

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : D4/1/M.A.-01/2 (Devralma)

Karar Sayısı : 01-55/544-128

Karar Tarihi : 9.11.2001

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

İl. Başkan : Dr. Kemal EROL

Üyeler : İsmet CANTÜRK, Nejdet KARACEHENNEM,
A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Kubilay ATASAYAR, Mustafa PARLAK,
Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL

B- RAPORTÖRLER : Murat AYBER, Mehmet ÖZDEN

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: Limar Liman ve Gemi İşletmeleri A.Ş.

Temsilcisi: Prof. Dr. Arif ESİN

Akaretler Sıraevleri, S. Seba Cd. No:67

Beşiktaş 80680 İstanbul

D- TARAFLAR: - Limar Liman ve Gemi İşletmeleri A.Ş.

Kazım Dirik Cd. No:3/7 İzmir

- Terminal Investment Limited

Nerine House St. George's Place,

St. Peter Port Guernsney/İNGİLTERE

- Armatörler Liman İşletmeciliği Ticaret ve Sanayi A.Ş.

Angurya Çiftliği Mevkii, Yakuplu/İstanbul

E- DOSYA KONUSU: Limar Liman ve Gemi İşletmeleri A.Ş. (Limar) ve Terminal Investment Limited (Terminal Investment) tarafından Marport Liman İşletmeleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Marport) unvanlı bir ortak girişim şirketi kurulması ve bu ortak girişim şirketinin Armatörler Liman İşletmeciliği Ticaret ve Sanayi A.Ş. (Armatörler)'ni devralması işlemlerine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 11.10.2001 tarih, 4338 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 25.10.2001 tarih, D4/1/M.A.-01/2 sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 26.10.2001 tarih, REK.0.08.00.00/76 sayılı Başkanlık önergesi ile 01-53 sayılı Kurul toplantısında görüşülmüş ve 01-53/530-Mi sayı ile Rapor'un daha kapsamlı olarak yeniden düzenlenmesine karar verilmiştir. Yapılan çalışma sonucu hazırlanan 7.11.2001 tarih, D4/1/M.A.-01/2 sayılı Rapor, 9.11.2001 tarih, REK.0.08.00.00/76 sayılı Başkanlık önergesi ile 01-55 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek konu karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: Dosya konusu işlemlerin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ hükümleri kapsamında Kurul'un iznine tabi olmadığı düşünülmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

Ürün Pazarı: İlgili ürün pazarı "Konteyner Elleçlemeye Yönelik Limancılık Hizmetleri" pazarı olarak tespit edilmiştir.

Coğrafi Pazar: Başvuru konusu çerçevesinde ilgili coğrafi pazar, "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak belirlenmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Bildirim konusu, Limar ve Terminal Investment tarafından bir ortak girişim kurulması ve bu ortak girişimin Armatörler'i devralması işlemlerinden ibarettir.

H.2.1. Ortak Girişim İşlemine İlişkin Değerlendirme

4054 sayılı Kanun'un "Birleşme ve Devralma" başlıklı 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin birinci fıkrası (c) bendine göre ortak girişim; "amaçlarını gerçekleştirmek üzere işgücü ve malvarlığına sahip olacak şekilde bağımsız iktisadi bir varlık olarak ortaya çıkan ve taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmayan" oluşumlardır.

Bir ortak girişim anlaşmasının 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2/1-c maddesi kapsamında yoğunlaşma doğurucu bir işlem oluşturması için bu ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması, ortaklaşa kontrol ediliyor olması ve taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisinin olmaması gerekmektedir.

H.2.1.1. Ortak Girişimin Bağımsız Bir İktisadi Varlık Olması

Bildirim konusu ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak kabul edilebilmesi için, öncelikle amaçlarına ulaşmaya yönelik teknik ve mali amaçlarla donatılmış olduğu tespit edilmelidir. Marpot, 1.000.000.000.000 TL sermaye ile kurulmuştur. Bu şirket Armatörler'i devralırken bu teşebbüsün hizmet binaları, demir başlarını da devralacak ve devraldığı teşebbüsün personeli Marport'a hizmet verecektir. Bu koşullarda yeni oluşacak ekonomik birimin faaliyetlerini ana şirketlere gereksinim duymadan kendi donanımı ile yürütebileceği anlaşılmaktadır.

H.2.1.2. Ortak Kontrol

Ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması ve ana şirketler arasında bir rekabet koordinasyonuna neden olmaması için kendisini oluşturan taraflardan özerk bir karar mekanizmasına sahip olması, kısaca bağımsız yeni bir iradenin ortaya çıkması gerekmektedir. Bu özerklik ancak ortak kontrol unsurunun varlığı ile sağlanabilir. Dosya mevcudu bilgilere göre, söz konusu ortak girişimde taraflardan hiçbirisi tek başına kontrol gücüne sahip değildir ve ortak kontrol söz konusudur.

H.2.1.3. Ortak Girişimin Rekabeti Sınırlayıcı Amacı veya Etkisinin Olmaması

Bir işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında ortak girişim olabilmesi için, taraflar arasında veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisinin olmaması gerekmektedir.

Buna göre;

1) Ana teşebbüslerin ortak girişimin faaliyet göstereceği ilgili ürün pazarındaki etkinliklerinin önemsiz seviyede kalması veya ana teşebbüslerden sadece birinin ilgili ürün pazarındaki faaliyetlerine devam etmesi ,

2) Ana teşebbüslerin ortak girişimin faaliyet göstereceği ilgili ürün pazarındaki tüm faaliyetlerini ortak girişime devretmeleri,

hallerinde bağımsız teşebbüsler arasında rekabetçi davranışların koordinasyonu riski bulunmamaktadır.

Bildirim konusu ortak girişimin taraflarından Terminal Investment'ın ilgili pazarda faaliyeti yoktur. Bu çerçevede ortak girişimin taraflar arasındaki rekabeti koordine etme ihtimali bulunmamaktadır.

Yukarıda yer verilen değerlendirmelerin ışığında, bildirim konusu ortak girişim işlemi 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2/1-c maddesinin bendinde belirtilen unsurları taşıdığından, ilgili Tebliğin aynı maddesi kapsamında "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller"den biri olarak değerlendirilmiştir.

Öte yandan, bir ortak girişim işlemi, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde belirtilen 25.000.000.000.000 TL ciro veya %25 pazar payı eşiklerinden birisini aşması halinde Kurul'un iznine tabidir.

Bildirim konusu ortak girişim işleminin taraflarından Terminal Investment'ın Türkiye'de herhangi bir faaliyeti, dolayısıyla pazar payı ve cirosu bulunmamaktadır. Diğer taraf olan Limar'ın bağlı bulunduğu Arkas Holding'in ulaştırma grubu'nun pazardaki cirosu TL, pazar payı ise %.....'dir. Bu bilgiler çerçevesinde söz konusu ortak girişim işlemi bakımından Tebliğ'de yer alan eşikler aşılmamış olduğundan, ortak girişim işlemi Kurul'un iznine tabi değildir.

H.2.2. Devralma İşlemine İlişkin Değerlendirme

Limar ile Terminal Investment tarafından kurulacak olan Marport ortak girişim şirketinin Armatörler'i devralması işlemi, 4054 sayılı Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in hangi hallerin birleşme ve devralma sayılacağı'nın belirlendiği 2. maddesinin birinci fıkrası (b) bendinde yer alan; "Herhangi bir teşebbüsün ... diğer bir teşebbüsün ... ortak paylarının tümünü ... devralması veya kontrol etmesi" hükmü kapsamında bir devralmadır.

Söz konusu devralmanın taraflarından Marport'un henüz faaliyeti bulunmamakla birlikte, yukarıda da belirtildiği üzere, ortak girişimin taraflarından Limar'ın bağlı bulunduğu Arkas Holding'in ulaştırma grubu'nun pazardaki cirosu TL ve pazar payı %...; devralınan Armatörler'in ise cirosu TL ve pazar payı yaklaşık %...'dir. Bu bilgiler çerçevesinde tarafların toplam ciroları 20.550.000.000.000 TL ve toplam pazar payları %19 olup,

1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde belirtilen eşikler aşılmadığından bildirim konusu işlem Kurul'un iznine tabi değildir.

İ- SONUÇ

Yukarıda yer verilen tespit ve değerlendirmelerin ışığında; Limar Liman ve Gemi İşletmeleri A.Ş. ve Terminal Investment Limited tarafından Marport Liman İşletmeleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. unvanlı bir ortak girişim şirketi kurulması ve bu ortak girişim şirketinin Armatörler Liman İşletmeciliği Ticaret ve Sanayi A.Ş.'ni devralması işlemlerinin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ hükümleri kapsamında izne tabi işlemlerden olmadığına OYBİRLİğİ ile karar verilmiştir.