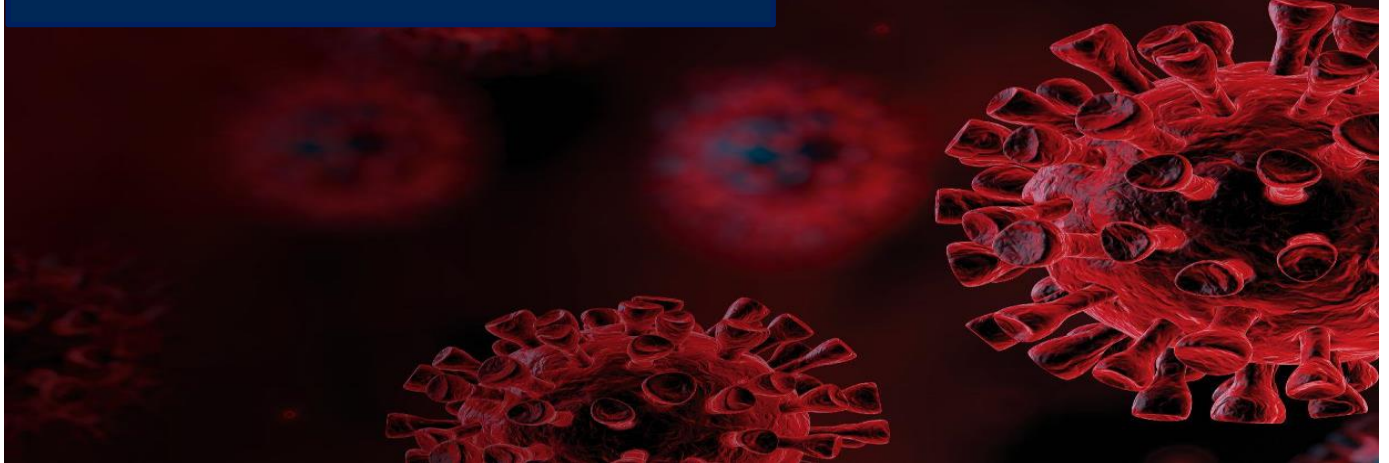


Competition / Rekabet Hukuku



Antitrust Implications of COVID-19 Response in Turkey

As concern regarding the recent outbreak of the novel coronavirus (COVID-19) grows across the world, businesses in Turkey should beware of potential antitrust risks that may arise during this unprecedented global crisis. This alert covers the possible competition law risks that businesses may face in this time of uncertainty.

- Bona fide collaboration with competitors to tackle the pandemic may still pose competition law risks.
- Following the instructions of government agencies and serving public interest do not necessarily provide immunity against the consequences of potential competition law violations.
- The abusive behavior of the dominant players in the markets could receive harsher punishments.
- Businesses may experience delays in their ongoing dealings with competition authorities.

This alert provides an overview in relation to antitrust compliance and aims to raise awareness that competition laws still apply to your business, so does the Turkish Competition Authority ("**TCA**") monitor your activities.

1. Collective actions and compliance with competition laws

Humanity's current priority is to find a vaccine, medicine or any other measures or treatments for the COVID-19, and thus end the exponentially growing number of infections and deaths. Finding a treatment for COVID-19 will allow us to return our daily lives and eradicate severe business disruptions. To that end, companies may be required or may want to work with their competitors to achieve this goal.

These collective efforts may include joint (i) R&D studies by biotech, biochemistry or pharmaceutical companies; (ii) mitigating measures on supply chains by food, medicine, medical equipment suppliers; (iii) reimbursements from travel and accommodation service providers; or (iv) expansion of insurance coverages by the insurance companies.

Although these efforts are essential to improve public health and order, businesses should be careful due to the possible antitrust risks that come along with collective activities. For instance, businesses in amicable collaborations should still not share competitively sensitive information, nor should such joint

activities evolve into an opportunity to set prices. A global crisis such as the COVID-19 pandemic does not suffice to justify collaborations violating competition laws. As a prime example, in 2017, the European Commission imposed € 776.5 million in fines on eleven airlines for applying fixed fuel and security charges. Even though the airlines justified their unlawful activities by citing the uncertainty sparked by the 9/11 attacks, their claims were rejected.

2. Following government instructions does not necessarily mean you are in line with competition laws

The government may call for businesses to heed its measures to solve the pandemic and crisis, which may involve compensations to customers or forming public-private partnerships. Although it is generally legal to convene or correspond with government officials and competitors, joint lobbying efforts or coordination on competitively sensitive commercial activities could breach antitrust rules as they go beyond the government's goal to effectively respond to the COVID-19 outbreak.

3. Abusing market power could result in heavy fines

Due to the COVID-19 outbreak, there is an increasing demand for products such as face masks, hand sanitizer, soap, toilet paper, pasta, etc. Therefore, these products have become scarce in supermarkets and warehouses, and the high demand for non-perishable products could lead to a shortage. In response, businesses selling these products may increase their prices or bundle those products with other non-essential goods, thereby taking advantage of the tight supply-demand balance.

According to the TCA's regulation, competition law offences categorized as cartel offences shall be subject to a base fine calculated at a rate of 2% to 4% of the businesses' local turnover generated in the year preceding the Turkish Competition Board's ("**TCB**") fining decision. Even if a potential offence is categorized as a "non-cartel offence" (such as a dominant firm's abusive conduct), the base fine would be calculated at a rate of 0.5% to 3% of the business' local turnover generated in the year preceding the TCB's fining decision.

4. Deferment of competition files before the authorities

Preventive measures to reduce the spread of the coronavirus include working remotely and limiting face-to-face meetings, and authorities (including the TCA) may become unavailable for business at any time in case the level of the measures taken rises. For example, the European Commission's Directorate General for Competition announced that due to COVID-19, the oral procedure for leniency applications is unavailable until further notice. In addition, it encourages companies to postpone their merger notifications originally planned until further notice, if possible. However, as of the date of this alert, the TCA continues to carry out its operations and it appears they have not implemented remote working, unless otherwise ordered by the government.

Türkiye'de COVID-19 ile Mücadelenin Rekabete Etkileri

Coronavirüs'ün (COVID-19) dünya çapında yayılmasıyla ilgili endişeler büyümekle beraber, Türkiye'deki şirketler bu eşi görülmemiş küresel kriz sırasında ortaya çıkabilecek potansiyel rekabet risklerine dikkat etmelidir. Bu bilgilendirme yazısı, şirketlerin bu belirsizlik zamanında karşılaşılabileceği olası rekabet hukuku risklerini kapsamaktadır.

- Pandemi ile mücadele etmek için rakiplerle kurulan işbirlikleri iyiniyetli olsa bile rekabet hukuku bakımından riskler yaratabilir.
- Devlet kurumlarının talimatlarını yerine getirmek ve kamu yararına hizmet etmek, şirketinizi potansiyel rekabet hukuku ihlallerinin sonuçlarından muaf tutmaz.

- Hâkim durumda olan piyasa oyuncuları, hâkim durumlarını suiistimal eden davranışları nedeniyle daha sert yaptırımlarla karşı karşıya kalabileceklerdir.
- Şirketler rekabet otoriteleri ile devam eden işlemleri bakımından gecikmeler yaşayabilirler.

Bu bilgilendirme yazısı, rekabet uyumu ile ilgili bir genel bakış sunmakta ve rekabet mevzuatının kriz zamanında da yürürlükte olduğuna ve Rekabet Kurumu'nun faaliyetlerini takip etmeye devam ettiğine dair farkındalık yaratmak amacıyla hazırlanmıştır.

1. Toplu eylemler ve rekabet yasalarına uyum

İnsanlığın son dönemdeki önceliği COVID-19 için bir aşı, ilaç veya başka herhangi bir önlem veya tedavi bulmak ve böylece katlanarak artan enfeksiyon ve ölüm sayılarını sona erdirmek oldu. COVID-19 için bir tedavi bulmak, günlük hayatımızı geri getirmemize ve önemli derecelere ulaşan iş aksaklıklarını ortadan kaldırmamıza yardımcı olacaktır. Bu kapsamda; şirketlerin, böyle bir hedefe ulaşmak için rakipleriyle ortak çaba sarf etmeleri gerekebilir veya şirketler ortak çalışma yürütmek isteyebilir.

Bu toplu çalışmalar, ortak olarak (i) biyoteknoloji, biyokimya veya ilaç şirketlerinin Ar&Ge çalışmalarını, (ii) gıda, ilaç, tıbbi malzeme tedarikçileri tarafından tedarik zincirleri için alınan hafifletici önlemleri, (iii) seyahat veya konaklama hizmeti sağlayıcılarının telafi paketlerini veya (iv) sigorta şirketleri tarafından sigorta kapsamlarının genişletilmelerini içerebilir.

Her ne kadar bu çalışmalar kamu sağlığını ve düzenini iyileştirmek için gerekli olsa da, işletmeler müşterek faaliyetlerin getirdiği olası rekabet risklerine dikkat etmelidir. Örneğin, bu tür dostane işbirliklerindeki şirketler rekabet açısından hassas bilgileri paylaşmamalı veya bu tür ortak faaliyetler fiyatları belirleme fırsatına dönüşmemelidir. COVID-19 salgını gibi küresel bir kriz, rekabet yasalarını ihlal eden işbirlikleri haklı göstermek için yeterli değildir. Temel bir örnek olarak, 2017 yılında Avrupa Komisyonu sabit yakıt ve güvenlik ücretleri uygulayan on bir havayoluna toplam 776.5 milyon Avro para cezası verdi. Havayolları, 11 Eylül saldırılarının neden olduğu belirsizliği ileri sürerek yasadışı faaliyetlerini haklı çıkarmaya çalışsalar da iddiaları kabul edilmedi.

2. Hükümetin talimatlarını takip etmek, mutlaka rekabet yasalarına uygunluk anlamına gelmez

Hükümet, işletmeleri tüketicilere tazminat veya kamu-özel sektör ortaklıkları kurmak gibi salgını ve beraberinde gelen krizi çözmek için alınan önlemlere uymaya davet edebilir. Her ne kadar hükümet yetkilileri ve rakipler ile toplanmak veya yazışmalar yapmak genel olarak hukuka uygun olsa da ortak lobi çalışmaları veya rekabet bakımından hassas ticari faaliyetler üzerindeki koordinasyon, hükümetin COVID-19 salgınına etkili yanıt vermeyi amaçlayan çalışmalarının ötesine geçmesi durumunda rekabet hukuku ihlalleri oluşturabilir.

3. Piyasa gücünün kötüye kullanılması ağır para cezalarına neden olabilir

COVID-19 salgını nedeniyle, yüz maskeleri, el dezenfektanı, sabun, tuvalet kâğıdı, makarna vb. ürünler için artan bir talep görülmektedir. Bu nedenle, bu ürünler süpermarketlerde ve depolarda zor bulunur hale geldi ve kolay bozulmayan ürünlere olan yüksek talep tedarik problemine yol açabilir. Buna karşılık, bu tür ürünleri satan işletmeler fiyatları sıkı bir arz-talep dengesinden yararlanarak artırabilir veya yüksek talep gören ürünleri diğer ihtiyaç dışı ürünlerle paketleyerek birlikte satışını yapabilir.

Rekabet Kurumu'nun yönetmeliklerine göre, kartel olarak sınıflandırılan rekabet hukuku ihlalleri Rekabet Kurulu'nun para cezasına ilişkin kararından önceki yıl ülke içinde elde edilen cironun %2 ve %4'ü arasında bir oranda hesaplanan para cezasına tabidir. Potansiyel ihlal, kartel olarak değerlendirilemeyecek bir ihlal (hâkim durumda olan oyuncunun hâkim durumunu kötüye kullanması gibi) olsa bile para cezası Rekabet

Kurulu'nun para cezasına ilişkin kararından önceki yıl ÷lke içinde elde edilen cironun %0.5 ve % 3'÷ arasında bir oranda hesaplanır.

4. Otoriteler önündeki rekabet işlemlerinin gecikmesi

Coronavirüs'ün yayılmasını azaltmak için önleyici tedbirler uzaktan çalışmayı ve yüz yüze toplantıları sınırlamayı içermektedir ve yetkililer (Rekabet Kurumu dâhil), herhangi bir zamanda alınan önlemlerinin seviyesinin artması durumunda ulaşılabilir olmayabilir. Örneğın, Avrupa Komisyonu'nun Rekabet Genel Müdürlüğü, COVID-19 nedeniyle, pişmanlık başvuruları için sözlü prosedürün bir sonraki duyuruya kadar takip edilmeyeceğini duyurmuştur. Ayrıca, şirketleri mümkünse bir sonraki bildirim kadar önceden planladıkları birleşme bildirimlerini ertelemeye teşvik etmiştir. Ancak, bu bilgilendirme yazısının tarihi itibarıyla, Rekabet Kurumu faaliyetlerini sürdürmeye devam etmektedir ve kurum çalışanlarının, hükümet tarafından aksi kararlaştırılmadıkça uzaktan çalışma yapması beklenmemektedir.