

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-4-126 (Devralma)
Karar Sayısı : 09-34/782-189
Karar Tarihi : 5.8.2009

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI (Başkan V.)
Üyeler : Mehmet Akif ERSİN, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı
KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat
ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER : Orçun SENYÜCEL, Burcu CAN

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: ÖKOMBI GmbH
Temsilcisi: Av. Kortan TOYGAR
Rumeli Cd. Birlik Apt. No:42/13 34363 Nişantaşı/İstanbul

20 **D. TARAFLAR** : - ÖKOMBI GmbH
Erdberger Lände 40-48 1030 Viyana/AVUSTURYA
- Győr-Sopron-Ebenfurti Vasut Zrt.
9400 Sopron, Mátyás k. Utca 19, MACARİSTAN

E. DOSYA KONUSU: Rail Cargo Austria AG (RCA)'nin bağlı şirketi ÖKOMBI GmbH (ÖKOMBI) tarafından Hungarokombi Kft. (Hungarokombi)'nin hisselerinin %(....)'inin devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

30 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 10.7.2009 tarih ve 4843 sayılı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanun"un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ"in ilgili hükümleri uyarınca düzenlenen 22.7.2009 tarih ve 2009-4-126/Öİ-09-OS sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 28.7.2009 tarih ve REK.0.08.00.00-120/238 sayılı Başkanlık önergesi ile 09-34 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da, bildiri yapılan devralma işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulunun iznine tabi olduğu; devir sonucunda ilgili pazarda hâkim durum yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi, böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı; bu çerçevede işleme izin verilmesi gerektiği, görüşü ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

Farklı pazar tanımlarının tercih edilmesinin, bildirim konusu işlemin, pazardaki rekabet üzerindeki etkisinin ve izne tabi olmasına karar verebilmek için bakılan ciro ve pazar payı eşiklerini aşıp aşmadığının tespiti bakımından farklılık yaratmayacağı gerekçeleriyle pazar tanımı yapılmamıştır.

50

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.2.1. İşlemin Niteliği

Bildirim konusu devralma işlemi, iki paralel adımda Hungarokombi hisselerinin toplam %(...)'inin devralınmasına ilişkindir. Bu çerçevede, taraflar 7.4.2009 tarihinde bir Satış ve Feragat Sözleşmesi imzalamışlardır.

60 Bildirim formunda, Macaristan menşeli taşıma ve ulaşım şirketi MAV Cargo Zrt ve bağlı şirketlerinin RCA tarafından devir alınması işleminin bir parçası olan söz konusu devralma işleminin Avrupa Birliği Komisyonu tarafından 25.11.2008 tarih ve 5096 COMP/M sayılı karar ile onaylandığı belirtilmiştir.

Esasen, RCA hâlihazırda Hungarokombi hisselerinin %(...)'sine sahip bulunmaktadır. Dolayısıyla bildirim konusu devralma işleminin gerçekleşmesi halinde RCA, devir konusu şirketin %(...) oranında hissesine sahip olacaktır. Kalan %(...) oranındaki şirket hissesi ise üç farklı teşebbüsün mülkiyetindedir.

Devir işlemi öncesinde, hedef şirketin ana sözleşmesine göre, kanunda aksine hüküm bulunmadıkça şirkete ilişkin kararlar salt çoğunluk ile alındığından, herhangi bir şirket ortağının Hungarokombi üzerinde tek kontrolü bulunmamaktadır. Devir sonrasında ise, mezkûr hüküm sebebiyle RCA, şirket üzerinde tek başına kontrol sağlayacaktır.

70 H.2.2. 1997/1 Sayılı Tebliğ Bakımından Değerlendirme

1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin (b) bendine göre, *"herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını ya da ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi"* 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde teşebbüsler arası birleşme ve devralma olarak kabul edilmektedir.

Bildirim konusu işlem, Hungarokombi'nin kontrol yapısında değişikliğe neden olacağından, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralmadır.

80 Öte yandan, anılan Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde yer alan, *"...birleşme veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulundan izin almaları zorunludur."* hükmü ile izne tabi birleşme ve devralmalara pazar payı ve ciro eşiği getirilmiştir.

Tarafların Türkiye pazarındaki 2008 yılı ciroları toplamı yaklaşık (.....) TL. olarak gerçekleşmiş olduğundan, anılan işlemin Kurul'un iznine tabi olduğu anlaşılmıştır.

90 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi uyarınca, *"Bir ya da birden fazla teşebbüsün hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde... herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını... devralması hukuka aykırı ve yasaktır."*

09-34/782-189

100 Bu sebeple izne tabi bir birleşme-devralma işleminin yasaklanabilmesi için hâkim durum yaratması veya var olan bir hâkim durumu güçlendirmesi ve bunun sonucunda da rekabetin önemli ölçüde azalması gerekmektedir. Devralınan şirket Hungarokombi ile devralan şirket ÖKOMBI'nin esas faaliyet alanı olan Ro-La taşımacılığı Türkiye'de yapılmamakta olup, sözü geçen şirketlerin Türk müşterileri olmakla birlikte, bu müşteriler için sunulan taşıma hizmetinin Ro-La ayağı Türkiye sınırları dışında gerçekleştirilmektedir. Diğer taraftan, devralan şirket ÖKOMBI'nin ana şirketinin Türkiye'de taşıma işleri organizatörlüğü ile iştigal eden bir iştiraki olmakla birlikte, devir konusu şirket ile devralan şirketin bu pazardaki payları toplandığında %(...)in altında kalmaktadır. Ayrıca, kargo taşımacılığı pazarında taraflardan yalnızca Hungarokombi'nin Türkiye'de faaliyet göstermesi ve devralan tarafın bu pazarda faaliyetinin bulunmaması sebebiyle tarafların toplam pazar paylarında herhangi bir değişiklik olmayacaktır. Dolayısıyla dosya konusu devir işleminin gerçekleşmesi halinde, tarafların toplam pazar paylarında veya mevcut pazar koşullarında önemli bir değişiklik olmayacağı kanaatine varılmıştır.

110 I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanun"un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna; işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.