedbir kararının verildiği ve ayrıca aynı Mahkemenin 2007/401 esasına kayden haksız el atmanın önlenmesi davası açıldığı, bunun üzerine de şikâyetçi Milangaz tarafından TÜPRAŞ'ın yaptığı bu engellemeler sonucu söz konusu inşaatın verilen sürede bitirilmesinin olanaksız halde geldiği belirtilerek, verilen sürenin uzatılması ve TÜPRAŞ hakkında soruşturma açılmasının istenildiği, konunun incelenmesi sonucu düzenlenen ilk inceleme raporu üzerine de, boru hatlarının döşenmekte olduğu arazilerin mülkiyeti

T.C.

**DANIŞTAY**

**İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU**

**Esas No : 2012/452**

**Karar No : 2014/3408**

ve kullanım esaslarına ilişkin söz konusu davaların yasalar çerçevesinde sürmekte olduğu, bu durumun 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesi ile bağlantılı olarak değerlendirilmesinin yerinde olmadığı kanaatine varıldığı, bununla birlikte, Milangaz'ın LPG ithalatına yönelik altyapı kurma çalışmalarının çeşitli sebeplerle engellenmesinin, şirketin kendisine ait ithalat altyapısının tamamlanmasını geciktireceği, dolayısıyla Kurulun getirmiş olduğu koşula duyulan gereksinimin uzamasına neden olacağı, mevcut koşullar altında, söz konusu yatırımın ne zaman tamamlanacağı hususunun belirsiz hale geldiği ve Milangaz açısından altyapının kısa dönemde tamamlanmasının hukuki nedenlerle mümkün olmadığı, TÜPRAŞ'ın özelleştirilmesine ilişkin Rekabet Kurulu kararında getirilen koşuldaki amaç dikkate alınarak, ilgili karardaki 3 yıllık sürenin Milangaz'ın söz konusu boru hattı inşaatlarının bitimine kadar uzatılması gerektiği sonucuna ulaşıldığı belirtilerek; dava konusu işlemler, üç yıllık sürenin uzatıldığı anlaşılmış olup, bu durumda, TÜPRAŞ'ın açtığı davaların, yasal bir hakkın kullanılması niteliğinde olduğu, hâkim durumun kötüye kullanılması çerçevesinde değerlendirilmesine hukuken olanak bulunmadığı, şikâyetçi şirketin verilen üç yıllık süre içinde tesisini bitirmemesinin kusurunun TÜPRAŞ'a yüklenerek belirlenen üç yıllık sürenin inşaat bitirilip tesis kullanılabilir hale gelinceye kadar uzatılmasında hukuka uyarlık görülmediği, ayrıca, bu uzatma TÜPRAŞ için getirilen koşulu öngörülmez hale getireceğinden, özelleştirmeye izin verilmesine ilişkin Kurul kararının amacına da uygun bulunmadığı gerekçesiyle dava konusu işlemin iptaline karar verilmiştir.

Davalı idare, anılan kararı temyiz etmekte ve bozulmasını istemektedir.

Temyiz edilen kararla ilgili dosyanın incelenmesinden; Danıştay Onüçüncü Dairesince verilen kararın usul ve hukuka uygun bulunduğu, dilekçede ileri sürülen temyiz nedenlerinin kararın bozulmasını gerektirecek nitelikte olmadığı anlaşıldığından, davalı idarenin temyiz isteminin reddine, Danıştay Onüçüncü Dairesinin 06/12/2011 günlü, E:2008/11678, K:2011/5610 sayılı kararının ONANMASINA, kararın tebliğ tarihini izleyen 15 (onbeş) gün içinde karar düzeltme yolu açık olmak üzere, 03/11/2014 gününde esasta oybirliği, gerekçede oyçokluğu ile karar verildi.

**Başkan**  
Namık Kemal  
ERGANİ

**Üye**  
Nüket  
YOKLAMACIOĞLU

**Üye**  
İbrahim  
BERBEROĞLU

**Üye**  
Nalan  
TERZİ

**Üye**  
Kadir  
ÖZKAYA

**Üye**  
Ali İhsan  
ŞAHİN

**Üye**  
İbrahim  
ALİUSTA

**Üye**  
Halil  
ÇIRAK

**Üye**  
Mustafa  
GÖKÇEK

**Üye**  
Vahit  
BEKTAŞ

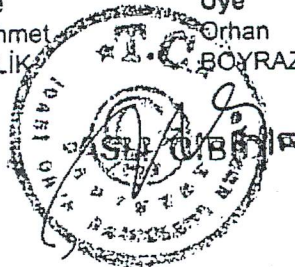
**Üye**  
Hasan  
GÜZELER  
(X)

**Üye**  
Mehmet  
ÇELİK

**Üye**  
Orhan  
BOYRAZ

**Üye**  
Abdülkadir  
ATALIK

**Üye**  
Yalçın  
EKMEKÇİ





T.C.

DANIŞTAY

İDARİ DAVA DAİRELERİ KURULU

Esas No : 2012/452

Karar No : 2014/3408

### KARŞI OY

X- Özelleştirilmesi nedeniyle TÜPRAŞ'ın Koç-Shell Ortak Girişim Grubu'na devredilmesinin TÜPRAŞ'ın hakim durumunun güçlendirilmesi nedeniyle rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun meydana gelmemesi için; 21/10/2005 günlü, 05-71/981-270 sayılı Rekabet Kurulu kararı ile, devir izni için öngörülen "İzmir Rafinerisinde yer alan LPG ithaline yönelik tesislerin, PROTOKOL çerçevesinde yürütülen uygulamaya ilave olarak dağıtım şirketlerinin doğrudan ithalat yapabilmelerine de olanak tanıyacak şekilde kullanıma açılması" şartı için öngörülen 3 yıllık sürenin; dolması üzerine verilen devir izninin; öngörülen şartla gerçekleşmesi amaçlanan hususların gerçekleşip gerçekleşmediği; devir nedeniyle TÜPRAŞ'ın hakim durumunun güçlenmesinin sakıncalarının ortadan kalkıp kalkmadığı ve hukuki sebeplerin varlığı halinde, belirli bir süre verilerek tekrar uzatılması öngörülebilir. Ancak iptali istenilen; 20/06/2008 günlü, 08-04/537-302 sayılı Rekabet Kurulu kararıyla TÜPRAŞ'ın Koç-Shell Ortak Girişim Grubu'na devredilmesine izin verilebilmesi için öngörülen şartın; belirli bir süre öngörülmesizin, şartla amaçlanan LPG şirketlerinin ithalata yönelik alt yapı oluşturmak için yaptıkları inşaat çalışmaları tamamlanarak tesislerin kullanılabilir hale gelinceye kadar uzatılması belirsizlik oluşturacağından dava konusu kararda bu yönüyle hukuka uyarlık bulunmamaktadır.

Dava konusu karar yukarıda açıklanan nedenlerle iptali gerektiğinden temyize konu Daire kararının yukarıda belirtilen gerekçeyle onanması gerektiği görüşüyle çoğunluk kararına gerekçe yönünden katılmıyorum.

Üye  
Hasan  
GÜZELER

