

REKABET KURUMU

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2020-4-050 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 20-36/483-211
Karar Tarihi : 28.07.2020

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER: Muhammed GÜNDOĞDU, Abdulsamed TÜRLÜ

C. ORTAK GİRİŞİM

TARAFLARI : - Bayerische Motoren Werke Aktiengesellschaft (BMW AG)
- Daimler AG
- Ford Motor Company
- Dr. Ing. h.c. F. Porsche Aktiengesellschaft
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK ve Av. O.Onur ÖZGÜMÜŞ
Çitlenbik Sok. No:12 Yıldız Mah. Beşiktaş/İSTANBUL

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** BMW AG, Daimler AG, Ford Motor Company ve Dr. Ing. h.c. F. Porsche Aktiengesellschaft tarafından IONITY Holding GmbH & Co.KG'nin kurulması işlemi ve bu işlemin zamanında bildirilmemesi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 06.04.2020 tarih ve 5178 sayılı ile giren 2020-4-039/Öİ sayılı dosya kapsamında; Hyundai Motor Company (HYUNDAI) ve Kia Motors Corporation (KIA) adına yapılan başvuruda, hâlihazırda Bayerische Motoren Werke Aktiengesellschaft (BMW), Daimler AG (DAIMLER), Ford Motor Company (FORD) ve Dr. Ing. h.c. F. Porsche Aktiengesellschaft'nin (PORSCHE) birlikte ortak kontrol ettiği IONITY Holding GmbH & Co.KG (IONITY) hisselerinin bir kısmının HYUNDAI ve KIA aracılığıyla Hyundai Motor Grubu (HMG) tarafından devralınmasına ve IONITY'nin ortak kontrolüne iştirak edilmesine izin verilmesi talep edilmiştir. Bu kapsamda 2017 yılında gerçekleşen ve BMW, DAIMLER, FORD ve PORSCHE tarafından kurulan IONITY'e ilişkin işlemin 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) kapsamında bir devralma işlemi olup olmadığı ve işlemin izne tabi olup olmadığı, ayrıca zamanında bildirilip bildirilmediği hususlarına ilişkin düzenlenen 17.07.2020 tarih ve 2020-4-050/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle;
- 2017 yılında gerçekleştirilen IONITY'nin kurulmasına yönelik işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu,
 - Ancak işlem sonucunda 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 7. maddesi kapsamında herhangi bir pazarda etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması sebebiyle işleme izin verilebileceği,
 - Bununla birlikte, 2020-4-039 numaralı dosya kapsamında tarafların IONITY'nin kurulmasına yönelik işlemi bildirmediğinin anlaşıldığı, bu bağlamda 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin (b) bendi uyarınca işlem taraflarının 2019 yılı gayri safi gelirlerinin binde biri oranında idari para cezası verilmesi gerektiği

ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Kurum kayıtlarına 06.04.2020 tarih ve 5178 sayı ile intikal eden 2020-4-039/Öİ sayılı dosya kapsamında; HYUNDAI ve KIA adına yapılan başvuruda, hâlihazırda BMW, DAIMLER, FORD ve PORSCHE'nin birlikte ortak kontrol ettiği IONITY hisselerinin %(.....)'sinin HYUNDAI ve KIA aracılığıyla HMG tarafından devralınmasına ve IONITY'nin ortak kontrolüne iştirak edilmesine izin verilmesi talep edilmiştir.
- (5) 2020-4-039 sayılı dosyanın Bildirim Formunda yer alan bilgilere göre, IONITY, 2017 yılında BMW, DAIMLER, FORD ve PORSCHE tarafından imzalanan ortak girişim sözleşmesiyle kurulmuştur¹. Mevcut ortaklarca IONITY'nin kuruluşuna ilişkin olarak, etki teorisi çerçevesinde IONITY'nin yalnızca Avrupa Ekonomik Alanı'nda hizmet verecek olması ve Türkiye'ye ilişkin herhangi bir faaliyetin olmayacağı unsurları göz önünde bulundurularak 4054 sayılı Kanun'un 2. maddesinin lafzı uyarınca 2017 yılında gerçekleşen işlem için Rekabet Kurulunun (Kurul) izninin aranmadığı kanaatinde oldukları belirtilmiştir. Ancak KIA ve HYUNDAI'nin ortak girişime katılmasına ilişkin Bildirim Formu kapsamında, Kurumun içtihadı ve tam şeffaflığın sağlanması adına başvuruda bulunulduğu ifade edilmiştir.
- (6) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Hakkında Kılavuz'un (Kılavuz) 12. paragrafında yeni bir ortak girişim kurulması halinde, ortak kontrolde söz sahibi olacak hissedarların her birinin ilgili teşebbüs olarak kabul edileceği açıklanmaktadır. Bu çerçevede IONITY'nin hissedarları olan BMW, DAIMLER, FORD ve PORSCHE anılan işlemde ilgili teşebbüs olarak nitelendirilmelidir. Ayrıca 2010/4 sayılı Tebliğ'in 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. Bu tür işlemlerde, işlem taraflarının her biri devralan olarak kabul edilir.*" hükmüne yer verilmiştir. Dolayısıyla BMW, DAIMLER, FORD ile PORSCHE'nin kontrolünü elinde bulunduran Volkswagen Aktiengesellschaft (VW) ilgili işlem çerçevesinde işlem tarafı olarak kabul edilmiştir.
- (7) Öte yandan 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerine göre, "*işlemin taraflarının Türkiye ciroları toplamının yüz milyon TL'yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı otuz milyon TL'yi*" veya "*devralma işlemlerinde devre konu varlık ya da faaliyetin, birleşme işlemlerinde ise işlem taraflarından en az birinin Türkiye cirosunun otuz milyon TL'yi ve diğer işlem taraflarından en az birinin dünya cirosunun beş yüz milyon TL'yi*" aşması halinde devralma işlemi Kurulun iznine tabidir. Bu kapsamda dosyadaki bilgilerden, işlem taraflarının 2016 yılı cirolarının anılan Tebliğ'in ilgili maddesinin (a) ve (b) bentlerinde öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlemin izne tabi olduğu görülmektedir.
- (8) Dosyadaki bilgilere göre, BMW, şirket merkezi Münih, Almanya'da bulunan ve Almanya kanunlarına göre kurulmuş bir şirkettir. BMW, temel olarak küresel bir otomobil ve motosiklet üreticisi olarak faaliyet göstermektedir. BMW, Rolls Royce, BMW ve MINI marka araçların geliştirilmesi, üretimi ve pazarlanmasının yanı sıra özel ve ticari müşterilerine finansal hizmetler sağlamaktadır.
- (9) DAIMLER, Alman kanunlarına uygun olarak kurulmuş halka açık bir şirkettir. DAIMLER dünya çapında, başlıca binek arabalar, kamyonlar, kamyonetler ve otobüsler olmak üzere otomotiv ürünlerinin geliştirilmesi, üretimi ve dağıtım alanlarında faaliyet göstermektedir.

¹ Anılan işleme Avrupa Komisyonunun 27.04.2017 tarihli ve M.8376 sayılı kararı ile izin verilmiştir.

- (10) FORD, dünya çapında Ford markası altında otomobil satışında faaliyet göstermekle birlikte Amerika Birleşik Devletleri'nde Lincoln markası altında lüks otomobillerin satışını yapmaktadır. FORD, elektrikli ve hibrit araçlar da dâhil olmak üzere binek ve ticari araçların tasarımı, üretimi ve dağıtımını sağlamakta ve iştiraki Ford Credit aracılığıyla finansal hizmetler de sunmaktadır.
- (11) PORSCHE, VW'nin yüzde yüz iştiraki olup yüksek performanslı spor araba, SUV ve sedan araçların tasarımı, üretimi ve dağıtımında uzmanlaşmış Almanya menşeli bir otomobil üreticisidir. VW ise, Volkswagen Grubunun ana şirketidir. Volkswagen Grubu, dünya çapında binek araç, hafif ticari araç, kamyon, otobüs, otobüs şasisi, dizel motorları, motosikletler ve bu ürünlerin yedek parçalarının ve eklentilerinin geliştirilmesi, üretimi, pazarlanması ve satışında ve araç dağıtımında faaliyet göstermektedir. Volkswagen Grubu, Volkswagen Binek Araçlar, Volkswagen Hafif Ticari Araçlar, Porsche, Audi, Škoda, Seat, Bentley, Bugatti, Lamborghini, Man, Scania ve Ducati araba markalarını bünyesinde barındırmaktadır. Ayrıca, binek ve ticari araçların dağıtımını ve finansmanına yönelik finansal hizmetler ve sigorta hizmetleri de sağlamaktadır.
- (12) Diğer taraftan yukarıda da değinildiği üzere IONITY, BMW, DAIMLER, FORD ve PORSCHE tarafından elektrikli araçlara yönelik olarak; konum ve şarj ağı kapsamının tanımlanması, yeni şarj noktalarının finansmanı, emlak imtiyazları edinilmesi, yüksek güçlü şarj altyapılarının işletilmesi ve muhafaza edilmesi gibi faaliyetleri gerçekleştirmek üzere 2017 yılında kurulmuştur.
- (13) Yukarıda yer verilen bilgiler doğrultusunda IONITY'nin, Avrupa Ekonomik Alanı sınırları içerisinde, uzak mesafe yolculukları kolaylaştırmak amacıyla elektrikli araçlar için yüksek güçlü şarj altyapısının kurulması, işletilmesi ve bakımlarının yapılmasına yönelik olarak faaliyet gösterdiği ve Türkiye'de faaliyetinin bulunmayacağı dikkate alındığında işlem tarafları ile IONITY'nin faaliyetleri arasında Türkiye'de yatay veya dikey olarak örtüşme bulunmadığı anlaşılmaktadır. Dolayısıyla bildirim konu işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı ve işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı kanaatine varılmıştır.
- (14) Bununla birlikte söz konusu işlemin Kurula bildirilmemiş olması nedeniyle, 4054 sayılı Kanunun ilgili hükümleri uyarınca işlemin bu yönde de değerlendirilmesi gerekmektedir.
- (15) 2010/4 sayılı Tebliğ'in "Birleşme ve Devralmaların Bildirilmesi" başlıklı 10. maddesinin beşinci fıkrasının "*Bildirilmesi zorunlu olan birleşme veya devralma işlemlerinin Kurula bildirilmemesi veya işlem gerçekleştirildikten sonra bildirilmesi halinde Kanunun 11 inci maddesi uygulanır.*" hükmü ile 4054 sayılı Kanun'un 11. maddesinin (a) bendinin "*Birleşme veya devralmanın 7 nci maddenin birinci fıkrası kapsamına girmediğine karar vermesi durumunda birleşme veya devralmaya izin verir, ancak ilgililere bildirimde bulunmadıkları için para cezası uygulanır.*" hükmü çerçevesinde bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 11. maddesinin (a) bendi kapsamında olduğu değerlendirilmektedir.
- (16) 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde ise, izne tabi birleşme ve devralmaların Kurul izni olmaksızın gerçekleştirilmesi halinde, Kurulun, söz konusu teşebbüslerin, karardan bir önceki mali yıl sonunda oluşan veya bunun hesaplanması mümkün olmazsa karar tarihine en yakın mali yıl sonunda oluşan ve Kurul tarafından saptanacak olan yıllık safi gelirlerinin binde biri oranında para cezası verileceği hükme bağlanmaktadır. Mezkûr maddenin devamında, "*Bu fıkranın (b) bendine göre idarî para cezası birleşme işlemlerinde tarafların her birine, devralma*

işlemlerinde ise sadece devralana verilir.” ifadelerine yer verilmektedir. Bu açıklamalar çerçevesinde, ortak girişimin ana teşebbüsleri ve işlem tarafları olan BMW, DAIMLER, FORD ve VW’ye bildirim konusu işlemin zamanında bildirilmemesi nedeniyle 4054 sayılı Kanun’un 16. maddesinin (b) bendi çerçevesinde idari para cezası verilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

(17) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

- 2017 yılında gerçekleştirilen IONITY Holdings GmbH & Co.KG’nin kurulmasına yönelik 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 etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine,
- Bununla birlikte, dosya konusu işlemin Rekabet Kurulunun izni olmaksızın gerçekleştirilmesi nedeniyle Kanun’un 16. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi uyarınca 2019 mali yılı sonunda oluşan ve Kurul tarafından belirlenen yıllık gayri safi gelirlerinin binde biri oranında olmak üzere; BMW AG’ye (.....) TL, Daimler AG’ye (.....) TL, Ford Motor Company’e (.....) TL, Volkswagen Aktiengesellschaft’a (.....) TL idari para cezası verilmesine

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

Başkan
Biol KÜLE

İkinci Başkan
Arslan NARİN

Şükran KODALAK

Ahmet ALGAN

Hasan Hüseyin ÜNLÜ

(İzinli)
Ayşe ERGEZEN