

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2005-4-114 (Devralma)
Karar Sayısı : **05-41/577-145**
Karar Tarihi : 28.6.2005

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ,
Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI,
M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN

RAPORTÖRLER : Mehmet ÖZDEN, Levent KUTOĞLU, Esin ÇERÇİOĞLU

**C- BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20

: - Deutsche Lufthansa AG
Temsilcisi: Av. Ayşe AKTAN
Eski Büyükdere Cd. No:22 Park Plaza K:11 34398
Maslak/İstanbul

D- TARAFLAR

: - Deutsche Lufthansa AG
Von Gablenz-Straße 2-6 D-50679 Köln ALMANYA
- Swiss International Air Lines Ltd.
P.O. Box CH-4002 Bazel/İSVİÇRE

30

E- DOSYA KONUSU: Deutsche Lufthansa AG (DL) tarafından Swiss International Air Lines Ltd (SIAL)'nin bir kısım hissesinin devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

40

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına en son 2.6.2005 tarih, 3774 sayı 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 15.6.2005 tarih, 2005-4-114/Öİ-05-MÖ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 16.6.2005 tarih, REK.0.08.00/177 sayılı Başkanlık önergesi ile 05-41 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da, bildirimi yapılan işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bulunduğu; bu devralma sonucunda, ilgili ürün pazarında hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun daha da güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle, talep edilen iznin verilmesi gerektiği görüşü ifade edilmiştir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

50 H.1. İlgili Pazar

H.1.1. İlgili Ürün Pazarı

Tarafların Türkiye'deki faaliyet alanları dikkate alınarak ilgili pazarlar, "Havayolu ile tarifeli yolcu taşımacılığı pazarı" ve "Havayolu ile kargo taşımacılığı pazarı" olarak belirlenmiştir. Ancak, tarafların "Havayolu ile kargo taşımacılığı pazarı"ndaki toplam ciro ve pazar payları 1997/1 sayılı Tebliğ'de düzenlenen eşikleri aşmamaktadır.

H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

60

Dosya mevcudu bilgiler çerçevesinde ilgili coğrafi pazar, "Almanya ve İsviçre ile Türkiye arasındaki havayolu hatları" olarak tespit edilmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

70

Bildirim konusu devralma işleminde, DL, SIAL'in hisselerini aşamalı olarak devralmaktadır. Bu kapsamda, İsviçre yasalarına göre, SIAL'in tüm hisselerini halka çağrı yoluyla satın alması öngörülen Airtrust AG (Airtrust) unvanlı bir holding şirketi kurulmuş, bu şirketin %(....)hissesi DL tarafından devralınmıştır. Bu şirket, DL'nin sağladığı finansman olanaklarını kullanarak tüm hissedarlardan SIAL hisselerini toplayacak, daha sonra iki aşamada gerçekleşecek olan devralmalar sonucunda, SIAL'in tüm hisselerini elinde bulunduran Airtrust, tamamıyla Lufthansa kontrolünde bir şirket haline gelecek, dolayısıyla SIAL de DL kontrolüne geçecektir. Aşağıdaki tabloda, işlemin planlanan aşamaları görülmektedir:

<i>Tahmini tarih</i>	<i>Devir işlemi aşamaları</i>
Mart 2005	Almea Stiftung ve Airtrust'un Kurulması, Airtrust'un %(...) hissesinin DL tarafından devralınması
Mayıs 2005	Halka çağrı yoluyla SIAL Hisselerinin Airtrust tarafından devralınması
(.....)	Airtrust'un %(... hissesinin DL tarafından devralınması ve SIAL'in Airtrust'aki hisse oranının %(...)'e çıkması
(.....)	Airtrust tarafından henüz satın alınmayan SIAL hisselerinin alınması

(...../.....)	DL'nin, Almea Stiftung'tan Airtrust'un geriye kalan %51 hissesini satın alması ve Almea Stiftung'un tasfiye edilmesi
---------------	--

80 Bu kapsamda ilk aşamada, 2005 yılının üçüncü çeyreğinin içinde (Temmuz-Ağustos), Airtrust'ın %(...)'lik hissesi daha DL tarafından devralınacak ve böylelikle DL'nin toplam hissesi %(...)'a çıkacaktır. Söz konusu şirketin geri kalan %(...) hissesi ise, İsviçre Hukuku'na göre kurulmuş bir vakıf olan ve SIAL'in kontrolünde bulunan Almea Stiftung (Vakıf) tarafından kontrol edilecektir.

İşlemin bir sonraki aşamasında, Airtrust'un bütün hisseleri DL tarafından devralınacak, (.....) veya (.....) yılında gerçekleşmesi öngörülen bu işlemle SIAL'in kontrolü tamamen DL'nin eline geçecektir. Bütün bu uzun ve çok aşamalı işlemlerin amacı, Vakıf aracılığıyla SIAL'in İsviçre ile ilgili hava trafiği haklarının muhafaza edilmesi olup, bildirim formunda verilen bilgilere göre Airtrust'un tüm hisselerinin Lufthansa'ya devredilmesini takiben söz konusu vakıf tasfiye edilecektir.

90 Yaklaşık (...) yıllık bir süre içinde gerçekleşecek bu aşamalı devralma işleminde iki farklı kontrol değişikliğinin gerçekleştiği görülmektedir. İlk aşamadaki, Airtrust'un %(...) hissesinin DL tarafından devralınması işlemi, Airtrust ve dolayısıyla SIAL üzerinde bir ortak kontrol doğuracağından, ilk bakışta bir ortak girişim işlemi olarak ortaya çıkmaktadır.

100 İkinci aşamanın öngörüldüğü şekilde gerçekleşmesi halinde, ortak girişim gibi görünen SIAL 2007'de tümüyle DL'nin kontrolüne geçecek olduğundan, ortak girişimin en fazla iki yıllık ömrü olacaktır. Oysa, ortak girişimlerin en temel unsurlarından biri, teşebbüsün uzun soluklu bir ekonomik varlık olarak ortaya çıkmasıdır. Bu nedenle söz konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme veya Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin (b) bendinde, "Herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisini veren araçları devralması veya kontrol etmesi" olarak tanımlanan bir devralma işlemidir.

110 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.

Dosya mevcudu bilgilere göre; DL'nin 2004 yılı Türkiye cirosu (.....)YTL, ilgili pazarda yer alan uçuş hatlarından Münih-İstanbul hattındaki pazar payı %(....), Frankfurt-İstanbul hattında %(....)'dir. SIAL'in 2004 yılı Türkiye cirosu

05-41/577-145

120 (.....) YTL, Zürih-İstanbul hattındaki pazar payı %(.....)'dir. Tarafların faaliyette bulunduğu diğer hatlardaki pazar payları ise, DL'nin Zürih-İstanbul hattında %(....), SIAL'in Münih-İstanbul hattında %(.....) ve Frankfurt-İstanbul hattında %(....) olarak belirlenmiştir. Bu bilgiler ışığında, inceleme konusu işlem neticesinde ciro ve pazar payı yönüyle Tebliğ'de öngörülen eşikler aşılmaktadır. Bu sebeple işlem, Rekabet Kurulundan izin alınmasını gerektiren bir devralma işlemidir.

130 Bununla birlikte, taraflardan birisinin pazar payının yüksek olduğu hatta diğerinin pazar payı ihmal edilebilir düzeyde olduğundan, devir işleminin gerçekleşmesi durumunda pazar yapısı ve pazar sıralamasında rekabet şartlarını etkileyebilecek değişimler ortaya çıkmayacaktır.

I- SONUÇ

140 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Deutsche Lufthansa AG tarafından Swiss International Air Lines Ltd'nin bir kısım hissesinin devralınması işleminin 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna, bununla birlikte işleminin 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanun"un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut hakim durumu güçlendiren ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran bir işlem olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.