



## LEGAL SEPARATION AS PER THE AMENDMENTS IN ELECTRICAL ENERGY MARKET REGULATIONS

# Elektrik Enerjisi Piyasası Mevzuatındaki Değişiklikler Uyarınca Hukuki Ayırışma

**G**ENERATION, DISTRIBUTION AND RETAIL SALES OF ELECTRICAL energy are the fields which require separate expertise and in this regard certain amendments are being made in the laws regarding electricity market for the purpose of harmonization with the European Union laws and ensuring free competition in the market. Within this scope, due to the fact that the provisions of the Electricity Market Law numbered 4628 published in the Official Gazette dated March 3<sup>rd</sup>, 2001 and numbered 24335 (“**Previous EML**”) are insufficient for fulfillment of the goal of “creating a financially sound and transparent electrical energy market operating in a competitive environment under provisions of civil law and ensuring the independence regulation and supervision in this market for the delivery of sufficient, good quality, cost-efficient and environment-friendly electrical energy to consumers” certain amendments have been made in the Previous EML from time to time. Having determined that such amendments are also insufficient, the Electricity Market Law numbered 6446 published in the Official Gazette dated March 30, 2013 and numbered 28603 (“**New EML**”) has entered into force. Within this scope, in this Article, firstly, relevant electricity market activities will be explained and then issues regarding legal separation envisaged by recent regulations will be examined.

### ELECTRICITY MARKET ACTIVITIES

As per the New EML, electricity market activities are as follows; generation, transmission, distribution, wholesale sales, retail sales, importation, exportation and market operating. In order to carrying out such activities respective legal entities are obliged to obtain separate licenses for each activity and for each facility in case of carrying out these activities in more than one facility. In this context, our explanations regarding relevant electricity market activities as per the New EML are as follows:

- According to the New EML, distribution refers to transportation of electrical energy through the lines of 36 kV or lower kV. Distribution activities are conducted by the distribution companies, under their licenses, in the regions specified in such license.

**E**LEKTRİK ENERJİSİNİN ÜRETİMİ, DAĞITIMI, PERAKENDE SATIŞI ayrı uzmanlık gerektiren alanlar olup, bu doğrultuda gerek piyasada serbest rekabetin sağlanması, gerek Avrupa Birliği mevzuatına uyum amacıyla elektrik piyasası mevzuatında bu hususta birtakım değişiklikler yapılmaktadır. Bu kapsamda daha önce yürürlükte olan 3 Mart 2001 tarih ve 24335 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan 4628 sayılı Elektrik Piyasası Kanunu hükümlerinin (“**Eski EPK**”) “elektriğin yeterli, kaliteli, sürekli, düşük maliyetli ve çevreyle uyumlu bir şekilde tüketicilerin kullanımına sunulması için, rekabet ortamında özel hukuk hükümlerine göre faaliyet gösteren, mali açıdan güçlü, istikrarlı ve şeffaf bir elektrik enerjisi piyasasının oluşturulması ve bu piyasada bağımsız bir düzenleme ve denetimin yapılmasının sağlanması” amacını gerçekleştirmekte yetersiz kalması üzerine Eski EPK’da zaman zaman birtakım değişiklikler yapılmıştır. Söz konusu değişikliklerin de yeterli bulunmaması üzerine 6446 sayılı Elektrik Piyasası Kanunu (“**Yeni EPK**”) 30 Mart 2013 tarih ve 28603 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir. Bu kapsamda işbu makale ile öncelikle ilgili elektrik piyasası faaliyetleri açıklanarak yeni düzenlemeler ile öngörülen hukuki ayırışmaya ilişkin hususlar ele alınacaktır.

### ELEKTRİK PIYASASI FAALİYETLERİ

Yeni EPK uyarınca elektrik piyasası faaliyetleri üretim, iletim, dağıtım, toptan satış, perakende satış, ithalat, ihracat ve piyasa işletimi şeklindedir. Bahsi geçen faaliyetlerin yerine getirilebilmesi için ilgili tüzel kişilerin her bir faaliyet için ve söz konusu faaliyetlerin birden fazla tesiste yürütülecek olması halinde, her bir tesis için ayrı lisans almaları gerekmektedir. Bu kapsamda Yeni EPK uyarınca ilgili elektrik piyasası faaliyetlerine ilişkin olarak açıklamalarımız aşağıda yer almaktadır:

- Yeni EPK uyarınca dağıtım, elektrik enerjisinin 36 kV ve altındaki hatlar üzerinden naklini ifade eder. Dağıtım faaliyetleri, lisansları kapsamında, dağıtım şirketleri tarafından lisansında belirlenen bölgede yürütülür.



- As per the New EML, retail sale refers to sale of electrical energy to consumers, while wholesale refers to sale of electrical energy and/or capacity for resale purposes. Wholesale and retail sales activities are carried out by public and private supply companies under the generation and supply licenses. Accordingly, supply companies are entitled to perform wholesale or retail sale activities to eligible consumers without being subject to any region limitation, whereas generation companies may, as set forth in Article 7 of the New EML, sell the electrical energy or capacity to supply companies, eligible consumers or consumers for whom they have installed private direct line.
- Generation refers to transformation of energy resources into electrical energy via electrical energy generation facilities. Generation activity may, only, be performed by public or private generation companies and organized industrial zone legal entities under the generation licenses. However, in case of existence of certain exceptions set forth in the New EML, generation activity may be carried out without obtaining license.

#### PPREVIOUS REGULATIONS ON ELECTRICITY MARKET

As per the provisions of the Previous EML prior to the amendments, generation, distribution and retail sale activities could be carried out by the same legal entity. Distribution companies could, in their designated region, retail and/or provide retail sale services to consumers via obtaining retail sale license, even if there were different retail sale companies in the region of such distribution companies. Moreover, private distribution companies were entitled to build generation facility on the condition of obtaining generation license in the regions specified in their license, however annual electrical energy generated would not be more than twenty percent (20%) of total electrical energy provided for consumption in the region of such distribution companies within previous year. Besides, generation companies could enter into affiliate relations with distribution companies without having controlling power over them. Moreover, certain amendments have been made in favor of distribution companies via the Law numbered 5398 published in the Official Gazette dated July 21<sup>st</sup>, 2005 numbered 25882. As per the said amendments, the distribution companies have been entitled to generate electrical energy via generation license without being subject to any limitation.

- Yeni EPK'ya göre perakende satış, elektrik enerjisinin tüketicilere satışını, toptan satış ise elektrik enerjisinin ve/veya kapasitesinin tekrar satışı için satışını ifade eder. Toptan ve perakende satış faaliyetleri, üretim ile tedarik lisansı kapsamında kamu ve özel tedarik şirketleri tarafından yürütülür. Buna göre tedarik şirketleri, herhangi bir bölge sınırlamasına tabi olmaksızın serbest tüketicilere toptan veya perakende satış faaliyetlerinde bulunabilecek olup, üretim şirketleri ise Yeni EPK'nın 7. maddesinde ifade edildiği gibi yalnızca tedarik şirketlerine, serbest tüketicilere ve özel direkt hat tesis ettiği kişilere elektrik enerjisi veya kapasite satışı yapılabilecektir.
- Üretim ise enerji kaynaklarının elektrik enerjisi üretim tesislerinde elektrik enerjisine dönüştürülmesidir. Üretim faaliyeti ancak kamu ve özel üretim şirketleri ile organize sanayi bölgesi tüzel kişiliklerince üretim lisansı kapsamında yapılabilir. Bununla birlikte Yeni EPK'da düzenlenen birtakım istisnaların mevcut olması halinde lisans alınmaksızın üretim faaliyeti yerine getirilebilecektir.

#### ELEKTRİK PİYASASI MEVZUATINA İLİŞKİN ESKİ DÜZENLEMELER

Eski EPK'nın tadil edilmemiş hükümleri uyarınca, üretim, dağıtım ve perakende faaliyetleri aynı tüzel kişi tarafından yürütülebilmekteydi. Dağıtım şirketleri, bölgelerinde başka perakende satış şirketleri bulunsu dahi perakende satış lisansı almak suretiyle tüketicilere perakende satış yapabiliyor ve/veya perakende satış hizmeti verebiliyordu. Ayrıca, özel dağıtım şirketleri, dağıtım ve perakende satış faaliyeti dışında, lisanslarında belirtilen bölgelerde üretim lisansı almak kaydıyla ve yıllık elektrik enerjisi üretimi bir önceki yılda bölgelerinde tüketime sunulan yıllık toplam elektrik enerjisi miktarının yüzde yirmisinden (%20) fazla olmamak üzere üretim tesisi kurabiliyordu. Bunun yanında üretim şirketleri, dağıtım şirketleri ile kontrol oluşturmaksızın iştirak ilişkisine girebilmekteydi. Ayrıca, 21 Temmuz 2005 tarih ve 25882 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan 5398 sayılı Kanunla Eski EPK'da dağıtım lisansına sahip şirketler lehine belirli değişiklikler yapılmıştır. Söz konusu değişiklikler uyarınca, dağıtım şirketlerine üretim lisansı ile herhangi bir sınır olmaksızın elektrik enerjisi üretimi yapabilme hakkı tanınmıştır.



#### AMENDMENTS IN THE ELECTRICITY MARKET REGULATIONS

As per the amendment on the Previous EML made via the Law numbered 5784 published in the Official Gazette dated July 26<sup>th</sup>, 2008 and numbered 26948, it was envisaged that as of January 1<sup>st</sup>, 2013 distribution companies may only carry out generation and retail sale activities under the different legal entities. By this way, the scope of the activities of distribution companies has been narrowed via such amendments.

#### General Procedures and Principles Regarding Legal Separation

As per Procedures and Principles Regarding Legal Separation of Distribution and Retail Sale Activities (“**Procedures and Principles**”) which is enacted by the decision of Energy Market Regulatory Authority (“**EMRA**”) and published in Official Gazette dated September 27<sup>th</sup>, 2012 and numbered 28424, separation of distribution and retail sale companies shall be fulfilled by means of partial demerger. Under the Procedures and Principles, the shares of the company which takes over shall be acquired by the shareholders of the company subject to partial

#### ELEKTRİK PİYASASI MEVZUATINDA YAPILAN DEĞİŞİKLİKLER

26 Temmuz 2008 tarih ve 26948 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan 5784 sayılı Kanun ile Eski EPK’da yapılan tadiller uyarınca dağıtım şirketlerinin üretim ve perakende satış faaliyetlerini 1 Ocak 2013 tarihinden itibaren ancak aynı tüzel kişilikler altında yürütebileceği öngörülmüştür. Böylece dağıtım şirketlerinin faaliyet alanları söz konusu değişiklik ile daraltılmış olmaktadır.

#### Ayrışmaya İlişkin Genel Usul ve Esaslar

27 Eylül 2012 tarih ve 28424 sayılı Resmi Gazete’de yayımlanan Enerji Piyasası Düzenleme Kurulu (“**EPDK**”) Kararı ile kabul edilen Dağıtım ve Perakende Satış Faaliyetlerinin Hukuki Ayrıştırılmasına İlişkin Usul ve Esaslar (“**Usul ve Esaslar**”) uyarınca dağıtım ve perakende satış olarak şirketlerin ayrışması kısmi bölünme yöntemiyle gerçekleşir. Usul ve Esaslar uyarınca devralan şirketin payları, kısmi olarak bölünen şirketin ortakları tarafından iktisap edilecek olup, ayrıştırma işlemlerinin tamamlanmasına kadar devralan şirket ile bölünen şirketin aynı kontrol yapısına sahip olması zorunludur.

demerger and the control structure of the said companies is required to be same until completion of the separation transactions.

Furthermore, as per Procedures and Principles separation of management structure has been envisaged. In this regards, deputy general managers and other managers who are higher than such position having signing authority and auditors of distribution companies and generation and retail sale companies under the same control with such distribution companies are required to be consisted of separate persons as of January 1<sup>st</sup>, 2013.

#### Amendments as per New EML and Supply Company in Charge

Under first paragraph of Article 9 of New EML, it has been set forth that the legal entities engaged in the electricity market activities cannot be direct shareholder of the distribution companies and also distribution companies cannot be direct shareholder of the other legal entities engaged in market activities. Besides, it has been also laid down that distribution companies cannot perform other activities except distribution activity.

Furthermore, as per Article 10 of the New EML, retail sale activity which have been performed by distribution company shall be carried out by supply company in charge. In this regard, according to the New EML, supply company in charge refers to the company which is established within the scope of legal separation of distribution and retail sale companies and authorized by the EMRA to be responsible for the last resource supply.

In accordance with the temporary Article 4 of Electricity Market License Regulation published in the Official Gazette dated November 2<sup>nd</sup>, 2013 and numbered 28809, retail sale companies may, as of January 1, 2013, provide the services required under the applicable regulations via obtaining services from distribution companies until completion of the partial demerger transactions and other transfer transactions mentioned above. However period for obtaining such service cannot exceed six (6) months. Nevertheless, this period is twelve (12) months for the supply companies in charge which are within the scope of privatization. Besides, distribution companies may also carry out retail sale and retail sale service activities during such period.

The units regarding management and support services (i.e. accounting, finance, law, human resources etc.) which supply companies in charge requires for carrying out their activities may be created by supply companies in charge or such services may be obtained by the way of service

Ayrıca Usul ve Esaslar uyarınca, yönetim yapısının ayrıştırılması öngörülmüştür. Bu doğrultuda dağıtım şirketleri ile bunlarla aynı kontrol ilişkisine sahip üretim ve perakende satış şirketlerinin genel müdür yardımcısı ve daha üst pozisyonlarda bulunan imza yetkisine sahip diğer yöneticilerin ve denetçilerin 1 Ocak 2013 tarihinden itibaren farklı kişilerden oluşması zorunludur.

#### Yeni EPK Uyarınca Getirilen Değişiklikler ve Görevli Tedarik Şirketi

Yeni EPK'nın 9. maddesinin ilk fıkrasına göre, elektrik piyasasında faaliyet gösteren tüzel kişilerin dağıtım şirketlerine ve dağıtım şirketlerinin ise piyasa faaliyeti gösteren diğer tüzel kişilere doğrudan ortak olamayacağı belirtilmiştir. Bunun yanında dağıtım şirketlerinin dağıtım faaliyetinin dışında başka bir faaliyette bulunamayacağı hükme bağlanmıştır.

Ayrıca Yeni EPK'nın 10. maddesi uyarınca dağıtım şirketinin yürütmekte olduğu perakende satış faaliyeti görevli tedarik şirketi tarafından yerine getirilecektir. Bu doğrultuda, Yeni EPK uyarınca görevli tedarik şirketi, dağıtım ve perakende satış faaliyetlerinin hukuki ayrıştırılması kapsamında kurulan veya son kaynak tedariki yükümlüsü olarak EPDK tarafından yetkilendirilen şirket olarak tanımlanmaktadır.

2 Kasım 2013 tarih ve 28809 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Elektrik Piyasası Yönetmeliği'nin geçici 4. maddesine göre, görevli tedarik şirketi, 1 Ocak 2013 tarihinden itibaren, dağıtım şirketlerinin yukarıda belirtilen kısmi bölünme ve diğer devir işlemlerinin tamamlandığı tarihe kadar, ilgili mevzuat kapsamında sunmakla yükümlü olduğu hizmetleri dağıtım şirketinden hizmet alımı yoluyla temin edebilir. Ancak söz konusu hizmet alımı süresi altı (6) aydan fazla olamaz. Bununla birlikte bu süre, özelleştirme kapsamında olan görevli tedarik şirketleri için on iki (12) aydır. Ayrıca dağıtım şirketleri söz konusu süre içinde perakende satış ve perakende satış hizmeti faaliyetlerini de yürütebilirler.

Görevli tedarik şirketlerinin faaliyetlerini sürdürebilmek için ihtiyaç duydukları yönetim ve destek hizmetlerine (muhasabe, finans, hukuk, insan kaynakları gibi) ait birimler, kendileri tarafından oluşturulur veya bu hizmetler, hizmet alımı yoluyla karşılanabilir. Dağıtım şirketleri, bu hizmetlere ilişkin alımlarını, 1 Ocak 2016 tarihinden itibaren ilgili ana şirketten ve bu şirketin kontrolünde olan şirketlerden temin edemezler. Ayrıca söz konusu tarihten itibaren, dağıtım şirketleri ile görevli tedarik şirketlerinin, farklı fiziksel ortam ve bilgi sistemleri alt yapısı kullanarak hizmet vermesi gerekmektedir.

procurement. Distribution companies cannot obtain such services from parent company or companies under the control of such parent company after January 1<sup>st</sup>, 2016. Furthermore, as of said date, distribution companies and supply companies in charge are required to provide services by means of using different physical environment and information systems base.

On the other hand, as per the last paragraph of Article 10 of the New EML, in case of determination of acts or relations of the supply company in charge that may restrict or prevent the competition, EMRA may take precautions which may include reorganization of management of such supply company in charge or restriction or termination of ownership or control relations of the supply company in charge with the distribution companies as per a specific program and supply company in charge is obliged to comply with the precautions to be applied by the EMRA.

In light of the aforementioned, it has been aimed via the New EML to create a financially sound and transparent electrical energy market operating in a competitive environment under provisions of civil law, to ensure the independence regulation and supervision in this market for the delivery of sufficient, good quality, cost-efficient and environment-friendly electrical energy to consumers and, also, to liberate the electrical energy market in the framework of harmonization with the European Union community regulations. In this context, regulations which have been made regarding legal separation, supply companies in charge, prohibition of direct partnership relations, prohibition for distribution companies to carry out market activities other than distribution activities and also provisions regarding are of considerable importance for realizing the goals mentioned above.

Öte yandan Yeni EPK'nın 10. maddesinin son fıkrası uyarınca görevli tedarik şirketinin piyasada rekabeti kısıtlayıcı veya engelleyici etki doğuran davranış veya ilişkilerinin tespiti hâlinde EPDK, söz konusu görevli tedarik şirketinin yönetiminin yeniden yapılandırılması veya dağıtım şirketiyle sahiplik ya da kontrol ilişkisinin belirli bir program dâhilinde kısıtlandırılmasını ya da sonlandırılmasını da içeren tedbirleri alabilecek olup, ilgili görevli tedarik şirketi, EPDK tarafından uygulanacak söz konusu tedbirlere uymakla yükümlüdür.

Yukarıda belirtilenler ışığında, Yeni EPK ile elektriğin yeterli, kaliteli, sürekli, düşük maliyetli ve çevreyle uyumlu bir şekilde tüketicilerin kullanımına sunulması için, rekabet ortamında özel hukuk hükümlerine göre faaliyet gösterebilecek, mali açıdan güçlü, istikrarlı ve şeffaf bir elektrik enerjisi piyasasının oluşturulması ve bu piyasada bağımsız bir düzenleme ve denetimin sağlanması ile elektrik enerjisi piyasasının AB topluluk müktesebatına uyum hedefi çerçevesinde serbestleştirilmesi amaçlanmıştır. Bu kapsamda dağıtım, hukuki ayrışma, görevli tedarik şirketleri ve doğrudan ortaklık ilişkisinin ve dağıtım şirketlerinin, dağıtım faaliyetleri dışında diğer piyasa faaliyetlerinde bulunmasının yasaklanması ile ilgili düzenlemelerin yapılması yukarıda belirtilen amaçların gerçekleştirilmesi açısından büyük önem teşkil etmektedir.