

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-2-10 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 18-06/93-48
Karar Tarihi : 20.02.2018

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER: İsmail Atalay YOLCU, Ahmet ŞAHİN, Kemal KÜÇÜKKAVRUK

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- Rolls Royce Overseas Holdings Limited ve KALE Holding A.Ş.
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Ceren ÖZKANLI,
Av. Ceren GÖKTÜRK, Av. Merve BAKIRCI
Çitlenbik Sokak No:12 Yıldız Mah. Beşiktaş / İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rolls Royce Overseas Holdings Limited ve Kale Holding A.Ş. tarafından TAEC Uçak Motor Sanayi A.Ş. üzerinde ortak kontrol kurulması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 07.02.2018 tarih ve 1161 sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 13.02.2018 tarih ve 2018-2-10/Öİ sayılı Devralma 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) Rolls Royce Overseas Holdings Limited (ROLLS ROYCE); sivil ve savunma havacılık endüstrilerinde kullanılan gaz türbini motorlarının tasarımı, geliştirilmesi, üretimi, temini ve servisi alanında faaliyet göstermektedir. Rolls Royce Holdings Plc.; hava savunma, sivil havacılık, güç sistemleri, nükleer faaliyetler alanlarında sistemler geliştirmektedir.
- (5) Bildirim konusu işlem ile kurulacak ortak girişimin ana teşebbüslerinden Kale Holding A.Ş. (KALE); hâlihazırda 18 şirketten oluşmakta olup, seramik yapı malzemeleri ve kimyasalları, madencilik, nakliyat, gayrimenkul, doğal gaz sayaçları imalatı, savunma sanayi, havacılık sistemleri ve parçaları ve bunlarla ilgili araştırma geliştirme alanlarında faaliyet göstermektedir. KALE grubu bünyesine yeni şirketler katmak amacıyla kurulan H.I. Bodur Holding A.Ş., KALE bünyesinde yer alan şirketlerin nihai ana şirkettir.
- (6) TAEC Uçak Motor Sanayi (TAEC); savaş uçağı motorunun tasarımı, geliştirilmesi, üretimi alanında faaliyet gösterecektir.

G.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (7) Dosya içeriğinde bildirim konusu işlem sonrasında TAEC'in hisselerinin %(.....) ROLLS ROYCE, %(.....) ise KALE tarafından kontrol edileceği ve bunun sonucunda TAEC'in ROLLS ROYCE ve KALE tarafından birlikte kontrol edileceği ve böylece TAEC üzerinde ortak girişim kurulacağı ifade edilmektedir. Ortak Girişim, Savunma Sanayii Müsteşarlığı adına Türkiye Havacılık ve Uzay Sanayii A.Ş. ("TUSAŞ" veya "TAI") tarafından düzenlenen ihaleye katılmak üzere kurulmuştur. Ortak Girişim, ihaleye katılma amacıyla kurulmuş bir şirkettir ve tam işlevsel bir ortak girişim karakteri kazanması, sözleşmede (i) TUSAŞ tarafından TF-X hava aracı motoru olan TF-X Motorunun sağlayıcısı olarak seçilmesi ve (ii) Rekabet Kurulu tarafından işleme izin alınması şartlarına bağlıdır.
- (8) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü 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.
- (9) İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edilmektedir. 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.
- (10) Bildirim konusu Ortak Girişim Sözleşmesi'nin 12. maddesine göre TAEC'in yönetimi, üçü KALE, ikisi ROLLS ROYCE yönetim kurulu üyelerinden seçilecek beş kişiden oluşan bir yönetim kurulunun sevk, idare ve tasarrufunda olacaktır. Anılan sözleşmenin 12.15. maddesine göre toplantı yapılması her iki tarafın tüm yönetim kurulu üyelerinin hazır bulunmasına, 12.17 maddesine göre karar alınması ise her iki taraftan en az birer üyenin olumlu oy vermesine bağlanmıştır. Dolayısıyla söz konusu sözleşmenin incelenmesinden bildirim konusu işlem sonrasında kurulacak olan ortak girişimin, ROLLS ROYCE ile KALE'nin ortak kontrolünde olacağı anlaşılmaktadır.
- (11) 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. Bu nitelikteki bir ortak girişimin; günlük faaliyetlerini yürütmek üzere tahsis edilmiş bir yönetime; ortak girişim anlaşmasında sunulan faaliyet alanlarına yönelik mali kaynak, personel ve maddi varlıkları içeren yeterli kaynaklara sahip olması gerekmektedir.
- (12) Bildirim Formu ve ekinde yer alan Ortak Girişim Sözleşmesi'nin incelenmesinden, TAEC'in işlem sonucunda muhasebe, personel yönetimi ve idare anlamında kuruculardan bağımsız olarak yeterli kaynaklara sahip olacağı anlaşılmaktadır.

- (13) 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 2016 yılı cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinde öngörülen ciro eşiklerini aştığı anlaşıldığından bildirim konu işlem izne tabidir.
- (14) Dosya içeriğinde yer alan bilgilere göre, TAEC'nin, Türkiye'de ROLLS ROYCE ve KALE'nin faaliyet gösterdiği pazarlarda ve anılan pazarların alt veya üst pazarlarında hâlihazırda bir faaliyeti bulunmamakla birlikte, bildirim konusu işlem sonucunda, uçak motoru parçaları üretimi ile doğrudan uçak motoru üretimi pazarları bakımından potansiyel bir çakışma oluşabileceği anlaşılmaktadır. Dosya içeriği bilgilerden Türkiye'de, ROLLS ROYCE'un 2017 yılı sivil uçak motorlarının tasarımı ve üretimi alanındaki tahmini pazar payının %(.....); KALE'nin 2017 yılı savaş uçağı motoru parçaları temini alanında tahmini pazar payının %(.....) olduğu anlaşılmıştır. Öte yandan, potansiyel çakışma riski bulunan pazarlardan olan uçak motoru parçaları tedarikinde TUSAŞ Motor Sanayii A.Ş. (%(.....)) ve Alp Havacılık A.Ş. (%(.....)) olmak üzere güçlü rakiplerin faaliyet gösterdikleri görülmektedir.
- (15) Açıklamalar çerçevesinde bildirim konu işlem sonucunda hakim durum yaratılmayacağı veya mevcut hakim durumun güçlendirilmeyeceği kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (16) 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.