

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-4-5 (Devralma)
Karar Sayısı : 18-06/95-49
Karar Tarihi : 20.02.2018

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Adem BİRCAN, Şükran KODALAK, Mehmet AYAN

B. RAPORTÖRLER : Burak SAĞLAM, Burcu OLGUN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- Ziraat Katılım Bankası A.Ş.
Hobyar Eminönü Mah. Hayri Efendi Cad. Bahçekapı No:12
34112 Fatih/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: FZK Mühendislik ve Sınai Yatırımlar A.Ş.'nin Anlaş Holding A.Ş.'ye ait %50 oranındaki payının, Ziraat Katılım Bankası A.Ş. tarafından Ortak Yatırımlar adlı kredi ürünüyle devralınmasına izin verilmesi talebi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 31.01.2018 tarihinde giren bildirim üzerine düzenlenen 14.02.2018 tarih ve 2018-4-5/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. İlgili Teşebbüslere İlişkin Bilgiler

- (4) Devre Konu FZK Mühendislik ve Sınai Yatırımlar A.Ş. (FZK), 03.11.2017 tarihinde çeşitli kamu ve özel kurumların savunma sanayi, ulaştırma ve otomotiv sektörlerinin açacağı ihalelere katılarak işleri üstlenmek ve ihalenin kazanılması durumunda ihale konusu işin anahtar teslimi şeklinde Fikssan Fikstür San. ve Tic. A.Ş. (FİKSSAN) tarafından yüklenici olarak gerçekleştirilmesini sağlamak amacıyla kurulmuştur. Şirket hâlihazırda gayri faal konumda olup, sermayesinin tamamı Anlaş Holding A.Ş.'ye (ANLAŞ HOLDİNG) aittir. ANLAŞ HOLDİNG, Fikssan Fikstür Sanayi ve Ticaret A.Ş., Fikssan Raylı Sistemler Sanayi ve Ticaret A.Ş. ve Fikssan Savunma ve Havacılık Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin paylarının tamamına sahiptir. Bildirim Formunda FİKSSAN'ın 1974'den bu yana fikstür imalatı (üretim sürecindeki parçaları yerleştirmeye, sabitlemeye ve desteklemeye yarayan ara elamanlar) konusunda hizmet verdiği, bu kapsamda savunma sanayi, raylı sistemler ve otomotiv sanayinde ihtiyaç duyulan yerli makine, ekipman ve teçhizatın üretimi alanında faaliyet gösterdiği belirtilmiştir. ANLAŞ HOLDİNG ise sermaye ve yönetimine katıldığı şirketlerin etkinliklerini artırmak amacıyla finansman, pazarlama, yatırım, organizasyon ve dış ticaret işlemlerini toplu bir şekilde gerçekleştirmek ve bu şirketlerin karlı bir şekilde devamlılıklarını sağlamak amacıyla kurulmuştur. ANLAŞ HOLDİNG'in yönetimi Anlaş Ailesine aittir.

- (5) Devralan Ziraat Katılım Bankası A.Ş. (ZİRAAT KATILIM), Bankacılık Denetleme ve Düzenleme Kurulunun 10.10.2014 tarih ve 6046 sayılı izniyle katılım bankacılığı prensiplerine uygun olarak bankacılık faaliyetlerinde bulunmak üzere kurulmuştur. ZİRAAT KATILIM'ın sermayesinin %99,9'u T.C. Ziraat Bankası A.Ş.'ye aittir. ZİRAAT KATILIM, Ziraat Katılım Varlık Kiralama A.Ş.'nin paylarının tamamına sahiptir.

G.2. Değerlendirme

- (6) Bildirime konu işlem; ZİRAAT KATILIM'ın kredi sayılan finansman yöntemlerinden biri olan ortak yatırımlar yöntemiyle FZK'nın paylarının %50'sini devralması işlemidir.
- (7) 5411 sayılı Bankacılık Kanunu'nun 48. maddesinde; *"Bankalarca verilen nakdi krediler ile teminat mektupları, ... bu Kanun uygulamasında kredi sayılır. Birinci fıkrada belirtilenlere ilâve olarak, kalkınma ve yatırım bankalarının finansal kiralama yöntemiyle sağladığı finansmanlar ile katılım bankalarının taşınır ve taşınmaz mal ve hizmet bedellerinin ödenmesi suretiyle veya kâr ve zarar ortaklığı yatırımları, taşınmaz, ekipman veya emtia temini veya finansal kiralama, mal karşılığı vesaikin finansmanı, ortak yatırımlar veya benzer yöntemlerle sağladıkları finansmanlar da bu Kanun uygulamasında kredi sayılır."* denilmektedir. Diğer yandan, bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan Bankaların Kredi İşlemlerine İlişkin Yönetmelik'in 19. maddesinde ortak yatırımlar; *"Kanunun 56 ncı maddesinin birinci fıkrasındaki sınırlamalar dikkate alınmak kaydıyla, gelişme potansiyeli taşıyan ve kaynak ihtiyacı olan şirketlerin sermayelerine, taraflar arasında düzenlenecek sözleşme hükümleri çerçevesinde edinilecek ortaklık paylarının en fazla yedi yıl içinde halka arz yoluyla elden çıkarılması şartıyla, katılım bankalarınca iştirak edilmesi veya belirli bir yatırımın finansmanı amacıyla oluşturulacak fonlara katılınmasıdır..."* şeklinde tanımlanmıştır.
- (8) ZİRAAT KATILIM'ın FZK ile kuracağı ortaklık ilişkisi söz konusu Yönetmelik'te belirtilen yedi yıllık finansman süresince geçerli olup, ilgili sürenin sonunda ZİRAAT KATILIM sahip olduğu payları devrederek ortaklıktan ayrılacaktır. Bu kapsamda, devralma işlemi ve sonrasında FZK'nın yönetimini düzenlemek amacıyla 04.01.2018 tarihinde ZİRAAT KATILIM, ANLAŞ HOLDİNG ve FZK arasında bir sözleşme akdedilmiştir. Bu sözleşmeye göre devralma işlemi şu şekilde gerçekleşecektir: Öncelikle; ANLAŞ HOLDİNG tarafından FZK'nın genel kurul toplantısında ana sözleşme tadili ve sermaye artırımı yapılacaktır. Daha sonra, sermaye artırımı sonucunda pay grupları oluşturulacaktır. Çıkarılacak A Grubu paylara ilişkin olarak ANLAŞ HOLDİNG rüçhan hakkından feragat edecek ve bu A Grubu paylar ZİRAAT KATILIM tarafından taahhüt edilerek devralınacaktır. Yapılacak bu işlem neticesinde artırılan sermayenin %50'sine tekabül eden A Grubu paylar ZİRAAT KATILIM ve %50'sine tekabül eden B Grubu paylar ise ANLAŞ HOLDİNG tarafından iktisap edilecektir. Devralma işleminin tamamlanmasının ardından FZK, ZİRAAT KATILIM ile ANLAŞ HOLDİNG tarafından ortak kontrol edilecektir. Söz konusu işlem sonucunda FZK bir ortak girişim şirketine dönüşecektir.

- (9) 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."* hükmüne yer verilmiştir. Anılan hüküm çerçevesinde, ortak girişimlerin devralma sayılabilmesi için aranan koşullar; ortak girişim şirketinin, ana teşebbüsler tarafından "ortak kontrol" altında tutulması ve "bağımsız bir iktisadi varlık" niteliği taşımasıdır. Dosyada yer alan bilgilere göre; devralma işleminin ardından FZK'nın sermayesini temsil eden paylar A Grubu ve B Grubu olmak üzere iki gruba ayrılacaktır. FZK'nın yönetim kurulu toplamda yedi üyeden oluşacaktır. Bu üyelere dördü A Grubu pay sahipleri tarafından, kalan üçü ise B Grubu pay sahipleri tarafından aday gösterilerek FZK genel kurulunca seçilecektir. Taraflar arasında yapılan sözleşme uyarınca yönetim kurulu A Grubu pay sahipleri ve B Grubu pay sahiplerinden en az ikişer üye olmak üzere en az dört üyenin katılımı ile toplanacak ve kararlar A Grubu pay sahipleri ve B Grubu pay sahiplerinden en az ikişer üye olmak üzere toplamda en az dört üyenin olumlu oyu ile alınacaktır. Önemli nitelikteki kararların alınabilmesi için yönetim kurulu üye tam sayısının tamamının olumlu oyu gerekmektedir. Bu bilgiler ışığında işlemin ardından FZK'nın, ANLAŞ HOLDİNG'in tek kontrolünden ZİRAAT KATILIM ve ANLAŞ HOLDİNG'in ortak kontrolüne geçeceği anlaşılmaktadır.
- (10) Diğer yandan "bağımsız bir iktisadi varlık" niteliği taşıma kriteri ile ortak girişimin kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini kalıcı olarak sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olup olmadığının tespiti amaçlanmaktadır. Dosyada yer alan bilgiler çerçevesinde, işlemin gerçekleşmesinden sonra FZK'nın, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirebilecek nitelikte olacağı, yeterli insan gücü ve mali kaynaklara (sermaye, varlıklar, vb.), muhasebeye, personele, idari ve yönetim organlarına sahip olacağı, pazarda faaliyet gösteren diğer bağımsız teşebbüsler tarafından yürütülen tüm faaliyetleri yerine getireceği kanaatine varılmıştır.
- (11) Bu çerçevede oluşacak ortak girişim şirketinin ortak kontrol ve tam işlevsellik koşullarını sağladığı anlaşıldığından bildirim konu işlem 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralmadır. Ayrıca, tarafların ciroları incelendiğinde, aynı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde yer alan eşiğin aşıldığı, dolayısıyla işlemin izne tabi olduğu da anlaşılmıştır.
- (12) 2010/4 sayılı Tebliğ uyarınca, bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve taraflardan iki veya daha fazlasının aynı ürün pazarında faaliyette bulunduğu ya da taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ürün pazarının alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları etkilenen pazarları oluşturmaktadır.
- (13) Bildirim Formunda; FZK'nın faaliyet gösterdiği pazarlar "savunma sanayi pazarı", "otomotiv yan sanayi pazarı" ve "demiryolu yan sanayi pazarı" olarak; ZİRAAT KATILIM'ın faaliyet alanı ise katılım bankacılığı olarak belirtilmiştir. Bu çerçevede, taraflar arasında aynı ürün pazarında faaliyette bulunma (yatay ilişki) ve/veya tarafların bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ürün pazarının alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunması (dikey ilişki) gibi bir ilişki olmadığı görülmektedir. Bu bağlamda, bildirim konusu devralma işleminin yeni bir hâkim durum yaratmayacağı ya da mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesine neden olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (14) 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 hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine, gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.