

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2016-1-48 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 16-25/418-187
Karar Tarihi : 27.07.2016

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Adem BİRCAN

B. RAPORTÖRLER: Çağlar Deniz ATA, Metin DEMİRCİ, Bilge YILMAZ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- IHI Corporation

Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Ceren ÖZKANLI
Çitlenbik Sokak No:12 Yıldız Mahallesi, Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** IHI Corporation ile JFE Engineering Corporation iştiraki olan Japan Tunnel Systems Corporation ve Mitsubishi Heavy Industries, Ltd. iştiraki olan Mitsubishi Heavy Industries Mechatronics Systems, Ltd. tarafından ortak girişim kurulması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 01.07.2016 tarih ve 4242 sayılı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 11.07.2016 tarih ve 2016-1-48/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

- (4) Japan Tunnel Systems Corporation (JTSC); Japonya'da kurulmuş bir şirket olup tünellerin açma makinelerinin üretimi alanında faaliyet göstermektedir. JTSC'nin hisselerinin çoğunluğu IHI Corporation'ın (IHI) uhdesinde bulunurken %(.....)'i ise JFE Engineering Corporation'ın (JFEE) kontrolündedir. JTSC'nin Türkiye'de herhangi bir faaliyeti ve cirosu bulunmamaktadır.
- (5) Mitsubishi Heavy Industries Mechatronics Systems, Ltd. (MHIMS); kirlilik önleme, çevre geliştirilmesi, endüstriyel kullanım ve genel kullanım ile ilgili ekipmanın tasarımı ve üretimi alanlarında faaliyet göstermektedir. Türkiye'de iştiraki bulunmayan MHIMS; akıllı ulaşım sistemleri, hidrolik makineler, makine sistemleri, mekanik park sistemleri ve çelik yapı tesisleri olmak üzere beş farklı iş kolunda faaliyet göstermektedir.
- (6) Merkezi Tokyo, Japonya'da bulunan Mitsubishi Heavy Industries, Ltd. (MHI); gemi yapımı, enerji santralleri, kimyasal tesisler, çevresel donanımlar, çelik yapılar, endüstriyel ve genel makineler, hava araçları, uzay sistemleri ve klima sistemleri gibi ürün ve hizmetleri kapsayan çeşitli bir ürün ve hizmet yelpazesine sahip bir ağır iş makineleri üreticisi olarak faaliyet göstermektedir. MHI Türkiye'de; gemi yapımı ve okyanus gelişimi, güç sistemleri, nükleer enerji sistemleri, makineler ve çelik altyapı sistemleri, uzay sistemleri ve orta hacimli seri üretim parçaları (genel makineler ve özel araçlar gibi) alanlarında faaliyet göstermektedir.
- (7) IHI ise; Tokyo Borsası, Nagoya Borsası, Sapporo Menkul Kıymetler Borsası, Fukuoka Borsası'nda işlem gören halka açık bir şirkettir. IHI herhangi bir gerçek kişi ve/veya iktisadi

birim tarafından kontrol edilmemektedir. Küresel olarak IHI, kaynaklar, enerji ve çevre; sosyal altyapı ve açık deniz tesisleri; endüstri sistemleri ve genel amaçlı makineler ile uçak motoru, uzay ve savunma olmak üzere dört farklı iş birimiyle faaliyet göstermektedir.

- (8) Merkezi Tokyo, Japonya'da bulunan JFE Holdings, Inc.'in bir iştiraki olan JFEE; enerji, çevre, sosyal altyapı ve endüstriyel makine alanlarında mühendislik hizmetleri sunmakta olup, Türkiye'de tünel açma makineleri üretimi ve satışında faaliyet göstermemektedir.

G.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (9) Dosya konusu işlem, IHI ile JFEE iştiraki olan JTSC ve MHI iştiraki olan MHIMS tarafından tünel açma makinelerinin üretimi ve satışı alanında faaliyet gösterecek bir ortak girişim kurma işlemidir.
- (10) 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinde birleşme ve devralma sayılan haller sayılmıştır.
- (11) 26 Nisan 2016 tarihinde IHI, JFEE, JTSC, MHI ve MHIMS arasında imzalanan Ortak Girişim Anlaşması ile Mutabakat Anlaşması'na göre, JTSC ilk önce Ortak Girişim'i (OG) kuracak ve OG'nin hisselerini kabul karşılığında JTSC'nin bütün iş alanını devredecektir. Bu arada MHIMS, OG'nin hisselerini kabul karşılığında MHIMS tarafından yürütülen tünel açma makinelerinin ve ilgili ekipmanın tasarımı, üretimi ve satışı işlerini OG'ye devredecek olup sonrasında ise ilgili payların tümü temettü fazlası olarak MHI'ye verilecektir.
- (12) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi uyarınca, bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ çerçevesinde bir devralma olarak değerlendirilebilmesi için "ortak kontrol" ve "bağımsız iktisadi varlık" koşullarını taşıması gerekmektedir.
- (13) Ortak Girişim Sözleşmesi'nin 2. maddesi uyarınca; JTSC, OG'nin hisselerinin %(.....), MHI ise %(.....) elinde bulunduracaktır. OG'nin toplamda (.....) müdürünün (.....) JTSC tarafından, (.....) ise MHI tarafından aday gösterilecektir. OG'nin yönetim kurulu toplantı yeter sayısı (.....) olmakla birlikte, MHI tarafından aday olarak gösterilmiş ve atanmış en az bir müdürün toplantıya katılması şart koşulmaktadır. Yönetim planının onayı gibi önemli konularda, tüm müdürlerin üçte ikisinden fazlasının onayı gerekmektedir. Dolayısıyla ortak girişim hissedarlarının, OG'yi birlikte kontrol edeceği anlaşılmaktadır.
- (14) Ortak girişimin bağımsız iktisadi varlık olup olmadığı, büyük ölçüde, pazarda aktif bir rol üstlenmeye hazır olup olmadığıyla ve devamlılık saikiyle kurulup kurulmadığı ile ilgilidir. Bir ortak girişimin tam işlevsel olduğunun kabul edilebilmesi için, faaliyet gösterdiği pazarlarda bağımsız bir oyuncu olarak ve kendi ekonomik çıkarları doğrultusunda özerk ve rekabetçi bir şekilde davranabilmelidir. Dosya içeriği bilgilere göre; olağan faaliyetlerini yürütecek bir yönetime ve kendine ait personele sahip olacak OG, efektif bir şekilde kendi finansmanını sağlayacak ve ana hissedarlar OG'nin işlerini bağımsızca yürütebilmesi için gerekli olan tüm fikri mülkiyet haklarını OG'ye devredecek veya lisanslayacaklardır. Ayrıca taraflarca OG'nin varlığının sona erme tarihi kararlaştırılmamış olup OG'nin uzun süreli faaliyet göstermesinin amaçlandığı dosya içeriği bilgilerde belirtilmektedir. Dolayısıyla ortak girişimin bağımsız iktisadi varlık olma unsurunu sağladığı kanaatine varılmıştır.
- (15) Açıklamalar çerçevesinde, bildirim konu işlem 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemi niteliğindedir. Dosya içeriğinden, işlem taraflarının 2015

16-25/418-187

yılı cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde yer alan ciro eşiklerini aştığı anlaşıldığından, bildirim konu işlem izne tabidir.

- (16) Ortak Girişim Sözleşmesi'nde OG'nin faaliyetlerinin tünel açma makinesi bileşenlerinin satışı ve tamiri olacağı kararlaştırılmıştır. Bu çerçevede, Türkiye'de OG'nin faaliyetleri ile JTSC ve MHI'nın faaliyetleri arasında yatay veya dikey herhangi bir örtüşme bulunmamaktadır. Tarafların herhangi bir pazarda çakışan faaliyetlerinin bulunmaması sebebiyle, bildirim konu işlem ile herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılması veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması söz konusu olmayacaktır.

H. SONUÇ

- (17) 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 yasaklanan 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.