

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2015-4-37
Karar Sayısı : **15-34/509-157**
Karar Tarihi : 01.09.2015

(Devralma)

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Doç. Dr. Tahir SARAÇ, Kenan TÜRK

B. RAPORTÖRLER : Buket ARI, Şevket GÜLTEKİN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Aéroports de Paris Management S.A.
- Vinci Airports S.A.S.
Temsilcisi: Av. Okan OR
Lamartine Cad. No:10 34437 Taksim/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: Aéroports de Paris Management S.A., Vinci Airports S.A.S. ve Astaldi Concessioni S.p.A. arasında Şili'deki Santiago Havalimanı'nın işletilmesi amacıyla kurulacak ortak girişime izin verilmesi talebi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 21.08.2015 tarihinde giren bildirim üzerine düzenlenen 24.08.2015 tarih ve 2015-4-037/Öİ sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Bildirime konu işlem, Şili'deki Santiago Havalimanı'nın işletilmesi amacıyla Aéroports de Paris Management S.A. (ADPM), Vinci Airports S.A.S. (VINCI Airports) ve Astaldi Concessioni S.p.A.'nın (ASTALDI) hissedarı olduğu bir ortak girişim kurulmasına ilişkindir. Taraflar, kurulacak ortak girişimin Santiago Havalimanı'nın yönetilmesi, genişletilmesi, bakımı, işletilmesi ve kullanılmasından sorumlu olacağını belirtmektedir. Şili Cumhuriyeti ve işlem tarafları arasında imzalanan imtiyaz sözleşmesinin 01.10.2015 tarihinde yürürlüğe girmesi planlanmaktadır.
- (5) Söz konusu ortak girişimin işlem sonrası hissedarlık yapısı; ADPM %(.....), VINCI Airports %(.....) ve ASTALDI %(.....) şeklinde olacaktır.
- (6) Dosya mevcudu bilgilerden, 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 7. maddesinin birinci fıkrasında düzenlenen ciro eşiklerinin aşıldığı ve bu sebeple bildirim konusu işlemin Kurulumuzun iznine tabi olduğu görülmüştür.
- (7) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 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. Anılan hüküm çerçevesinde ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi olabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsel) olarak ortaya çıkması şeklinde iki unsurun birlikte sağlanması gerekir.
- (8) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un 50. vd. paragraflarında bir ortak girişimde ortak kontrolden söz edilebilmesi için tarafların eşit oy hakkına sahip olması, stratejik kararların alınmasında veto haklarının bulunması ya da oy haklarının ortaklaşa kullanılması gibi şartların sağlanmasının gerektiği düzenlenmiştir.

15-34/509-157

Taraflarca 24.12.2014 tarihinde imzalanmış olan Ön Protokol'ün 15. maddesi uyarınca ortak girişimin yönetim kurulu yedi kişiden oluşacak ve ADPM (.....), VINCI Airports (.....), ASTALDI (.....) üye atayacaktır.

- (9) Ön Protokol uyarınca, kural olarak genel kurul kararları ortak girişimin ihraç edilmiş paylarının en az %(.....)'ini temsil eden payların olumlu oylarıyla alınacaktır. Genel kurulun toplantı nisabı, oy haklarını elinde bulunduran payların %(.....)'idir. Protokol uyarınca, temettü ve sair gelirlerin dağıtımına yönelik kararlar oybirliğiyle alınacak; şirket sermayesine dair kararlar ise oyların %(.....)'sının olumlu oyuyla alınacaktır. Yönetim kurulunun toplantı nisabı (.....) olup, kararlar en az (.....) üyenin olumlu oyuyla alınacaktır. ASTALDI'nin sermaye taahhüdünü artıracak kararlar (.....) alınacaktır. Bu şirketin ortak girişimin bütçe ve iş planının onaylanmasında ve üst düzey yöneticilerin atanmasında veto hakkı bulunmayacaktır. Dolayısıyla ortak girişim esasen ADPM ve VINCI Airports tarafından ortak kontrol edilecektir.
- (10) Bildirim formunda yer verilen bilgilere göre, kuruluş sermayesi yaklaşık olarak (.....) TL olacak ortak girişim, pazarda bağımsız olarak faaliyet gösterebilmesi ve faaliyetlerini uzun vadede sürdürebilmesi için yeterli miktarda finansmana ve kaynaklara sahip olacaktır. Ortak girişimin kendi çalışanları olacak ve söz konusu çalışanlardan doğacak gider ve masraflardan işveren olarak yalnızca kendisi sorumlu olacaktır. Ortak girişimin; günlük işlerin yönetilmesiyle sorumlu bir yönetim kadrosu ve Ön Protokol'de öngörülen faaliyetleri kalıcı olarak yerine getirmek üzere gerekli finansman, personel ve malvarlıklarına erişimi olacaktır. Ortak girişim, esas olarak, mevcut tesislerin yenilenmesi ve imtiyaz hakkı süresi (20 yıl) boyunca mevcut ve yeni terminal, park alanı ve ileride gerçekleştirilecek gayrimenkul projelerinde oluşan altyapının işletilmesi işlerine tahsis edilecektir. Ortak girişimin bilfiil pazara ve Santiago Havalimanı'nda faaliyet gösteren müşterilere (hava yolu şirketleri, ticari alanların kullanıcıları, işletmeler ve havalimanındaki servis sağlayıcılar, vb.) erişimi bulunacaktır. Buna göre ortak girişim, ilgili ürün pazarında bağımsız olarak faaliyetlerini sürdürme, ortaklarından bağımsız olarak kendi ticaret ve rekabet politikasını belirleme imkânına sahiptir.
- (11) Öte yandan, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 13. maddesinin üçüncü fıkrasına göre; *"Teşebbüsler arasında rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olan ve bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, Kanununun 4 üncü ve 5 inci maddeleri çerçevesinde de değerlendirilir."* Bu bağlamda ortak girişim ile ana teşebbüsler arasında koordinasyon riskinin mevcut olup olmadığı hususu da ayrıca değerlendirilmiştir.
- (12) Öncelikle ortak girişimin Türkiye'de herhangi bir faaliyetinin olmayacağı belirtilmelidir. Sadece Şili'deki Santiago Havalimanı'nı işletmek üzere kurulması planlanan şirketin bütün ticari faaliyeti bu havaalanına ilişkin olarak gerçekleşecektir. Dolayısıyla Türkiye'de muhtemel bir koordinasyon riskinden etkilenen pazarlar, ortak girişim taraflarının Türkiye'de faaliyet gösterdikleri alanlar olacaktır.
- (13) Bu çerçevede ilk olarak ADPM'nin Türkiye'deki faaliyet alanlarına değinmek gerekmektedir. ADPM, TAV Havalimanları Holding A.Ş.'nin (TAV HAVALİMANLARI) %(.....) oranında hissedarıdır. TAV HAVALİMANLARI, Türkiye'de İstanbul Atatürk, Ankara Esenboğa, İzmir Adnan Menderes, Gazipaşa-Alanya Havaalanlarının işletmecisi olup "duty free", yeme içme, havalimanı yer hizmetleri, bilgi işlem ve güvenlik hizmetleri vermektedir. Türkiye genelinde taşınan toplam yolcu sayısına bakıldığında TAV HAVALİMANLARI'nın işlettiği havaalanlarından taşınan yolcu sayısının, Türkiye'de taşınan toplam yolcu sayısının %(.....)'ine tekabül ettiği görülmektedir.
- (14) Diğer taraftan, Bodrum-Milas Havaalanı'nın işletme hakkı ASTALDI'nin kontrol ettiği bir teşebbüs tarafından yürütülmektedir. Ancak Kurulumuzun 09.04.2014 tarih ve 14-14/256-111 sayılı kararıyla bu havaalanının işletme hakkı da 22.10.2015 tarihi itibarıyla TAV HAVALİMANLARI'na devredilmiştir. 2014 yılında Milas-Bodrum Havaalanı'ndan taşınan

15-34/509-157

yolcu sayısının Türkiye genelinde taşınan toplam yolcu sayısına oranı yaklaşık %(.....)'tür. Bu tarihten sonra ASTALDI'nin bu pazarda faaliyeti kalmayacaktır. Diğer ortak olan VINCI Airports, asıl faaliyet alanı havalimanı işletmeciliği olsa da Türkiye'deki havalimanlarında herhangi bir faaliyet göstermemektedir. Dolayısıyla havalimanı işletmeciliği pazarında 22.10.2015 itibarıyla tarafların örtüşen faaliyeti bulunmayacaktır.

- (15) İncelenmesi gereken ikinci pazar, yapım ve inşaat hizmetlerine ilişkindir. ADPM, TAV Yatırım Holding A.Ş.'deki %(.....) oranında hisseyle inşaat hizmetleri alanında dolaylı olarak faaliyet göstermektedir. VINCI Airports'un da Türkiye'de dolaylı iştirakleri vasıtasıyla inşaat sektöründe faal olduğu anlaşılmaktadır. ASTALDI ise yaklaşık 20 yıldır ülkemizde büyük altyapı projelerinde yer almaktadır. Bu çerçevede Anadolu Otobanı, Berke, Ceyhan ve Karakaya barajları ve Haliç köprüsünün inşasını üstlenmiştir. Bildirim formu ve ek bilgilerde ASTALDI'nin Türkiye'deki yapım ve inşa hizmetleri pazarındaki payının %(.....)'ün, diğer tarafların paylarının ise %(.....)'in altında olduğu belirtilmiştir. Dolayısıyla ortak girişimin her üç tarafının da Türkiye'de örtüşen pazarda çok düşük paylara sahip olduğu anlaşılmaktadır.
- (16) Yukarıda yer verilen bilgi ve değerlendirmeler çerçevesinde, tanımlanabilecek alternatif pazarlarda rekabeti bozmayacağı anlaşılan bildirim konusu ortak girişim işlemine izin verilmesinin uygun olacağı kanaatine ulaşılmıştır.

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.