

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2020-1-027

(Ortak Girişim)

Karar Sayısı : 20-25/320-151

Karar Tarihi : 21.05.2020

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE

Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN

B. RAPORTÖRLER : Çağlar Deniz ATA, Ahmet YALÇIN, Emine HARMANKAYA, Alican ŞENTÜRK

C. BİLDİRİMDE

BULUNANLAR : - Linde Aktiengesellschaft

- PAO Severstal

Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Ceren ÖZKANLI

SAMLI, Av. Merve ÖNER, Av. Helin YÜKSEL

Çitlenbik Sok. No:12 Yıldız Mah. 34349 Beşiktaş/İstanbul

(1) **D. DOSYA KONUSU:** Linde Aktiengesellschaft'ın tek kontrolü altında bulunan Linde Severstal LLC'nin ortak kontrolünün PAO Severstal tarafından devralınması işlemi.

(2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 20.04.2020 tarih ve 3818 sayı ile giren ve en son 08.05.2020 tarih ve 4322 sayılı yazıyla tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 14.05.2020 tarih ve 2020-1-027/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) Başvuruda; Linde Aktiengesellschaft'ın (LINDE) tek kontrolü altında bulunan Linde Severstal LLC (LINDE SEVERSTAL veya OG) üzerinde hisse devri yoluyla, LINDE ve PAO Severstal (SEVERSTAL) tarafından ortak kontrol kurulması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir.

(5) Bildirim konusu işlemin temelini LINDE ve SEVERSTAL arasında 24.12.2019 tarihinde imzalanan Hisse Alım Sözleşmesi oluşturmaktadır.¹ Hâlihazırda, OG hisselerinin %(.)'üne ve tek kontrolüne LINDE, %(.)'sına ise SEVERSTAL sahip olup işlem sonucunda SEVERSTAL, LINDE'den OG hisselerinin %(.)'ünü devralacaktır.

(6) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrası hükmü çerçevesinde, bir ortak girişimin anılan Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi sayılabilmesi için i) ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ii) ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsel) olarak ortaya çıkması unsurlarının birlikte sağlanması gerekmektedir.

¹ Hisse Alım Sözleşmesi, OG'deki %(.) oranındaki hissenin LINDE'den SEVERSTAL'a satışının koşullarını düzenlemektedir. Hisse Alım Sözleşmesi izin kararlarının alınmasını takiben yürürlüğe girecek olup aynı gün Taslak Ortak Girişim Sözleşmesi de imzalanarak yürürlüğe girecektir.

i) Ortak kontrolün bulunması:

- (7) Dosya mevcudu bilgilere göre, işlemin tamamlanmasının ardından, OG yönetimi İcra Kurulu Başkanı, Mali İşler Başkanı ve Sorumlu Teknik Başkan'dan oluşacaktır. LINDE, Ortak Girişim İcra Kurulu Başkanı ve Sorumlu Teknik Başkanı aday gösterebilirken, SEVERSTAL Mali İşler Başkanını aday gösterebilecektir.
- (8) Taslak Ortak Girişim Sözleşmesi'ne göre LINDE ve SEVERSTAL, OG'nin genel kurulunda (.....) oy hakkına sahip olacaktır. OG'nin yönetim kurulu LINDE tarafından aday gösterilecek (.....) üye ve SEVERSTAL tarafından aday gösterilecek (.....) üye olmak üzere toplam (.....) üyeden oluşacaktır. OG'nin yönetim kurulu kararları basit çoğunlukla alınacak olup Saklı Tutulan Hususlar² için kararlar en az (.....) yönetim kurulu üyesi tarafından alınacaktır. Saklı Tutulan Hususlar'a ilişkin herhangi bir karar birliğine varılamaması halinde, bu hususlar, genel kurulda görüşülmek üzere ertelenecektir. Genel kurulda SEVERSTAL, LINDE ile eşit oy hakkına sahiptir ve karar alınmasını engellemeye devam edebilir. Dolayısıyla, LINDE ve SEVERSTAL, kilitlenmeden ve dolayısıyla OG'nin muhtemel tasfiyesinden kaçınmak amacıyla işbirliği yapmak durumundadır. LINDE'ye daha fazla hak tanınmış olmasına rağmen, SEVERSTAL'ın Saklı Tutulan Hususlar üzerindeki ve genel kurullardaki veto gücü ile OG'nin Mali İşler Müdürü'nü aday gösterme yetkisi SEVERSTAL'e 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin ikinci fıkrası kapsamında negatif bir kontrol hakkı bahşetmektedir. Bu bilgiler kapsamında tarafların OG üzerinde ortak kontrol hakkına sahip olacağı değerlendirilmektedir.

ii) Bağımsız iktisadi varlık olarak kurulması:

- (9) Bildirim Formunda LINDE SEVERSTAL'ın tam işlevsel bir ortak girişim olacağı hususu aşağıdaki nedenlere dayandırılmaktadır:
- OG'nin kendi yönetimi ve günlük işlerini yöneten çalışanları bulunmaktadır. OG yönetimi, birer İcra Kurulu Başkanı, Mali İşler Başkanı, Teknoloji İşleri Üst Yöneticisi ve İnsan Kaynakları Direktörü tarafından yönetilecektir. İcra Kurulu Başkanı, mali planlama taslağının hazırlaması, çalışanların katılımı ve işten çıkarılması gibi mevcut operasyon yönetimi ile ilgili çoğu sorunu çözüme kavuşturacaktır. Bununla birlikte, Bildirim Formunda LINDE ve SEVERSTAL'ın yetkilerinin OG'nin stratejik yönelimini belirlemekle sınırlandırılacağı ve OG'nin yönetimine ve çalışanlarına ilişkin ödemelerin, münhasıran OG tarafından karşılanacağı belirtilmektedir.
 - OG kendi faaliyetlerini, çalışan gücünü ve yönetimini finanse edecek kendi mal varlığına sahiptir.
 - OG, teknolojisini ve eğitim hizmetlerini kullanabilmek adına LINDE ile bir lisans sözleşmesi, ayrıca OG tarafları ile "LINDE" ve "SEVERSTAL" markalarının kullanımını düzenleyen bir lisans sözleşmesi imzalamıştır. OG, ek olarak, belirli hizmetlerin mühendislik, donanım teslimi ve performansının sağlanması için LINDE ile bir anlaşma yapmıştır. Bununla birlikte Bildirim Formunda OG'nin, OG taraflarınca kendisine sağlanan birtakım maddi ve gayri maddi kaynaklara itimat edeceği, ancak söz konusu kaynaklar ve sözleşmesel hizmetlerin OG taraflarınca, piyasa koşullarında (*arm's-length basis*) ve dolayısıyla olağan ticarî koşullarla sağlanacağı belirtilmektedir. Bu durum, OG ile OG tarafları arasında

² (.....)

kurulacak söz konusu ilişkilerin genel olarak ticarî nitelikte olduğunu göstermektedir.

- OG ürünlerini piyasa koşullarına göre üretip, pazarlayıp satacaktır. Satışların en azından bir kısmı dış pazara yapılacak ve dolayısıyla OG, sadece OG tarafları için belirli bir işlevi yerine getirmekle sınırlı kalmayıp, pazarda mevcut olacaktır.
 - OG'nin uzun bir dönem faaliyet göstermesi planlanmış olup, OG'nin uzun vadeli iş planı 2028 yılına kadar olan dönemi kapsamaktadır.
- (10) Bu çerçevede, bildirim konu işlem ile kurulacak ortak girişim şirketinin tam işlevsel, bağımsız bir iktisadi varlık niteliğinde olacağı ve bildirim konusu işlemin, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi anlamında bir devralma işlemi olduğu anlaşılmaktadır. Öte yandan ilgili tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlemin izne tabi olduğu görülmektedir.
- (11) OG taraflarından LINDE, Türkiye'de ağırlıklı olarak gaz alanında faaliyet gösteren İsdemir Linde Gaz Ortaklığı A.Ş. (ILGAZ) ve Linde Gaz A.Ş. (LINDE TÜRKİYE) aracılığıyla faaliyet göstermektedir. LINDE TÜRKİYE'ye bağlı dağıtım merkezleri aracılığıyla kaydedilen gelirlerin büyük çoğunluğunu gaz iş kolu elde etmektedir.
- (12) LINDE TÜRKİYE, tüm sektörlerde ihtiyaç duydukları gazları tedarik etmekte, aynı zamanda müşterilerine güvenlik hizmetleri, operatörler için depolama eğitimleri, operasyon alanı güvenliği, teçhizatlarına periyodik bakımı ve teçhizat yenileme gibi teknik hizmetler de sağlamaktadır.
- (13) Diğer taraf olan SEVERSTAL'ın ise Türkiye'de herhangi bir iştiraki veya bağlı teşebbüsü bulunmamakta olup bağlı şirketi Severstal-Export GmbH vasıtasıyla Türkiye'de sıcak haddelenmiş şerit, temizlenmiş ve yağlanmış sıcak haddelenmiş şerit, bütünüyle işlenmiş soğuk haddelenmiş şerit, büyük yassı tabaka, elektrik çeliği, metal eşya ürünleri, demir cevheri peletleri ve diğer ürünlerin satışını gerçekleştirmektedir. Esas olarak, yeniden haddeleme işlemi gerçekleştiren Türk müşterilerine soğuk haddeleme bobini ve sıcak haddeleme bobini tedarik etmekte olup ayrıca tüp ve boru üreticilerine de sıcak haddeleme bobini tedarik etmektedir.
- (14) Hâlihazırda LINDE'nin tek kontrolü altında bulunan OG ise doğal gaz sıvılaştırma üniteleri için paslanmaz çelikten imal edilen ısı değiştirici donanımları üretim ve dağıtım ile birlikte ilgili hizmet ve yedek parçaları alanlarında faaliyet göstermektedir. OG, ağırlıklı olarak Rusya Federasyonu'nda faaliyet göstermekte olup, OG'nin gelecekte de ağırlıklı olarak aynı ülkede faaliyetlerine devam edeceği belirtilmektedir. OG'ye Türkiye'de herhangi bir ekonomik birim veya mal varlığı devredilmemiş olduğu, gelecekte de devredilmeyeceği ifade edilmektedir. OG'nin Türkiye'de faaliyet göstermediği, ayrıca Türkiye'de herhangi bir iştiraki, acentesi, dağıtıcısı veya bayisi bulunmadığı gibi, tedarikçisi, müşterisi, siparişi veya hedef projesinin de bulunmadığı bildirilmiştir.
- (15) Yukarıda yer verilen bilgiler çerçevesinde, bildirim konu işlemin taraflarının faaliyetlerinin birbirleri ile ve OG ile Türkiye'de yatay ve/veya dikey olarak örtüşmediği ve dolayısıyla söz konusu işlemde etkilenen bir pazar bulunmadığı değerlendirilmektedir.
- (16) Öte yandan dosya mevcudu bilgilere göre, LINDE ve SEVERSTAL'ın ve OG'nin faaliyetlerinde küresel olarak da yatay örtüşme yoktur. OG taraflarının yalnızca Rusya Federasyonu'nda OG'nin faaliyet alanı dışında küçük bir tedarik ilişkisi bulunmaktadır. Ayrıca, tarafların küresel olarak satışını yaptıkları geniş çaplı tüpler ve ısı değiştirici

donanımların birbirlerine ikame teşkil etmediği de anlaşılmıştır. Bu bilgilere göre, işlemin herhangi bir rekabetçi endişe yaratmayacağı değerlendirilmektedir.

- (17) Yukarıda yer verilen açıklamalar çerçevesinde; bildirim konu işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (18) 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, gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.