

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2017-3-7 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 17-08/87-37
Karar Tarihi : 23.02.2017

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER: Nesrin ATA, Cansu TOPAK KORKMAZ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

:- Eurodrip S.A. ve Rivulis Irrigation Ltd.
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Hakan ÖZGÖKÇEN,
Av. O. Onur ÖZGÜMÜŞ
Çitlenbik Sokak No:12 Yıldız Mahallesi, Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** FIMI V 2012 Ltd. ile Paine & Partners, LLC ve bağlı şirketleri tarafından Eurodrip S.A. ve Rivulis Irrigation Ltd. üzerinde ortak kontrol tesis edilmesine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 26.01.2017 tarih ve 586 sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 10.02.2017 tarih ve 2017-3-7/Öİ sayılı Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

- (4) Paine & Partners, LLC ve bağlı şirketleri (PAINE); yönetim satın alınması ve gelişim sermayesi yatırımlarına odaklı özel sermaye şirkettir. Finansal kuruluşlar, yiyecek ve tarımsal endüstri alanında yatırım yönetimi yapmaktadır.
- (5) FIMI Grubu; elektronik parçalar, metal ürünler, yazılım, elektronik ve havacılık, plastik, inşaat malzemeleri, enerji ve lojistik gibi birçok sektörde faaliyet gösteren özel sermaye fonlarından oluşmaktadır. FIMI Grubu'nun yatırımları yalnızca İsraili ve İsrail ile ilgili şirketlerdir. FIMI Grubu; Delaware Eyaleti kanunları altında kurulu bir limited şirket olan FIMI V 2012 Ltd. ve İsrail Devleti kanunları altında kurulmuş olan FIMI Israel Opportunity V Limited Partnership'i ifade etmektedir.
- (6) Rivulis Irrigation Ltd. (RİVULİS); dünya genelinde sulama sistemleri ve sulama sistemi materyalleri alanında faaliyet göstermektedir. RİVULİS'in ürünleri, kendi iştiraklerinin ve bağımsız bayilerinin oluşturduğu küresel ağı tarafından, tarım, bahçe tarımı, peyzaj ve madencilik dâhil olmak üzere birçok pazarda satılmaktadır.
- (7) Eurodrip S.A. (EURODRİP), kendine ait iştirakleri ve bağımsız dağıtıcılarından oluşan küresel ağı aracılığıyla tarım ve peyzaj uygulamaları için damla ve yağmurlama sulama çözümleri üretimi ve satışı konusunda faaliyet göstermektedir.

G.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (8) Dosya konusu işlem, EURODRİP ve RİVULİS arasında 10 Ocak 2017'de imzalanan Hisse Alım Anlaşması'na ve işlemin kapanışı ardından taraflarca akdedilecek olan tadil edilmiş ve yeniden düzenlenmiş Hissedarlar Anlaşması'na dayanmaktadır. Dosya içeriğinden anlaşıldığı üzere; mevcut durumda FIMI %(.....) hisseyle RİVULİS'i kontrol etmektedir. EURODRİP ise PAİNE'in tek kontrolü altındadır.
- (9) İşlemin birinci kademesi ile RİVULİS, EURODRİP'in %100 hissesini devralacak, eş zamanlı olarak PAİNE RİVULİS'in %(.....) oranında hissesini ve bazı veto haklarını elde edecektir. RİVULİS üzerinde tek kontrolün olduğu herhangi bir geçiş süreci ise öngörülmemektedir.
- (10) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin 3. fıkrası çerçevesinde, bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilebilmesi için "ortak kontrol" ve "tam işlevsellik (bağımsız iktisadi varlık)" koşullarını taşıması gerekmektedir.
- (11) İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edilmektedir. Belirleyici etki, bir teşebbüsün stratejik ticari davranışlarını belirleyen eylemleri engelleme yetkisidir. Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (Kılavuz) 50. vd. paragraflarında bir ortak girişimde ortak kontrolden söz edilebilmesi için tarafların eşit oy hakkına sahip olması, stratejik kararların alınmasında veto haklarının bulunması ya da oy haklarının ortaklaşa kullanılması gibi şartların sağlanması gerektiği ifade edilmiştir. Dolayısıyla, ana şirketlerin kontrol edilen teşebbüsle ilgili önemli kararlarda (bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar, üst yönetimin atanması gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.
- (12) Dosya konusu işlem çerçevesinde taraflar arasında ortak girişimin kurulmasına yönelik olarak imzalanan Hissedarlık Anlaşması'nın "Kurulun Oluşumu" başlıklı 7. maddesi ve "İmtiyazlı Hususlar" başlıklı 8.2. maddesinin incelenmesinden, tarafların ortak kontrolünden bahsedilebilmesi için Kılavuz'da gerekli görülen koşulların sağlandığı; yönetim kurulunun yapısının belirlendiği, Hissedarlık Anlaşması hükümleri ile tanınan veto haklarının, azınlık hissedarlarına finansal çıkarlarını korumak amacıyla verilen veto haklarının ötesine geçtiği ve dolayısıyla PAİNE'in RİVULİS ve EURODRİP'in stratejik kararları üzerinde belirleyici etki sahibi olmasına imkân tanındığı anlaşılmaktadır.
- (13) Bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ çerçevesinde bir devralma olarak değerlendirilmesi için aranan ikinci kriter ise, üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşıması, diğer bir deyişle tam işlevsel olmasıdır. Bu kriter ile aranan özellik ortak girişimin, kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini kalıcı olarak sürdürebilen ayrı bir iktisadi işletme olarak teşekkül etmesidir. Bir ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için;
- Bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olmak,
 - Ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet göstermek,
 - Satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmamak,
 - Kalıcı olarak faaliyet göstermek

şeklinde ifade edilebilecek nitelikleri taşıması beklenmektedir¹.

¹ Kılavuz, par. 81-93.

17-08/87-37

- (14) Tarafların beyanına göre işlem sonrasında ortak girişim, basınçlı sulama sistemlerinin üretimi ve satımı konusunda tam sorumluluğa sahip olacaktır. Bağımsız şekilde faaliyet göstermek için sermaye, malvarlığı ve çalışan gibi yeterli kaynağa sahip olacak teşebbüsün, günlük faaliyetlerini yürütmek için kendi yönetimi olacak; ana şirketleri ile önemli bir alım/satım ilişkisi olmaksızın ürünlerini üçüncü kişilere satacaktır.
- (15) Yukarıda yer verilen bilgilerden, dosya konusu işlemin, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim kurulması niteliğini taşıdığı anlaşıldığından, söz konusu işlem 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası çerçevesinde bir devralma işlemidir. Dosya içeriğinden, işlem taraflarının 2015 yılı cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerinde öngörülen ciro eşiklerini aştığı anlaşıldığından bildirim konu işlem izne tabidir.
- (16) 2010/4 sayılı Tebliğ ekinde etkilenen pazarlar, bildirim konusu işlemten etkilenme ihtimali olan ve taraflardan en az ikisinin aynı ürün pazarında veya taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyette bulunduğu bir ürün pazarının alt veya üst pazarında faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları olarak tanımlanmıştır.
- (17) Dosya içeriğinden, RİVULİS ve EURODRİP'in faaliyetlerinin Türkiye'de tarımsal sulama alanında "basınçlı sulama sistemleri" pazarında, daha dar anlamda ise "damla sulama sistemleri" ve "yağmurlama sulama sistemleri" tedariki pazarlarında örtüştüğü anlaşıldığından adı geçen pazarlar etkilenen pazarlar olarak değerlendirilmiştir.
- (18) RİVULİS ve EURODRİP'in faaliyetleri basınçlı sulama sistemleri pazarında, daha özele indirgenecek olursa damla sulama ve yağmurlama sulama sistemleri tedariki pazarlarında yatay olarak örtüşmektedir. Aşağıda basınçlı sulama sistemleri pazarı için tarafların 2015 yılı pazar payları sunulmaktadır:

Tablo 1- Teşebbüslerin Basınçlı Sulama Sistemleri için 2015 Yılı Pazar Payları (Satış Değerine Göre)

Etkilenen Pazar	Yatay/Dikey	Pazar Payı (%)		
		Rivulis	Eurodrip	Toplam
Basınçlı Sulama Sistemleri	Yatay	(.....)	(.....)	(.....)

Kaynak: Bildirim Formu

- (19) Pazarın basınçlı sulama sistemleri pazarı olarak kabulü halinde EURODRİP ve RİVULİS'in işlem sonrası ulaşılabilecek pazar payı küçük bir artış ile %(.....) olacağından işlemin rekabetçi endişe doğurmayacağı kanaatine varılmıştır. Alternatif pazar tanımları olan damla sulama ve yağmurlama sulama sistemleri için tarafların pazar payları ise aşağıda gösterilmektedir:
- (20) Tablo 2- Teşebbüslerin Damla ve Yağmurlama Sulama Sistemleri için 2016 Yılı Pazar Payları (Satış Hacmine Göre)

Etkilenen Pazar	Yatay/Dikey	Pazar Payı (%)		
		Rivulis	Eurodrip	Toplam
Damla Sulama Sistemleri	Yatay	(.....)	(.....)	(.....)
Yağmurlama Sulama Sistemleri	Yatay	(.....)	(.....)	(.....)

Kaynak: Bildirim Formu

- (21) İşlem sonrasında Türkiye'de EURODRİP ve RİVULİS'in damla sulama sistemleri tedariki pazarında toplam pazar payları küçük bir artış ile yaklaşık %(.....); yağmurlama sulama sistemleri tedariki pazarında ise %(.....) olacaktır. Damla sulama sistemlerinde işlem sonrası gerçekleşecek pazar payının rekabet açısından kaygı doğurabilecek bir eşiğe dayandığı değerlendirilse de, geçmiş tarihli Kurul kararlarında² da ifade edildiği üzere, yoğunlaşma analizinde pazar payı dışında destekleyici unsurların varlığı da dikkate alınmalıdır. Buna göre, pazarda faaliyet gösteren teşebbüslerin pazar paylarının karelerinin toplamı olan Herfindahl-Hirschman Endeksinin (HHI) işlem öncesindeki değeri ve işlemle birlikte yaşanacak HHI artışı pazarın mevcut rekabetçi yapısı ve işlemin doğurabileceği rekabetçi endişelerin varlığı hakkında önemli ipuçları vermektedir. Bu açıdan bakıldığında her iki değer de rekabet açısından sakıncalı görülen değerlere ulaşmadığı anlaşılmaktadır.
- (22) Dosya içeriğindeki bilgilere göre, müşterilerin ürün tercihinde marka bağımlılığı olmadığı ve kalite-fiyat performansının belirleyici olduğu; her iki pazarda Türkiye'de de faaliyet gösteren güçlü küresel oyuncuların bulunduğu, ürünlerin tedariki anlamında herhangi bir ticaret ya da pazara giriş engelini bulunmadığı anlaşılmaktadır. Ayrıca işlem sonrasında damla ve yağmurlama sulama sistemi tedariki pazarında çok sayıda teşebbüs faaliyet göstermeye devam edeceği ve bu teşebbüslerin taraflar üzerinde rekabetçi baskı oluşturacağı, dolayısıyla işlemle yeni bir hakim durum yaratılmayacağı ya da mevcut bir hakim durumun güçlendirilmeyeceği kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (23) 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.

⁴ 06.07.20011 tarih ve 11-41/873-274 sayılı Kurul kararı