

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2004-1-74 (Devralma)
Karar Sayısı : 04-49/661-165
Karar Tarihi : 29.7.2004

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Murat GENCER
Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL,
Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M.Sıraç ASLAN

B. RAPORTÖR : M. Oğuzcan BÜLBÜL

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN** : -Çalık Enerji Sanayi ve Ticaret A.Ş.

D. TARAFLAR : -Çalık Enerji Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Keresteciler Sitesi Fatih Cad. Selvi Sokak No:18
Merter İstanbul

- Çalık Enerji Bursa Gaz Dağıtım ve Ticaret A.Ş.
Keresteciler Sitesi Fatih Cad. Selvi Sokak No:18
Merter İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Çalık Enerji San. ve Tic. A.Ş.'nin 19.4.2004 tarihinde Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'ndan hisselerini devir aldığı Bursagaz Bursa Şehiriçi Doğalgaz Dağıtım ve Ticaret ve Taahhüt A.Ş.'nin hisselerinin Çalık Enerji Bursa Gaz Dağıtım Ticaret A.Ş.'ye devredilmesi işlemine izin verilmesi talebi

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 16.7.2004 tarih ve 3939 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 22.7.2004 tarih, 2004-1-74/Öİ-04-MOB sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 23.7.2004 tarih, REK.0.05.00.00/132 sayılı Başkanlık önergesi ile 04-49 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRÜN GÖRÜŞÜ:

İlgili raporda; hisselerinin tamamı Çalık Enerji Sanayi ve Ticaret A.Ş.'ye ait olan Bursagaz Bursa Şehiriçi Doğalgaz Dağıtım Ticaret ve Taahhüt A.Ş.'nin % 67 oranındaki hissesinin, % 99.99 oranındaki hissesi Çalık Enerji San. ve Tic. A.Ş.'ye ait olan Çalık Enerji Bursa Gaz Dağıtım Ticaret A.Ş.'ye devredilmesi işleminin, Çalık Enerji Sanayi ve Ticaret A.Ş. ile Çalık Enerji Bursa Gaz Dağıtım ve Ticaret A.Ş.'nin aynı ekonomik bütünlük içerisinde olmaları nedeniyle, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanuna dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun izinine tabi bir devralma işlemi olmadığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Çalık Enerji Bursa Gaz Dağıtım Ticaret A.Ş. (Çalık Enerji Bursa Gaz)

Devralan Çalık Enerji Bursa Gaz, Çalık Enerji Sanayi ve Ticaret A.Ş. tarafından 19.4.2004 tarihinde Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'ndan %100 oranındaki hissesi devir alınan Bursagaz Bursa Şehiriçi Doğalgaz Dağıtım Ticaret ve Taahhüt A.Ş.(Bursagaz) hisselerinin devredilmesi amacı ile kurulmuş olup, doğal gaz piyasasında daha önce herhangi bir ticari faaliyeti olmayan bir teşebbüstür. Çalık Enerji Bursa Gaz'ın ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 1- Çalık Enerji Bursa Gaz'ın Sermaye Yapısı

HİSSEDARLAR	ORAN (%)
Ahmet Çalık	0.000002
Mahmut Çalık	0.000002
Çiğdem Çalık	0.000002
Gap Güneydoğu Tekstil San. ve Tic. A.Ş.	0.000002
Çalık Holding A.Ş.	0.000002
Çalık Enerji Sanayi ve Tic. A.Ş.	99.999990
TOPLAM	100.00

H.1.2. Çalık Enerji Sanayi ve Ticaret A.Ş.(Çalık Enerji)

Çalık Enerji, her türlü enerjinin üretimi, iletimi, dağıtımı ve ticareti alanında faaliyet göstermekte olup ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 2- Çalık Enerji'nin Sermaye Yapısı

HİSSEDARLAR	ORAN (%)
Ahmet Çalık	0.10
Mahmut Çalık	0.01
Çiğdem Çalık	0.01
Gap Güneydoğu Tekstil San. ve Tic. A.Ş.	0.20
Çalık Holding A.Ş.	99.68
TOPLAM	100.00

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Başvuru konusu devralma işlemi sonucunda; hisselerinin tamamı Çalık Enerji'ye ait olan Bursagaz'ın % 67 oranındaki hissesi, yine Çalık Enerji bünyesinde faaliyet gösteren Çalık Enerji Bursa Gaz'a devredilecektir.

4054 sayılı Kanun'un "Birleşme veya Devralma" başlıklı 7. maddesinde, "*Bir ya da birden fazla teşebbüsün hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri veya herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları, miras yoluyla iktisap durumu hariç olmak üzere, devralması hukuka aykırı ve yasaktır.*" denilmektedir. Dolayısıyla tek bir teşebbüs niteliğine sahip ekonomik bütünlük içinde olan birimler arasında gerçekleşen birleşme/devralma işlemi Kanun kapsamı dışında kalmaktadır.

Ayrıca, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (a) bendindeki ifadeden de bir işlemin Kanun'un 7. maddesi kapsamında birleşme işlemi olarak kabul edilebilmesi için en az iki bağımsız teşebbüsün varlığının gerektiği anlaşılmaktadır.

"Teşebbüs" kavramı ise, Kanun'un 3. maddesinde "*piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerle, bağımsız karar verebilen ve ekonomik bakımdan bir bütün teşkil eden birimler*" olarak tanımlanmıştır. Bu doğrultuda, aynı ekonomik birlik içerisinde yer alan şirketler arasında gerçekleşen birleşme ve devralmalar, kontrol değişikliği yaratmaması nedeniyle, anılan Tebliğ'in kapsamı dışında kalmakta ve bu tür işlemler için izin alınmasına gerek bulunmamaktadır.

Bu çerçevede, Çalık Enerji Bursa Gaz Dağıtım ve Ticaret A.Ş. ve Çalık Enerji Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin, Çalık Holding A.Ş.'ye bağlı yavru şirketler olmaları ve iki ayrı tüzel kişiliğe sahip bulunmakla birlikte, ekonomik bütünlük içinde yer almaları nedeniyle 4054 sayılı Kanun açısından tek bir teşebbüs niteliğindedirler. Dolayısıyla, söz konusu işlem 4054 sayılı Kanun ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir işlem değildir.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Çalık Enerji San. ve Tic. A.Ş. tarafından hisselerinin tamamı 19.4.2004 tarihinde Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'ndan devir alınan Bursagaz Bursa Şehiriçi Doğalgaz Dağıtım Ticaret ve Taahhüt A.Ş.'nin % 67 oranındaki hissesinin Çalık Enerji Bursa Gaz Dağıtım Ticaret A.Ş.'ye devredilmesi işleminin, söz konusu teşebbüslerin aynı ekonomik bütünlük içinde yer almaları ve 4054 sayılı Kanun açısından tek bir teşebbüs niteliğinde olmaları nedeniyle, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanuna dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "*Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar*

04-11/99-23

Hakkında Tebliğ” kapsamında Rekabet Kurulu’nun izinine tabi bir devralma işlemi olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.