

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2016-1-19 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 16-16/259-111
Karar Tarihi : 11.05.2016

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Dr. Metin ARSLAN,
Doç. Dr. Tahir SARAÇ, Adem BİRCAN

B. RAPORTÖRLER : Başak TEKÇAM, Yavuz KÜÇÜKTAŞÇI

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- Kazım TÜRKER-Türkerler İnşaat Turizm Madencilik Enerji
Üretim Ticaret ve Sanayi A.Ş.
İlkbahar Mah. Galip Erdem Cad. No:11 Çankaya/Ankara

(1) **D. DOSYA KONUSU:** Türkerler İnşaat Turizm Madencilik Enerji Üretim Ticaret ve Sanayi A.Ş. ve Kazım TÜRKER'in tamamına sahip olduğu Türkerler Jeotermal Enerji Arama ve Üretim A.Ş. hisselerinin %50'sinin Akınal Sentetik Tekstil Sanayi ve Ticaret A.Ş. tarafından devralınarak ortak girişim oluşturulması işlemine izin verilmesi talebi.

(2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 03.05.2016 tarihinde giren yazıyla tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 06.05.2016 tarih ve 2016-1-19/Öİ sayılı Ortak Girişim 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

(4) Türkerler İnşaat Turizm Madencilik Enerji Üretim Ticaret ve Sanayi A.Ş. (TÜRKERLER) ve Kazım TÜRKER ile Akınal Sentetik Tekstil Sanayi ve Ticaret A.Ş. (AKINAL SENTETİK) arasında akdedilen 08.03.2016 tarihli "Hisse Alım ve Satım Sözleşmesi" (Hissedarlık Sözleşmesi) çerçevesinde, Türkerler Jeotermal Enerji Arama ve Üretim A.Ş.'nin (TÜRKERLER JEOTERMAL), TÜRKERLER ve AKINAL ENERJİ tarafından ortak kontrol edilmesi planlanmaktadır. TÜRKERLER JEOTERMAL'de işlem öncesinde TÜRKERLER %50,6 ve Kazım TÜRKER %49,4 oranında hisse sahibiyken; devralma sonrasında TÜRKERLER %50 ve AKINAL GRUBU %50 oranında hisseye sahip olacaktır.

(5) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrasına göre; "*Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim oluşturulması*" devralma sayılan hallerden kabul edilmektedir. Bu tanım çerçevesinde bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında devralma sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması gerekmektedir.

(6) Buna göre, dosya konusu işlem öncelikle ortak kontrol açısından değerlendirilmelidir. İki veya daha çok sayıda teşebbüs ya da gerçek kişi başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici

etki uygulama olanağına sahipse ortak kontrolden söz etmek mümkündür. Oy haklarında ya da karar organlarına atamada eşitlik, azınlık hissedarlarının veto hakkına sahip olması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi stratejik kararlarda işbirliğinin gerekliliği vb. hususlar ortak kontrolü sağlayan temel araçlardır. TÜRKERLER ve AKINAL SENTETİK arasında akdedilen Hissedarlık Sözleşmesi'nin 6. maddesine göre; halihazırda enerji faaliyetleri devam eden TÜRKERLER JEOTERMAL'in yönetim kurulu, iki üyenin TÜRKERLER, diğer iki üyenin ise AKINAL SENTETİK tarafından atanmasıyla oluşturulacaktır. Öte yandan, Hissedarlık Sözleşmesi'nin 10. maddesine göre; TÜRKERLER JEOTERMAL'in temsili ve ilzamu, TÜRKERLER ve AKINAL SENTETİK tarafından atanmış olan birer yönetim kurulu üyesi olmak üzere toplamda iki yönetim kurulu üyesinin müşterek imzasıyla gerçekleşecektir. Bu bilgiler çerçevesinde, TÜRKERLER JEOTERMAL'in, TÜRKERLER ve AKINAL SENTETİK'in ortak kontrolü altında olacağı anlaşılmaktadır.

- (7) Diğer bir kıstas ise söz konusu işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşımasıdır. Bu koşul ile ifade edilen temel amaç, ortak girişimin kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olarak tanımlanabilmesini sağlamaktır. Bir ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak değerlendirilebilmesi için kurulacak şirketin faaliyetlerini özerk bir şekilde yürütebilmesi için yeterli iktisadi kaynaklarla (sermaye, malvarlığı, iş gücü, finansman araçları vb.) donatılmış ve bu iktisadi kaynakların dağılımına ve kullanılmasına yönelik kararlarını taraflardan bağımsız bir yönetim ile alabiliyor olması gerekmektedir. Söz konusu ortak girişim işlemi bakımından, Hissedarlık Sözleşmesi'nin 8. maddesi uyarınca TÜRKERLER JEOTERMAL yönetim kurulunun, şirket adına her türlü sözleşmeyi akdedebilme ve sermaye harcamalarını gerçekleştirilmesini onaylayabilme yetkisine sahip olacağı, ortak kontrol sağlayan taraflardan bağımsız ve kalıcı bir şekilde faaliyetlerini sürdüreceği belirtilmektedir.
- (8) Bu açıklamalar çerçevesinde, bildirim konusu işlemle kurulacak ortak girişimin, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getireceği, bir başka ifadeyle tam işlevsel bir ortak girişim niteliğini taşıdığı, bu nedenle işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi kapsamında bir devralma işlemi olduğu kanaatine varılmıştır. Öte yandan, ilgili tarafların cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde yer alan ciro eşiklerini aştığı, dolayısıyla işlemin Rekabet Kurulundan izin alınması gereken bir işlem olduğu anlaşılmaktadır.
- (9) TÜRKERLER JEOTERMAL'in faaliyetleri göz önüne alındığında, ilgili ürün pazarının genel olarak elektrik üretimi ve satışı olarak tanımlanması mümkündür. Bununla birlikte, ortak girişim taraflarının faaliyetleri incelendiğinde, TÜRKERLER'in, inşaat alanında; alt yapı ve üst yapı taahhüt işleri ve gayrimenkul yatırımları, enerji alanında; hidroelektrik, jeotermal, termik santralleri ve rüzgar enerjisinden elektrik üretimi, dağıtımı ve satışını gerçekleştirdiği¹ görülmüştür. AKINAL GRUBU ise her türlü pamuk, yün, keten, suni-sentetik elyaf, sentetik polimerlerden elde edilen iplik, kumaş, deri ve diğer ürünlerin imalatı, ihracatı ve ticareti faaliyetlerini sürdürmektedir.
- (10) Dosyada yer verilen bilgilere göre TÜRKERLER JEOTERMAL'in, jeotermal enerjisine dayalı elektrik üretimi faaliyetlerini sürdürmesi planlanmaktadır. Buna göre, ortak girişim taraflarından TÜRKERLER'in elektrik üretimi, dağıtımı ve satışı pazarında aktif olması

¹ TÜRKERLER, Vangölü Elektrik Dağıtım A.Ş. dağıtım şirketiyle Van, Bitlis, Hakkari ve Muş'ta (.....) aboneye hizmet vermektedir. Enerji alanında, yenilenebilir enerjide (.....) MW kurulu gücü, portföyünde (.....) MW'lık (.....) adet hidroelektrik santrali projesi, (.....) MW'lık rüzgar enerjisi santrali projesi ve (.....) adet işletme ruhsatlı jeotermal enerji santrali faaliyeti bulunmaktadır.

nedeniyle TÜRKERLER ile TÜRKERLER JEOTERMAL'in faaliyetleri arasında yatay ve dikey bir ilişki doğmakta ve etkilenen pazarların oluşabileceği anlaşılmaktadır. Bununla birlikte, TÜRKERLER'in elektrik üretimi alanında (.....) MW kurulu güç ile Türkiye toplam elektrik kurulu gücü içerisinde (.....)'lik paya sahip olduğu; Vangölü Elektrik Dağıtım A.Ş. aracılığıyla dağıtımını yaptığı (.....) MWh'lık elektrik miktarının Türkiye'de 2014 yılında dağıtım yapılan elektriğin (.....)'sine, Vangölü Elektrik Perakende Satış A.Ş. aracılığıyla gerçekleştirdiği (.....) MWh elektrik satışının ise Türkiye elektrik tüketimine oranının (.....)'ya tekabül ettiği görülmektedir. TÜRKERLER'in toplam kurulu gücü içerisinde yer verilen TÜRKERLER JEOTERMAL'in ise (.....) MW'lık kurulu gücü ile Türkiye toplam kurulu gücü içerisinde (.....)'lük payı bulunmaktadır.

- (11) Yukarıda yer verilen açıklamalar ışığında, bildirim konusu işlem neticesinde ilgili pazarlarda hakim durumun yaratılmadığı veya mevcut hakim durumun güçlendirilmediği kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (12) 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.