

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2008-1-120 (Devralma)  
Karar Sayısı : 08-57/919-367  
Karar Tarihi : 9.10.2008

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

10

**Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI  
**Üyeler** : M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN,  
Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE

**B. RAPORTÖRLER** : Fatma Yeşim AKCOLLU, Metin PEKTAŞ, Şamil PİŞMAF

**C. BİLDİRİMDE  
BULUNAN**

20

: EWE Enerji A.Ş.  
Temsilcisi: Av. Nilgün Serdar ŞİMŞEK  
BJK Plaza Süleyman Seba Cad. B Blok No:48 Kat:9  
Akaretler Beşiktaş/İstanbul

**D. TARAFLAR**

30

: - EWE Enerji A.Ş.  
Çayiryolu 5 Bay Plaza Kat: 6 34753 İçerenköy/İstanbul  
- Çalık Enerji ve Sanayi Ticaret A.Ş.  
Zekai Gümüşi Mah. Fevzi Çakmak Cad. No:46  
Emek/Bursa  
- Çalık Gaz Dağıtım Hizmetleri Sanayi ve Ticaret A.Ş.  
Büyükdere Cad. No:163 34394 Esentepe Şişli/İstanbul

**E. DOSYA KONUSU: Bursagaz Bursa Şehiriçi Doğalgaz Dağıtım Ticaret ve Taahhüt A.Ş. ve Kayserigaz Kayseri Doğalgaz Dağıtım Pazarlama ve Ticaret A.Ş.'nin Çalık Grubuna ait %40,1 oranında hisselerinin EWE Enerji A.Ş. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.**

40

**F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 19.9.2008 tarih ve 6290-6291 sayı ile giren ve eksiklikleri 8.10.2008 tarih ve 6579 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğin ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 7.10.2008 tarih ve 2008-1-120/Öİ-08-FYA sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 8.10.2008 tarih ve REK.0.05.00.00-120/176 sayılı Başkanlık Önergisi ile 08-57 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

**G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da;

- 1- Bildirim konusu işlemin; 4054 sayılı Kanunun 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu,

- 50 2- Söz konusu devralma işlemi sonucunda ilgili pazarda hakim durumun yaratılması veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azalmasının söz konusu olmadığı, anılan devir işlemine izin verilmesi gerektiği kanaat ve sonucuna ulaşıldığı, ifade edilmiştir.

## H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

### H.1. Taraflar

#### H.1.1. EWE Enerji A.Ş. (EWE Enerji)

- 60 Dosya mevcudu bilgilere göre; EWE Enerji 24.1.2007 tarihi itibarıyla enerji sektöründe faaliyette bulunmak amacıyla Türkiye’de kurulan ve %(...) oranındaki hissesi Almanya’da kurulu bulunan EWE AG’ye ait olan bir şirkettir. Yönetim kurulu Werner Josef BRINKER, Michael WAGENER ve Thomas NEUBER’den oluşan EWE Enerji’nin hissedarlık yapısı aşağıdaki gösterilmektedir:

**Tablo 1:** EWE Enerji Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	Pay Oranı (%)
EWE AG	(.....)
EWE Tel GmbH	(.....)
NaturWatt GmbH	(.....)
EWE Netz GmbH	(.....)
EWE Wasser GmbH	(.....)
<b>TOPLAM</b>	<b>100,000</b>

EWE Enerji, yukarıda sözü geçen Bursagaz ve Kayserigaz dışında Yenikom Telekomünikasyon Hizmetleri A.Ş.’nin %(...) hissesine sahiptir.

- 70 EWE Enerji’nin kontrolünü elinde bulunduran EWE AG’nin, bilişim sektöründe faaliyet göstermekte olan BTC Ekonum Bilişim Hizmetleri A.Ş.’deki %(...) oranındaki hissesi dışında Türkiye’de herhangi bir teşebbüste paya veya oy hakkına sahip bulunmamaktadır. EWE AG’nin yönetim kurulu; Werner Josef BRINKER, Heiko HARMS, Klaus-Ewald HOLST, Michael WAGENER ve Axel F. WASSCHMANN’dan oluşmaktadır. EWE AG’nin ve ona bağlı şirketlerden herhangi birinin Türkiye’de doğalgaz dağıtım işinden elde edilmiş cirosu bulunmamaktadır.

#### H.1.2. Çalık Grubu

Dosya mevcudu bilgilere göre; Çalık Holding A.Ş.’nin bir iştiraki olan Çalık Enerji ve Sanayi Ticaret A.Ş. (Çalık Enerji), esas olarak güç sistemleri, petrol, doğalgaz ve telekomünikasyon sektörlerinde faaliyet göstermektedir. Yönetim kurulu Ahmet ÇALIK (Başkan), Mahmut ÇALIK, Çiğdem ÇALIK ve Osman Saim DİNÇ isimlerinden oluşan şirketin hissedarlık yapısı ise aşağıda yer almaktadır:

80 **Tablo 2:** Çalık Enerji Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	Pay adedi	Pay Oranı (%)
Çalık Holding A.Ş.	(.....)	(....)
Gap Güneydoğu A.Ş.	(.....)	(....)
Ahmet ÇALIK	(.....)	(....)
Gap Pazarlama A.Ş.	(.....)	(....)
Gap İnş. Yat. ve Dış Tic. A.Ş.	(.....)	(....)
<b>Toplam</b>	<b>160.000.000</b>	<b>100,00</b>

Çalık Enerji'nin % (...) hissesine ve tek başına kontrolüne sahip olan Çalık Holding A.Ş.'nin yönetim kurulu üyeleri Ahmet ÇALIK (Başkan), Mahmut ÇALIK ve Mehmet Ertuğrul GÜRLER isimlerinden oluşmaktadır. Anılan şirketin hissedarlık yapısı aşağıda gösterilmektedir:

**Tablo 3: Çalık Holding Hissedarlık Yapısı**

Pay Sahibi	Pay adedi	Pay Oranı (%)
Ahmet ÇALIK	(.....)	(...)
Mahmut ÇALIK	(.....)	(...)
Diniye ÇALIK	(.....)	(...)
Çiğdem ÇALIK	(.....)	(...)
Mahmut Can ÇALIK	(.....)	(...)
Gap İnş. Yat. ve Dış Tic. A.Ş.	(.....)	(...)
<b>Toplam</b>	<b>240.852.000</b>	<b>100,0000</b>

90 Çalık Gaz Dağıtım Hizmetleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Çalık Gaz) ise; hisselerinin %(...)’u Çalık Enerji’ye ait bir anonim şirkettir. Yönetim kurulu üyeleri Ahmet ÇALIK (Başkan), Mahmut ÇALIK, Çiğdem ÇALIK, Osman Saim DİNÇ’ten oluşan şirketin hissedarlık yapısı aşağıda yer almaktadır:

**Tablo 4: Çalık Gaz Hissedarlık Yapısı**

Pay Sahibi	Pay adedi	Pay Oranı (%)
Çalık Enerji San. ve Tic. A.Ş.	(.....)	(...)
Çalık Holding A.Ş.	(.....)	(...)
Gap Güneydoğu A.Ş.	(.....)	(...)
Ahmet ÇALIK	(.....)	(...)
Mahmut ÇALIK	(.....)	(...)
Çiğdem ÇALIK	(.....)	(...)
<b>Toplam</b>	<b>12.232.901.543</b>	<b>100,00</b>

### H.1.3. Bursagaz Bursa Şehiriçi Doğalgaz Dağıtım Ticaret ve Taahhüt A.Ş. (Bursagaz)

100 Çalık Enerji, Özelleştirme İdaresi Başkanlığı ile imzalanan 19.4.2004 tarihli hisse devir sözleşmesi ile Bursagaz’ı devralmıştır. Bursagaz, Bursa İli Lisans Bölgesi dahilinde doğalgaz dağıtım ve satışı faaliyetini yürütmektedir. Rekabet Kurulu’nun 5.4.2007 tarihli ve 07-30/290-107 sayılı Kararı ile Çalık Enerji’nin Bursagaz’da sahip olduğu %(...) oranındaki hissesinin %(...)’luk kısmının, mevcut bildirim konu taraflardan EWE Enerji’ye devredilmesi işlemine onay verilmiş olup, söz konusu şirket dosya konusu işlem öncesinde Çalık Grubu ve EWE Enerji ortak kontrolünde bir ortak girişim niteliğindedir.

Bursagaz 2007 yılında serbest olmayan tüketicilere toplam (.....) (.....) m<sup>3</sup>, serbest tüketicilere ise (.....) (.....) m<sup>3</sup> doğalgaz satışı gerçekleştirmiş olup anılan dönemde (.....) (.....) YTL ciro elde etmiştir.

110 Bursagaz’ın yönetim kurulu; Ahmet ÇALIK, Mehmet Ertuğrul GÜRLER, Osman Saim DİNÇ, Ahmet TAÇYILDIZ, Mehmet Ayhan BOLAY, Serhat ALBAYRAK, Werner Josef BRINKER, Heiko Achim HARMS, Thomas NEUBER, Bekir UĞUR ve Hüseyin KONÇAK’tan oluşmaktadır. Şirketin hissedarlık yapısına aşağıdaki tabloda yer verilmektedir:

Tablo 5: Bursagaz Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	İşlem Öncesi Pay(%)	İşlem Sonrası Pay(%)
Çalık Enerji	(....)	(....)
Çalık Gaz	(....)	(....)
Bursa Büyükşehir Belediyesi	(....)	(....)
EWE Enerji	(....)	(....)
EWE AG	(....)	(....)
EWE Netz GMBH	(....)	(....)
<b>Toplam</b>	<b>100,0</b>	<b>100,0</b>

#### 120 H.1.4. Kayserigaz Kayseri Doğalgaz Dağıtım Pazarlama ve Ticaret A.Ş. (Kayserigaz)

Kayserigaz, 27.8.2003 tarihinde HSV Kayseri Doğalgaz Dağıtım ve Pazarlama A.Ş. olarak kurulmuştur. 10.2.2007 tarihinde bu şirketin %(....) oranındaki hisseleri Çalık Enerji, Çalık Holding, Ahmet Çalık ve Mahmut Çalık tarafından devralınmıştır. Kayserigaz, Kayseri İli Lisans Bölgesi dahilinde doğalgaz dağıtım ve satışı faaliyetini yürütmektedir. Rekabet Kurulunun 17.4.2008 tarihli ve 08-29/265-119 sayılı Kararı ile Çalık Gaz'ın Kayserigaz'da sahip olduğu %(....) oranındaki hissesinin %(....)'luk kısmının, mevcut bildirim konu taraflardan EWE Enerji'ye devredilmesi işlemine onay verilmiş olup, söz konusu şirket dosya konusu işlem öncesinde Çalık Gaz ve EWE Enerji ortak kontrolünde bir ortak girişim niteliğindedir.

130 Kayserigaz'ın yönetim kurulu; Ahmet ÇALIK, Mehmet Ertuğrul GÜRLER, Osman Saim DİNÇ, Ertuğrul ALTIN, Kemalettin Cengiz TEKİNSOY ve Enver KEMALOĞLU'ndan oluşmaktadır. Şirketin dosya konusu işlem öncesi ve sonrası hissedarlık yapısı ise aşağıda yer almaktadır:

Tablo 6: Kayserigaz Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	İşlem Öncesi Pay (%)	İşlem Sonrası Pay (%)
EWE Enerji	(....)	(....)
EWE AG	(....)	(....)
EWE Netz GMBH	(....)	(....)
Çalık Gaz	(....)	(....)
Kayseri Büyükşehir Belediyesi	(....)	(....)
<b>Toplam</b>	<b>100,0</b>	<b>100,0</b>

## H.2. İlgili Pazar

### H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

140 Kayserigaz ve Bursagaz'ın faaliyet alanını "doğal gazın şehir içi dağıtım ve perakende satışı" oluşturmaktadır. Ancak, doğalgazın nihai tüketiciye satışında "serbest tüketici" ve "serbest olmayan tüketici (abone)" olmak üzere iki farklı müşteri grubu bulunmaktadır:

4646 sayılı Kanun'a göre;

1. **"serbest tüketici":** yurt içinde herhangi bir üretim şirketi, ithalat şirketi, dağıtım şirketi veya toptan satış şirketi ile doğalgaz alım-satım sözleşmesi yapma serbestisine sahip gerçek veya tüzel kişiyi,
2. **serbest olmayan tüketici (abone):** doğalgazı kendi kullanımı için dağıtım şirketlerinden almak zorunda olan gerçek veya tüzel kişiyi

ifade etmektedir.

150 Kanun'un 8/a maddesine göre serbest tüketici olabilecek teşebbüsler şu şekilde sıralanmıştır;

- Satın aldığı yıllık doğal gaz miktarı bir milyon metreküpten daha fazla olan tüketiciler ve kullanıcı birlikleri,
- Elektrik enerjisi üretimi için gaz satın alan şirketler,
- Elektrik ve ısı enerjisi üreten kojenerasyon tesisleri,
- Üretim faaliyetinde kullanılmak üzere, Türkiye’de doğal gaz üreten üretim şirketleri.

160 EPDK’nın 21.12.2006 tarih ve 1032 sayılı kararı uyarınca doğal gaz piyasasındaki serbest tüketicilere ilişkin esaslar ve 2007 yılında uygulanacak serbest tüketici olma sınırı belirlenmiştir. Buna göre 4646 sayılı Kanun’un yürürlüğe girmesinden önce alınmış bir hak, izin ve yetkilendirme uyarınca doğal gaz dağıtım faaliyetinde bulunan dağıtım şirketlerinin sorumluluk alanları dahilinde serbest tüketici limiti 1 milyon m<sup>3</sup>’tür. EPDK tarafından dağıtım ihalesi düzenlenen ve Kanun’un 8/b maddesi uyarınca şehir içi doğal gaz dağıtım lisansı alan tüzel kişilerin sorumluluk alanları dahilinde ise serbest tüketici limiti 15 milyon m<sup>3</sup>’tür.

Söz konusu EPDK kararı uyarınca aşağıdaki şartları sağlayan tüketicilerin serbest tüketici olduğu kabul edilmektedir;

- Bir önceki takvim yılına ait toplam doğal gaz tüketimleri serbest tüketici olma sınırını geçen tüketiciler ve kullanıcı birlikleri,
- İçinde bulunulan yılda gerçekleşen toplam doğal gaz tüketimleri serbest tüketici olma sınırını geçen tüketiciler ve kullanıcı birlikleri,
- İçinde bulunulan yılda serbest tüketici olma sınırını geçeceğini ilgili dağıtım lisansı sahibi tüzel kişiye taahhüt eden ve doğal gaz arzını sağlayan tesis kapasitesi dikkate alınarak hesaplanan tüketim değeri serbest tüketici olma sınırını geçen ve bu kapsamda tedarikçi ile yaptığı doğal gaz sözleşmesinin miktara ilişkin bölümünü dağıtım şirketine ibraz eden tüketiciler ve kullanıcı birlikleri,
- Aynı dağıtım bölgesi içerisinde tek bir tüzel kişiliğin mülkiyetinde olan farklı tesislerdeki tüketimleri veya tüketim tahminleri toplamı (a), (b) ve (c) bentleri kapsamında serbest tüketici sınırını geçen tüketiciler.

170 Söz konusu hükümde geçen “*kullanıcı birliği*” 4646 sayılı Kanun’un 3. maddesinde tanımlanmıştır. Buna göre kullanıcı birliği kavramı; “*Mülkiyetindeki dağıtım şebekesiyle üyelerinin doğal gaz ihtiyacını karşılayan organize sanayi bölgelerini (OSB) ve kooperatiflerini*” ifade etmektedir. Dolayısıyla 4646 sayılı Kanun ile organize sanayi bölgeleri tüketim miktarlarına bakılmaksızın serbest tüketici olarak kabul edilmişlerdir.

180 EPDK bütün tüketiciler serbest tüketici oluncaya kadar serbest tüketici olma limitini indirerek her yıl yeniden belirleyecektir.

190 Doğal gazın nihai tüketicilere satışına bakıldığında, tarifelerin serbest olan tüketiciler ve serbest olmayan tüketiciler için ayrı ayrı tanımlandığı, serbest olan tüketicilerin alt grupları için alınan miktar, sözleşme süresi gibi kriterlere dayanılarak herhangi bir tarife ayrıştırması yapılmadığı görülmektedir. Mevcut durumda, dağıtım şirketi, serbest olan tüketicilere yaptığı satışlarda BOTAŞ’ın doğal gaz satış fiyatı üzerine bir taşıma bedeli eklemekte; serbest olmayan tüketicilere yapılan satışlarda ise BOTAŞ’ın doğal gaz satış fiyatına birim hizmet ve amortisman bedelini eklemektedir. Tedarik pazarının rekabete açılması ve BOTAŞ’ın yanı sıra yeni tedarik şirketlerinin piyasada faaliyete başlamasının ardından, dağıtım şirketleri tarife hesaplarında BOTAŞ satış fiyatı yerine yeni teşebbüsün satış fiyatını kullanacaklardır. Dolayısıyla, dağıtım şirketinin nihai tüketicilere yapmış olduğu satışlarda serbest olan ve serbest olmayan tüketiciler için farklı rekabet koşulları ortaya çıkmaktadır.

200 Dağıtım şirketlerinin gerçekleştirdiği bir başka faaliyet de, kendi dağıtım lisanslarında tanımlanan dağıtım bölgelerinde bulunup da, bir toptan satış şirketinden gaz tedarik eden serbest tüketicilere, kendi dağıtım şebekesi ile gazın taşınmasını yapmaktır. Söz konusu faaliyetin de serbest tüketicilere yapılan satışlar çerçevesinde değerlendirilebileceği kanaatine varılmıştır.

Bu tanımlar çerçevesinde, işlem konusu dosya kapsamında ilgili ürün pazarlarının, "serbest tüketicilere yapılan doğal gaz satışları" ile "serbest olmayan tüketicilere (abonelere) yapılan doğal gaz satışları" pazarları olarak belirlenmiştir.

## H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

210 Kayserigaz ve Bursagaz'ın yasal olarak doğal gaz dağıtım ve perakende satış faaliyetini yürütebileceği bölgeler göz önüne alındığında, ilgili coğrafi pazarlar "Kayseri ili mücavir alanı" ve "Bursa ili mücavir alanı" olarak tanımlanmıştır.

## H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

### H.3.1. İşlemin Niteliği ve Kontrol Değerlendirmesi

220 Bildirime konu işlem ile Kayserigaz ve Bursagaz'ın Çalık Grubu'na ait olan %(...) oranındaki hisselerinin %(...)’lik kısmı EWE Enerji’ye devredilecektir. Böylelikle EWE Enerji işlem sonrasında her iki şirketin toplam %(...) oranındaki hisselerine sahip olacaktır. Çalık Grubu’nun ise işlemten sonra her iki şirkette %(...) oranında hisse sahipliği devam edecektir. Bu hissedarlık yapısı çerçevesinde önem kazanan husus, söz konusu devir işlemlerinin 1997/1 sayılı Tebliğ’in 2/b maddesi kapsamında şirketlerin kontrol yapısında değişikliğe yol açacak birer devir işlemi olup olmadığıdır.

Yukarıda açıklandığı üzere, işlemler öncesinde hem Bursagaz hem de Kayserigaz, Çalık Grubu ve EWE Enerji’nin ortak kontrolünde bulunmaktadır. İşlem sonrasında kontrol yapısında nasıl bir değişiklik gerçekleştiğinin tespit edilebilmesi için Hissedarlar Sözleşmesinin ilgili maddelerine bakılmalıdır.

230 Hissedarlar Sözleşmesi’nin ilgili maddesi uyarınca gerek Kayserigaz’ın gerek Bursagaz’ın yönetim kurulları altı üyeden oluşacak ve bu altı üyenin dört tanesi EWE Enerji tarafından bir tanesi ise Çalık Grubu tarafından belirlenecektir. Diğer bir üyenin ise ilgili belediye başkanlıkları tarafından atanacağı hükme bağlanmıştır.

Her iki şirketin de Genel Kurul toplantılarında alınacak rutin kararlar Hissedarlar Sözleşmesi’nin %(...) hisse oranına sahip hissedarların olumlu oyuyla; Yönetim Kurulu toplantılarında alınacak kararlar ise 4 üyenin katılımı ve 3 üyenin olumlu oyuyla alınacaktır. Bu bakımdan EWE Grubu gerek Genel Kurul’da, gerekse Yönetim Kurulu’nda gerekli toplantı ve karar nisaplarını tek başına sağlamaya ehildir.

240 Hissedarlar Sözleşmesi’nin 6.1(h) maddesi ise, Bursagaz ve Kayserigaz’da -iş planı içerisinde sayılan hususlarda yer almadığı sürece- nitelikli çoğunlukla karar alınması gereken hususları düzenlemektedir. Bu hususlardan Türk Ticaret Kanunu ve ilgili diğer mevzuat gereğince münhasıran Genel Kurulun yetkisine giren kararlar genel kurul tarafından, genel kurulun münhasır yetkisi dışında kalan kararlar ise Yönetim Kurulu tarafından alınabilecektir. Nitelikli çoğunluk ile karar alınması gereken hususlarda Hissedarlar Sözleşmesinin 6.1(h) maddesi gereğince Genel Kurul ancak ve ancak EWE Grubu ve Çalık Gaz’ın da dahil olmasıyla en az %(...) hisse oranına sahip olan ortakların olumlu oylarıyla karar verebilmektedir; Yönetim Kurulu ise Hissedarlar Sözleşmesinin 6.2(d) maddesinin 3. cümlesi gereğince en az 5 üyenin katılımı ve biri Çalık Grubunu temsil eden üye olmak koşuluyla en az 5 üyenin olumlu oylarıyla karar almaktadır.

250 Diğer yandan Hissedarlar Sözleşmesi'nin 6.2(m) ve 6.2(n) maddelerinde "İş Planı"na ilişkin düzenlemeler yer almaktadır. Bu düzenlemelere göre her bir mali yıla ilişkin İş Planı bir önceki yılın 30 Kasım tarihine kadar, EWE Enerji tarafından atanacak ilgili şirket Genel Müdürü tarafından hazırlanacak ve yine şirket Yönetim Kurulu tarafından onaylanacaktır. İş Planı, satışlar, yatırım ve finansman bütçeleri ve operasyonel giderler gibi hususları kapsamaktadır. İş Planı'nın onaylanması nitelikli çoğunlukla karar alınması gereken hususlar arasında sayılmamaktadır, dolayısıyla EWE Enerji tek başına İş Planını hazırlamaya ve onaylamaya yetkilidir.

260 Bu çerçevede 6.1 (h) maddesinde sıralanan hususlar ile İş Planı arasındaki ilişki önem kazanmaktadır. Zira 6.1 (h) maddesindeki hususlar rekabet hukuku açısından stratejik kararlar olup, bu hüküm dar yorumlandığında, sıralanan bu kararlar açısından her iki tarafın olumlu oyunun aranması işlem sonrasında ortak kontrolün devam edeceğini düşündürmektedir. Ancak "İş Planı"nın niteliğiyle ilgili olarak gerek Hissedarlar Sözleşmesi'nde yer alan hususlar gerekse taraf temsilcisi tarafından gönderilen yazılarda yer alan açıklamalar, kontrol değerlendirmesi yapılırken İş Planı hususunun dikkate alınmasının önemini ortaya çıkarmaktadır.

270 EWE Enerji temsilcisi tarafından gönderilen 8.10.2008 tarih 6577 sayılı yazıda; İş Planı kapsamında kararlaştırılan satış, yatırım ve finansman bütçeleri ve operasyonel giderler ve diğer hususların şirketlerin olağan iş akışı çerçevesinde yer aldığı, Hissedarlar Sözleşmesi'nin 6.1(h) maddesinde listelenen hususlarda nitelikli çoğunlukla karar alınması yani ortak kontrolün mevcut olmasının ancak ve ancak ilgili hususlarda İş Planları çerçevesinde bir karar alınmamış olunması halinde söz konusu olacağı, diğer bir ifadeyle Hissedarlar Sözleşmesi'nin 6.1(h) maddesinde listelenen hususlardan herhangi birine ilişkin olarak söz konusu mali yıla ait İş Planlarında bir düzenleme mevcut ise, o hususta Genel Kurul veya Yönetim Kurulu tarafından alınacak kararların Hissedarlar Sözleşmesi'nin 6.1(g) ve 6.2(d) maddelerinde düzenlenmiş bulunan olağan nisaplara bağlı olacağı ifade edilmektedir. Diğer bir deyişle EWE Enerji, tek taraflı olarak hazırladığı ve onayladığı İş Planı ile 6.1 (h)'de sayılan stratejik kararları değiştirebilecek ve onlardan daha öncelikli olabilecek stratejik kararlar alabilmeye tek başına muktedirdir.

280 Dolayısıyla, Hissedarlar Sözleşmesinin 6.1(h) maddesi uyarınca birçok stratejik karar için her iki tarafın da onayı gerektiği ancak İş Planı'nın bu hükümler karşısındaki öncelikli ve üstün konumu, işlemler sonrasında ortak kontrolün EWE Enerji lehine tek kontrole dönüştüğünü göstermekte, bu çerçevede söz konusu işlemlerin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2/b maddesi kapsamında birer devralma olduğu anlaşılmaktadır.

### H.3.2. Eşikler Açısından Yapılan Değerlendirme

290 2007 yılında Bursagaz'ın serbest olmayan ve olan tüketicilere yaptığı satışlardan elde ettiği toplam cirolar sırasıyla (.....) (.....) YTL ve (.....) (.....) YTL'dir. Aynı yıl Kayserigaz'ın serbest olmayan ve olan tüketicilere yaptığı satışlardan elde ettiği toplam cirolar sırasıyla (.....) (.....) YTL ve (.....) (.....) YTL'dir. Bu nedenle pazar payı rakamlarına bakılmaksızın, 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde yer alan ciro eşliğinin aşıldığı anlaşıldığından, ilgili işlem Rekabet Kurulu iznine tabi bir işlem niteliğindedir.

### H.3.3. İşlemin 4054 Sayılı Kanun'un 7. Maddesi Açısından Değerlendirilmesi

Şehirlerdeki dağıtım faaliyetleri özel şirketler ve belediyeler tarafından gerçekleştirilmektedir. 4646 sayılı Kanun'dan önce 6 şehirde 7 şirket kurulmuştur: İstanbul'da İgdaş ve Bahçeşehir, Ankara'da EGO/Başkent, İzmit'te İzgaz, Adapazarı'nda Agdaş, Eskişehir'de Esgaz, Bursa'da Bursagaz. 2004'ün başında BOTAŞ'a ait iki dağıtım şirketinin (Bursagaz ve Esgaz) özelleştirilmesiyle, BOTAŞ dağıtım faaliyetlerini tamamen elinden çıkarmıştır. 2008 yılı içerisinde Belediyelere ait dağıtım şirketlerinden EGO/Başkent ve İzgaz'ın özelleştirme ihaleleri de gerçekleştirilmiştir. 4646 sayılı Kanun uyarınca, yeni dağıtım bölgeleri – bir ilin büyüklüğünü geçemeyecek şekilde – sahip oldukları teknik ve ekonomik parametrelere göre belirlenmiştir ve bunlardan bazılarının ihaleleri EPDK tarafından tamamlanmıştır.

Devralma öncesinde Kayseri ve Bursa illerindeki doğalgaz dağıtım faaliyetlerini yürüten Kayserigaz ve Bursagaz, Çalık Grubu ve EWE Enerji'nin ortak kontrolünde olan iki ayrı ortak girişim şirkettir. Bildirime konu işlem sonucunda bu şirketler EWE Enerji'nin tek kontrolüne geçmektedir. Kayserigaz ve Bursagaza ait 2007 yılı sonu itibarıyla doğalgaz satış rakamları aşağıdaki tabloda yer almaktadır:

**Tablo 7: Kayserigaz ve Bursagaz 2007 Yılı Satış Rakamları**

	Serbest Olmayan Tüketiciler Olan Satışlar (m <sup>3</sup> )	Serbest Tüketiciler Olan Satışlar		Toplam Satışlar(m <sup>3</sup> )
		Satış(m <sup>3</sup> )	Taşıma(m <sup>3</sup> )	
Kayserigaz	(.....)	(.....)	(.....)	(.....)
Bursagaz	(.....)	(.....)	(.....)	(.....)
Türkiye	(.....)	(.....)	(.....)	(.....)

İşlemin devralan tarafı konumunda olan EWE Enerji'nin ve bağlı olduğu grubun ilgili coğrafi pazarlarda herhangi başka bir faaliyeti bulunmamaktadır. İşlem sonucunda EWE Enerji, Bursa ili sınırları içerisinde, serbest olmayan tüketicilere yapılan satışların %100'ünü, serbest olmayan tüketicilere yapılan satışların ise %(...)’ini; Kayseri ili sınırları içerisinde ise serbest olmayan tüketicilere yapılan satışların %100'ünü, serbest olmayan tüketicilere yapılan satışların ise %(...)’ini kontrol edecektir. Zaten halihazırda, 4646 sayılı Doğal Gaz Piyasası Kanunu uyarınca dağıtım şirketleri kendi bölgelerindeki serbest olmayan tüketicilere yapılacak doğal gaz satışlarında münhasır yetkiye sahiptirler. Serbest olan tüketicilere yapılan satışların çok büyük bir kısmı ise BOTAŞ tarafından gerçekleştirilmektedir. Buna ek olarak EWE Enerji toptan satış pazarı veya ithalat pazarı gibi dikey pazarlarda faaliyet göstermemektedir.

Bu nedenlerle söz konusu devir işleminin piyasadaki yoğunlaşmada bir artışa sebep olmayacağı, dolayısıyla Kanun'un 7. maddesi uyarınca hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumun daha da güçlendirilmesine yönelik olarak, ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasına yol açacak nitelikte bir sonuç doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

## I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı “Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ” kapsamında izne tabi olduğuna, işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.