

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2011-4-220 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 11-45/1057-363
Karar Tarihi : 17.08.2011

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR, Prof. Dr. Metin TOPRAK

10 **B. RAPORTÖRLER:** Metin HASSU, Gülçin DERE

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

:- Turkac No.1 SARL
Temsilcisi: Av. Serkan GÜL
Süleyman Seba Cad. Sıraevler 55, Akaretler 34357
Beşiktaş/İstanbul

D. TARAFLAR

:
- Fina Holding A.Ş.
Büyükdere Cad. No. 173/A 1. Levent Plaza Kat:9
Levent/İstanbul
20 - The Luxembourg Acquisition Company SARL
Süleyman Seba Cad. Sıraevler 55, Akaretler 34357
Beşiktaş/İstanbul

E. DOSYA KONUSU : Umman Sultanlığı Maliye Bakanlığı'nın %100 iştiraki olan The Luxembourg Acquisition Company SARL tarafından Turkac No 1 SARL (Turkac) veya bir iştiraki aracılığıyla Fina Liman Hizmetleri Lojistik Denizcilik Tic. ve San. A.Ş.'nin (Fina) %... oranında hissesinin satın alınması yoluyla ortak girişime dönüştürülmesi ve bu şirketin bağlı kuruluşu niteliğindeki Kumport Liman Hizmetleri ve Lojistik San. ve Tic. A.Ş. üzerinde dolaylı olarak ortak kontrol tesis edilmesi işlemine izin verilmesi talebi.

30 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 20.7.2011 tarih ve 5333 sayılı ile giren ve eksiklikleri en son 10.08.2011 tarihinde tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenen 11.08.2011 tarih ve 2011-4-220/Öİ-11-257.MH sayılı Ön İnceleme Raporu, 12.08.2011 tarih ve REK.0.18.00.00-120.01.05/383 sayılı Başkanlık Önergisi ile 11-45 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da; söz konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğu, ancak işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilebileceği ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**H.1. İlgili Teşebbüslere ve Taraflara İlişkin Bilgi****a) İlgili Teşebbüsler**

İlgili Teşebbüsler	Teşebbüsün konumu	Faaliyet Alanları
Turkac No 1 SARL (Turkac)	Devralan	Bildirim Formu'nda, Turkac'ın münhasıran bildirim konusu işlemi gerçekleştirmek üzere 20.04.2011 tarihinde kurulduğu ve Türkiye sınırları içinde ve dışında başkaca bir faaliyeti bulunmadığı bilgisine yer verilmiştir.
Fina Liman Hizmetleri Lojistik Denizcilik Tic. ve San. A.Ş. (Fina Liman)	Devre konu	Fina Liman'ın Kumport Liman Hizmetleri ve Lojistik Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Kumport Limanı) haricinde herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.

50

b) Bağlı Oldukları Ana Gruplar ve Faaliyet Alanları

İşlem Tarafları (Ana Gruplar)	Faaliyet Alan(lar)ı
Umman Sultanlığı Maliye Bakanlığı	Umman Sultanlığı Maliye Bakanlığı, bildirim konu işlemde ilgili teşebbüs konumundaki Turkac'ın dolaylı olarak tam kontrolüne sahiptir.
Fina Holding A.Ş.	Perakende, gayrimenkul, faktoring ve turizm

H.2. Ciro Bilgileri

İşlem Tarafları	Dünya Ciro (milyon TL)	Türkiye Ciro (milyon TL)
Umman Sultanlığı Maliye Bakanlığı
Fina Holding A.Ş.
TOPLAM

H.3. Etkilenen Pazarlar

No	Etkilenen Pazar	Coğrafi Pazar	(Yatay/ Dikey)	Pazar Payı (%)		
				Devralan /Birleşen	D.konu /Birleşen	Toplam
1-	Liman Hizmetleri	Marmara Bölgesi	Dikey
2-	Deniz Taşımacılığı	Türkiye	Dikey	...	-	...

60

H.4. Etkilenen Pazarlardaki Rakiplere İlişkin Pazar Payı Bilgisi

Etkilenen Pazarlar	Rakip Teşebbüsler	(Yatay/ Dikey)	Pazar Payı(%)
Liman Hizmetleri	Borusan	Yatay	...
	Ev Yap		...

	Gemport		...
	Mardaş		...
	Marport		...

H.5. Değerlendirme

70 Söz konusu işlem, Fina Holding A.Ş. ile Turkac arasında 28.6.2011 tarihinde imzalanan “Hisse Satın Alma Anlaşması” uyarınca Umman Sultanlığı Maliye Bakanlığı’nın %100 iştiraki olan The Luxembourg Acquisition Company SARL’nin Turkac isimli iştiraki (ya da bu teşebbüsün %100 bağlı ortaklığı konumundaki Eagle Properties Liman hizmetleri ve Lojistik Tic. Ltd. Şti. tarafından veya Turkac’ın tam kontrolü altındaki başka bir bağlı ortaklığı) aracılığıyla Fina Liman hisselerinin %35,478’nin satın alınması yoluyla bir ortak girişime dönüştürülmesi ve böylece Fina Liman’ın bağlı kurumu niteliğindeki Kumport Limanı üzerinde dolaylı olarak ortak kontrol tesis edilmesine ilişkindir.

Bilindiği üzere 2010/4 sayılı “Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ”in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrasında; “Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir. Bu tür işlemlerde, işlem taraflarının her biri devralan olarak kabul edilir.” hükmüne yer verilmiştir.

80 Anılan hüküm çerçevesinde ortak girişimlerde aranan birinci koşul, işleme konu şirketin kurucu firmalar tarafından “**ortak kontrol**” altında tutuluyor olmasıdır. Bu çerçevede, Fina Liman’ın yönetim ve karar alma mekanizması incelendiğinde, Fina Holding A.Ş. ile Turkac arasında imzalanması öngörülen “Hissedarlar Sözleşmesi” taslağının “Şirket ve Kumport’un İdaresi ve Yönetimi” başlıklı 5. maddesi uyarınca, ... anlaşılmıştır. Aynı maddenin “Kumport Yönetimi” başlıklı alt düzenlemesinde ... belirtilmiştir. Diğer taraftan, 5. maddenin 2 (e) fıkrasında Fina Liman Genel Kurulu’nda nitelikli çoğunluk kararı gerektiren kararlarda (Büyük Çoğunluk Hissedar Kararları) ... oyunun aranacağı ifade edilmiştir. Aynı maddenin 3 (f) fıkrasında Fina Liman Yönetim Kurulu’nda nitelikli çoğunluk tarafından alınması öngörülen kararlar için (Büyük Çoğunluk Kurul Kararları) ...

90 aranmaktadır. Söz konusu kararlar incelendiğinde bunların stratejik niteliği haiz kararlar (Genel Müdürün atanması, Şirket’in bütçesi ve yıllık iş planlarının onaylanması vb.) olduğu anlaşılmıştır. Ayrıca, maddenin 5.4.(a) ve (b) bentlerinde, ... öngörülmüştür. Dolayısıyla, Fina Liman ve Kumport’un yönetim kurulunun oluşumu ve karar alma mekanizmasına ilişkin düzenlemelerin incelenmesinden, bildirim konu işlem sonrasında her iki teşebbüsün de Fina Holding A.Ş. ile Turkac tarafından ortaklaşa kontrol edileceği kanaatine ulaşılmıştır.

100 Ortak girişim işleminin yoğunlaşma doğurucu olup olmadığını gösteren kriterlerden bir diğeri de, söz konusu işletmenin “**bağımsız bir iktisadi varlık niteliği**” taşımasıdır. Bu çerçevede, liman işletmeciliği alanında bildirim konu işlem öncesinde de faaliyet gösteren Fina Liman ve Kumport’un bağımsız bir iktisadi varlık olarak hareket etme yeteneğini haiz olduğu kanaatine ulaşılmıştır. Şöyle ki dosya mevcudu bilgilerden, her iki teşebbüsün de faaliyetlerini sürdürürken kullanacakları taşınır-taşınmaz mallara sahip oldukları, kendilerine münhasır personellerinin, mali kaynaklarının ve yönetimlerinin bulunduğu anlaşılmıştır. Ayrıca, Hissedarlar Sözleşmesi taslağında Fina Liman ve Kumport’un yönetim ve genel kurullarının belirlenme ve çalışma yöntemlerine

110 ilişkin düzenlemeler ile finansman ve hisse devir usullerinin tespit edilmiş olması da Fina Liman ve Kumport'un bağımsız birer teşebbüs olarak faaliyet gösterip karar alabileceğini göstermiştir.

Yukarıdaki bilgi ve değerlendirmeler neticesinde, bildirim konu hisse devri ile Fina Liman ve Kumport'un 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesindeki esaslar çerçevesinde tam işlevsel bir ortak girişim olacağı kanaatine ulaşılmıştır.

120 Öte yandan, ortak girişim dışında işlem taraflarından Fina Holding A.Ş.'nin kontrolündeki "Girişim Liman Hizmetleri"nin ... ayrıca liman hizmetleri ile dikey ilişkili olan deniz taşımacılığı pazarında ise işlem taraflarından yalnızca Umman Sultanlığı Maliye Bakanlığı'nın kontrolündeki Oman Container Lines (OCL)'in, Mersin, İskenderun Limanları - Arap Körfez Limanları arasında yaklaşık %... pazar payı ile faaliyet gösteriyor olması sonucunda, etkilenen pazarlarda ortak girişimi oluşturan ana teşebbüsler arasında rekabetçi davranışların koordinasyonu riskinin bulunmadığı düşüncesi hasıl olmuştur.

Yukarıda H.2. maddesinde yer verilen ciro bilgileri dikkate alındığında, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinde belirtilen ciro eşiklerinin aşılmış olduğu ve bu sebeple bildirim konusu işlemin Kurul'un iznine tabi olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

130 Düzenlenen Rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan 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 olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.