

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2017-4-30 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 17-20/ 337-149
Karar Tarihi : 03.07.2017

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER: Kerem TOMUR, Fatma ATAÇ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Cummins Inc.
Temsilcileri: Av. Gönenç Gürkaynak, Av. Hakan Özgökçen,
Av. Görkem Yardım
Çitlenbik Sokak No:12 Yıldız Mahallesi Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Cummins Inc., Eaton Corporation plc. ve bunların bağlı şirketleri tarafından (i) Eaton Cummins Automated Transmission Technologies LLC ve (ii) Eaton Cummins Automated Transmission Technologies GmbH adında iki ortak girişim kurulması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 05.06.2017 tarih ve 4229 sayılı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 23.06.2017 tarih ve 2017-4-30/Öİ sayılı Ortak Girişim Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle, bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) İlgili başvuruda, ABD menşeli halka açık bir şirket olan Cummins Inc. (CUMMINS) ile İrlanda menşeli halka açık bir şirket olan Eaton Corporation plc. (EATON) tarafından (i) Eaton Cummins Automated Transmission Technologies LLC (ABD ortak girişim şirketi) ve (ii) Eaton Cummins Automated Transmission Technologies GmbH (İsviçre ortak girişim şirketi) adlı iki ortak girişim kurulması işlemine izin verilmesi talep edilmiştir. Bildirilen işlem neticesinde tarafların her biri her iki ortak girişim şirketinde %50 paya sahip olacaktır. Söz konusu iki ortak girişim şirketinin kurulmasıyla CUMMINS ve bağlı şirketleri, hâlihazırda EATON ve bağlı şirketlerinin kontrolünde bulunan ağır ve orta ağırlıklı ticari araçlar için otomatikleştirilmiş şanzıman iş biriminin %50 hissesine sahip olacaktır.
- (5) Bu kapsamda EATON, ortak girişime hâlihazırda kontrolünde bulunan otomatikleştirilmiş şanzıman iş biriminden varlık ve teknolojiler aktaracaktır. EATON ortak girişime Endurant ve Procision adlı otomatikleştirilmiş şanzıman teknolojisi ve ürünlerini sağlayacaktır. CUMMINS ise ortak girişimdeki %50 pay karşılığında nakit ödeme yapacaktır.

- (6) Başvuru kapsamında kurulması planlanan her iki ortak girişimin de tarafları CUMMINS ve EATON'dur. Bildirim Formunda söz konusu işlemlerden biri olmadan diğ erinin gerçekleşmeyeceği beyan edilmektedir. Her iki işlemin ardındaki iktisadi gerekçe aynıdır. Ayrıca her iki işlem de tek bir Alım Anlaşması ile düzenlenmektedir. Dolayısıyla başvuru kapsamında iki ayrı ortak girişim kurulması öngörölmekle birlikte bu iki işlem tek bir yoğunlaşma olarak ele alınmıştır.
- (7) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulmasının devralma sayılacağı hükmünü haiz 5. maddesinin üçüncü fıkrası çerçevesinde, ortak girişimler hakkında yapılacak değerlendirmelerde iki husus öne çıkmaktadır. Bunlardan ilki "ortak kontrol"ün varlığı, diğ eri ise, ilgili ortak girişimin "tam işlevsel" niteliği haiz olmasıdır.
- (8) Ortak kontrolün varlığından söz edilebilmesi için ortak girişimin karar alma mekanizmalarının ortak girişimin kurucu unsurlarınca birlikte kontrol edilmesi veya önemli kararlara ilişkin olarak kurucu unsurlara fiili veya sözleşme ile veto haklarının tanınmış olması gerekmektedir. Nitekim Kılavuz'un 48. paragrafında "*iki teşebbüsün bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edilecektir.*" ifadeleri yer almaktadır. Dosya kapsamında edinilen bilgilerden ortak girişim şirketlerinin EATON ve CUMMINS tarafından ortak kontrol edileceği kanaatine varılmaktadır.
- (9) Diğ er yandan Bildirim Formunda, kurulacak olan ortak girişimin tam işlevsel olacağı ifade edilmektedir. Bir ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için ilgili ortak girişimin (i) bağımsız olarak faaliyet gösterebilecek kaynaklara sahip olması, (ii) ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet göstermesi, (iii) satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmaması ve (iv) kalıcı olarak faaliyet göstermesi gerekmektedir. Bildirim Formunda çeşitli fikri mülkiyet hakları, imalat varlıkları, envanter, sözleşmeler ve ruhsatların EATON tarafından ortak girişime aktarılacağı belirtilmektedir. Taraflar, kuruluşunun ilk yılında ortak girişime (.....) milyon ABD doları nakdi katkı yapacaktır. Ortak girişimin 6 kişiden oluşan yönetim kurulu, ortak girişim tarafından istihdam edilen veya taraflardan birinden taşeron olarak temin edilecek yaklaşık (.....) çalışanı olacaktır. Dolayısıyla ortak girişim piyasada bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli mali kaynaklara ve insan kaynağına sahiptir.
- (10) Bildirim Formunda ortak girişimin, EATON'un mevcut otomatikleştirilmiş şanzıman ürünleri ile yeni otomatikleştirilmiş şanzıman ürünlerinin imalatı ve satışına ek olarak, doğrudan kendi eliyle ve EATON'la olan sözleşmeleri vasıtasıyla, CUMMINS'in motorlarıyla entegre olarak çalışacak otomatikleştirilmiş şanzıman ürünlerinin tasarımını, imalatını ve satışını yapacağı ifade edilmektedir. Dolayısıyla ortak girişim, CUMMINS'in motor üretimi ve EATON'un şanzıman üretimi şeklindeki birbirinin tamamlayıcısı olan iş birimlerinde taraflardan bağımsız olarak tasarım, geliştirme, üretim, satış ve satış sonrası servis hizmetleri alanlarında faaliyet gösterecektir. Bu bilgiler ışığında, ortak girişim pazarda aktif faaliyet gösterecek ve ana şirketlerden ayrı bir işleve sahip olacaktır.
- (11) Taraflar ortak girişimin olası bir tasfiye sebebi gerçekleşinceye kadar faaliyet göstereceğini ve tarafların ortak girişimin sınırsız bir süre için kurulması iradesinde olduğunu ifade etmişlerdir. Dolayısıyla ortak girişim kalıcı olarak faaliyet göstermek üzere kurulacaktır.

- (12) Yukarıda verilen bilgiler dikkate alındığında, dosya konusu işleme kurulacak olan ortak girişimin tam işlevsel/bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkma niteliklerine sahip olduğu anlaşılmıştır. Bildirim konusu işlem neticesinde tam işlevsel bir ortak girişim kurulması öngörüldüğü için işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemi olduğu anlaşılmıştır. Tarafların ciro bilgileri göz önünde bulundurulduğunda, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşiklerin aşıldığı, dolayısıyla işlemin izne tabi olduğu görülmüştür.
- (13) Ana şirketlerden CUMMINS, Türkiye'de yetkili distribütörü Cummins Turkey Motor Güç Sistemleri Satış Servis Ltd. Şti. aracılığıyla motor ve motor bileşenleri satışı ile iştirak etmektedir. Ana şirketlerden EATON'ın ise Türkiye'de, PVC hortumları ve boruları gibi hidrolik ekipmanı üretimini yapan bir tesisi bulunmaktadır. EATON'ın iştiraki Eaton Elektrik Ticaret Ltd. Şti., her türlü elektrikli ve elektronik otomasyon ve güç dağıtım sistemleri ve teçhizatlarının ithalatı, ihracatı ve ticaretini yapmaktadır. EATON'ın diğer iştiraki Polimer Hortum Teknolojileri Ticaret Ltd. Şti., Türkiye'de kauçuk ve plastik hortumlar ve profiller gibi ürünlerin ticaretini gerçekleştirmek üzere kurulmuş olmakla beraber henüz faaliyete başlamamıştır. EATON'ın bir başka iştiraki olan Polimer Kauçuk Sanayi ve Pazarlama A.Ş. ise Türkiye'de kauçuk ve plastik hortumların ve profillerin imalatı ve ticareti ile uğraşmaktadır.
- (14) İşlem kapsamında ortak girişime devredilecek olan iş birimini oluşturan varlık ve teknolojilerin hâlihazırda Türkiye'de herhangi bir pazarda faaliyeti olmadığı Bildirim Formunda ifade edilmektedir.
- (15) Açıklamalar çerçevesinde bildirim konu işlemin Türkiye'de yatay ve/veya dikey bir örtüşmeye neden olmadığı, hâkim durum yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (16) 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.