

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2003-1-49 (Ortak Girişim)

Karar Sayısı : 03-28/342-143

Karar Tarihi : 1.5.2003

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK (Başkan Y)

Üyeler : A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Murat GENCER, Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, Tuncay SONGÖR, Kublay ATASAYAR, M. Sıraç ASLAN

B- RAPORTÖRLER: Özgür BAL, H. Deniz KARAKOÇ

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: - Böhler Thyssen Schweibtechnik GmbH
Temsilcisi: Av. Dr. İsmail G. ESİN,
Av. Tunç LOKMANHEKİM
ve Av. Zümrüt ESİN
Sümbül Sok. No: 41 80620
1. Levent/İstanbul

D- TARAFLAR: - Böhler Thyssen Schweibtechnik GmbH
UnionstraBe 1 D-59067 Hamm ALMANYA
- Gedik Kaynak Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Ankara Cad. No: 28 Şeyhli 34913 Pendik/İstanbul

E- DOSYA KONUSU: Böhler Thyssen Schweibtechnik GmbH ve Gedik Kaynak Sanayi ve Ticaret A.Ş. arasında GBT Gedik Böhlet Thyssen Kaynak Sanayi A.Ş. unvanlı bir ortak girişim şirketi kurulmasına izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 4.4.2003 tarih ve 1452 sayı; 18.4.2003 tarih ve 1647 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 yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 25.4.2003 tarih 2003-1-49/Öİ-03-ÖB sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu, 28.4.2003 tarih, REK.0.05.00.00/49 sayılı Başkanlık önergesi ile 03-28 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Böhler Thyssen Schweibtechnik GmbH ve Gedik Kaynak Sanayi ve Ticaret A.Ş. arasında %50-%50 ortaklık esasına dayalı olarak "Gazaltı Kaynak Teli", "Tozaltı Kaynak Teli" ve "Tozaltı Kaynak Tozu" üretimi pazarlarında faaliyet göstermek üzere, GBT Gedik Böhler Thyssen Kaynak Sanayi A.Ş. unvanıyla bir ortak girişim şirketi kurulması işleminin;

- 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesi kapsamında izne tabi bir işlem olduğu,
- ilgili ürün pazarında hakim durum yaratacak ya da hakim durumu güçlendirecek nitelikte olmadığı ve ülkenin bütünü yahut bir kısmında rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı,
- söz konusu "Ortak Girişim Sözleşmesi"nde yer alan rekabet yasağının bir yan sınırlama olarak değerlendirilebileceği,

bu doğrultuda bildirim konusu işleme izin verilmesi gerektiği ifade edilmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Gedik Kaynak Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Gedik)

Gedik, Gedik Holding A.Ş.'nin bir iştiraki olup; her çeşit kaynak teli, kaynak elektrotu, örtülü elektrot, teller, özlü teller, kaynak çubukları ve kaynak makinaları imalatı ve satışı faaliyetinde bulunmaktadır. Gedik ayrıca, Gedik Holding A.Ş. şirketlerinden Böhler Kaynak'ın, Böhler Uddeholm Avusturya firmasından ve Fronius Kaynak Makinaları Sanayi ve Ticaret A.Ş.'den almış olduğu üretim lisans haklarını kullanmak suretiyle, "Böhler" lisansı altında kaynak elektrotları ve "Gedik Fronius" markası ile kaynak makinaları üretim ve satışını gerçekleştirmektedir. Gedik, Türkiye genelinde sahip olduğu bayi ağı ile ürünlerinin dağıtım ve satışını yürütmektedir.

Gedik'in hisse yapısı aşağıda sunulmuştur.

Tablo 1- Gedik'in Sermaye Yapısı

Hissedarlar	Hisse Oranları (%)
Gedik Holding	56
Halil Kaya Gedik	18
Vala Gedik	6
Hakkı Gedik	10
Hülya Gedik Sadıklar	10
TOPLAM	100

Gedik'in en büyük hissedarı olan Gedik Holding A.Ş.'nin kontrolü Gedik Grubu'na aittir. Bu nedenle adı geçen grup, Gedik'in de kontrolünü elinde bulundurmaktadır. Gedik'in Yönetim Kurulu ise Hakkı GEDİK, Hülya GEDİK SADIKLAR, İrfan İKİZ, Edib SARAÇOĞLU, Erhan AKTEN'den oluşmaktadır.

H.1.2. Böhler Thyssen Schweibtechnik GmbH (BTS)

BTS, Böhler Uddeholm ile Krupp Hoesch Stahl AG'nin ortak kontrolünde olan bir teşebbüstür. Avrupa'da kaynak tekniği konusunda üretim, ithalat ve ihracat faaliyetinde bulunmaktadır. BTS, ürünlerini ağırlıklı olarak Almanya ve diğer ülkelerde yeralan bağlı kuruluşları aracılığıyla pazarlamaktadır. Sermaye yapısı aşağıda sunulan BTS'nin Türkiye'deki ilgili pazarda doğrudan (iştirak, satış acentesi/distribütör, vb.) herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.

Tablo 2- BTS'nin Hisse Yapısı

Hissedarlar	Hisse Oranları (%)
BU Industrieholding GmbH, Techno Holding AG, BUB Beteiligungs GmbH	25,1
Österreichische Industrieholding AG	25
Şirket çalışanlarına ayrılmış opsiyonlu hisseler	4,6
Halka açık kısım (Avusturya, ABD, İngiltere, Almanya, İsviçre, Lüksemburg ve Belçika Borsalarında işlem görmektedir.)	45,3
TOPLAM	100

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Ortak girişim şirketi niteliğinde kurulacak olan GBT Gedik Böhler Thyssen Kaynak Sanayi ve Ticaret A.Ş. (GBT)'nin tozaltı kaynak teli, gazaltı kaynak teli ve tozaltı kaynak tozu ürünlerinin üretim ve pazarlanması alanlarında faaliyet göstermesi planlanmaktadır.

Tozaltı kaynak teli, gazaltı kaynak teli ve tozaltı kaynak tozu "kaynak sarf malzemeleri" olarak adlandırılan ürün grubunun içerisinde yer almaktadır. Bu ürünler, kaynak makinaları vasıtasıyla metallerin birleştirilmesinde kullanılmaktadır.

Gazaltı kaynak teli, otomasyon ve otomotiv sektörü başta olmak üzere tüm metal sektöründe metallerin birleştirilmesinde kullanılan bir kaynak sarf malzemesidir. Özellikle metal mobilya sektöründe, konstrüksiyon ve yapı işlerinde, gemi inşasında, kimya, gıda ve petrol depolama tanklarının inşasında belirli malzeme kalınlıklarına uygun olarak kullanılmaktadır. Bu alanlarda gazaltı kaynak teli, gazaltı kaynak makinaları kullanılmak suretiyle uygulanabilmektedir.

Tozaltı kaynak teli, kullanım tekniği olarak gazaltı kaynak teline göre daha kalın çaplarda üretilip, spesifik bir kaynak tozu koruması altında yapılan kaynak işlemlerinde kullanılan kaynak telidir. Tozaltı kaynak teli genel olarak kalın plaka sacların düz olarak birbirleriyle birleştirilmesine ve boru hatlarında kullanılan boruların kaynakla birleştirilmesine yöneliktir. Bunun yanında; LPG tankları, LPG tüpleri, otomotiv endüstrisi, jant imalatı ve yüksek tonajlı gemi inşasında kalın gövde sacların birleştirilmesi için kullanılmaktadır.

Tozaltı kaynak tozu ise, ergimiş ve aglomere şeklinde üretilen bir kaynak sarf malzemesi olup, toz altı kaynak telinin uygulanması sırasında kullanılan yan ürün niteliğindedir. Halihazırda, Türkiye'de tozaltı kaynak tozu üretimi yapılmamakta ve çeşitli firmalar tarafından ithal edilerek tozaltı kaynak teli ile birlikte satışa sunulmaktadır.

Açıklamalardan da anlaşılacağı üzere tozaltı kaynak teli ile gazaltı kaynak telinin uygulanma alanları birbirine benzemekte, tozaltı kaynak tozunun kullanım alanı ise bu ürünlerden farklılık göstermektedir.

Gazaltı kaynak teli ile toz altı kaynak telinin kullanımındaki en belirgin farklılık, bu ürünlerin uygulanması esnasında yararlanılan

makinalardır. Gazaltı kaynak teli makinalarının güçleri tel çapına göre 200-600 amperken, tozaltı kaynak teli makinalarının güçleri tel çapına göre 800-1500 amperdir. Ayrıca gazaltı kaynak telinin kaynağında karbondioksit gazı ve karışım gazı kaynak ortamını koruyucu gaz olarak kullanılmaktayken tozaltı kaynak telinin kaynağında, tozaltı kaynak tozu kullanılmaktadır. Bu durum, her iki ürünün uygulanmasında farklı özellik ve güçteki makinaların kullanılmasını gerektirmektedir. Makina özelliklerinin farklı olması yanında gazaltı kaynak telinde kullanılan hammaddenin standartlara göre daha yüksek mangan ve silisyum içermesi ve boyutlarının tozaltı kaynak teline göre daha küçük olması nedeniyle kullanıldıkları yerler de farklılık göstermektedir. Bu nedenle anılan ürünler arasında herhangi bir talep ikamesinin söz konusu olmadığı anlaşılmaktadır.

Ürünlerin üretim süreçlerinde ise, tozaltı kaynak tozu hariç, kullanım alanlarına göre daha az farklılıklar bulunmaktadır. Gazaltı ve tozaltı kaynak tellerinin üretimleri için birbirlerinden farklı makina parklarına ihtiyaç duyulmaktadır. Ancak, önemli değişiklikler yapma suretiyle bir ürünün üretildiği makinayla diğer ürün de üretilebilmektedir. Ne var ki, bu tip değişiklikler yüksek masraflı olduğu için sektörde her iki ürün için de farklı makina parklarının kullanılması söz konusudur. Tozaltı kaynak tozu ise bu iki üründen tamamen farklı bir şekilde üretildiği için bu ürünlerle arasında arz ikamesi söz konusu olmamaktadır. Bu bilgiler ışığında tozaltı ve gazaltı kaynak telleri arasında çok sınırlı bir arz ikamesinin söz konusu olduğu, ancak bu durumun iki ürünün aynı pazarda değerlendirilebilmesi için yeterli olmadığı sonucu ortaya çıkmaktadır.

Yukarıdaki değerlendirmelerin ışığında, ürünlerin birbirlerinden farklı üretim süreçleri ve kullanım alanlarına sahip olması nedeniyle, ilgili ürün pazarları "Gazaltı Kaynak Teli Pazarı", "Tozaltı Kaynak Teli Pazarı" ve "Tozaltı Kaynak Tozu Pazarı" olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

Kurulması düşünülen GBT'nin Türkiye genelinde faaliyet göstereceği dikkate alınarak ilgili coğrafi pazar Türkiye Cumhuriyeti sınırları olarak tespit edilmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

24.3.2003 tarihinde, BTS ile Gedik arasında imzalanan "Ortak Girişim Sözleşmesi"ne göre taraflar, %50-%50 ortaklık, ortak kontrol ve ana şirketlerden bağımsız olma esaslarına dayalı olarak bir ortak girişim şirketi kuracaklardır.

Sözleşmeye göre GBT, halihazırda Gedik'in üretimini yaptığı gazaltı kaynak telleri ve tozaltı kaynak telleri ile Gedik'in BTS ve/veya diğer tedarikçilerden ithal edip Türkiye'de sattığı tozaltı kaynak tozlarının üretimini üstlenecek; Gedik ve BTS ise gazaltı kaynak telleri, tozaltı kaynak telleri ve tozaltı kaynak tozlarının Türkiye ve yurtdışındaki dağıtım faaliyetlerini üstleneceklerdir. Dosya mevcudu bilgilerinde, GBT'nin -BTS'nin de katkısıyla- üretim kalitesini düşürmeden üretim

miktarını ve ihracat potansiyelini artıracığı, bunun doğal sonucu olarak pazarda faaliyet gösteren şirketler arasındaki rekabetin artması ile tüketicilerin de yarar sağlayacağı ifade edilmektedir.

Bildirime konu ortak girişim işlemi ile Gedik sadece gazaltı kaynak teli ve tozaltı kaynak teli üretimini ortak girişim şirketine devredecek olup, bunlar dışındaki faaliyetlerine ise kendisi devam edecektir. Bu çerçevede, tarafların kurulacak ortak girişim şirketi ile amaçlarının; BTS'nin sağlayacağı teknoloji sayesinde üretim kalitesinin artırılması ve halihazırda yurtdışından ithal edilerek Gedik tarafından satılan tozaltı kaynak tozlarının Türkiye'de üretilmesi ve ihracatı olduğu anlaşılmıştır.

H.3.1. Ortak Girişimin Değerlendirilmesi

1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinde ortak girişimlerle ilgili olarak; "*Amaçlarını gerçekleştirmek üzere işgücü ve malvarlığına sahip olacak şekilde bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkan ve taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmayan ortak girişimler (joint-venture).*" tanımlaması yer almaktadır.

Bu tanım çerçevesinde, bir ortak girişimin yoğunlaşma doğurucu nitelikte kabul edilmesi için aranan şartlar aşağıdaki şekilde sıralanabilir:

- Ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması (ortak girişim şirketi),
- Ortak girişim şirketinin, amaçlarını gerçekleştirebilecek kadar işgücü ve malvarlığına sahip olan bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması,
- Taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmaması.

H.3.1.1. Ortak Kontrol

Ortak kontrol, iki veya daha fazla ana şirketin ortak girişimin karar verme mekanizması üzerinde tek başına etkili olmaması olarak tanımlanabilir. Bu çerçevede, herhangi bir şirkette ortak kontrol olup olmadığının tespitinde, ortak girişimdeki hisselerin ana teşebbüsler arasında oransal dağılımı, hisseler arasındaki farklılıklar (altın hisse, veto hakkı, vb.), imzalanan anlaşma çerçevesinde verilen haklar gibi bazı kriterlere dikkat edilmelidir.

Söz konusu sözleşmenin giriş kısmındaki hükümlere göre, ortak girişim işlemi neticesinde kurulması amaçlanan GBT'de; BTS, atayacağı gerçek kişiler veya BTS'ye bağlı tüzel kişiler veya iştirakleri aracılığıyla %50 oranında paya, Gedik ise, kendi hissedarları ile birlikte, yine %50 oranında paya sahip olacaktır. Taraflar, GBT'yi birlikte kontrol edecek, ortak girişim şirketinin idaresi ile ilgili konularda eşit hak ve yükümlülükler sahip olacaklardır. Ayrıca, ilgili sözleşmenin 7. ve 8. maddelerine göre, ortak girişim şirketinin yönetim kurulu 6 üyeden oluşacak ve taraflardan her biri, 3 adet yönetim kurulu üyesi aday gösterme hakkına sahip olacaktır. Yönetim kurulu en az 4 üyenin katılımı ile toplanacak ve mevcut üyelerin çoğunluğunun olumlu oyları ile karar alacaktır, şu kadar ki, tüm yönetim kurulu kararlarında her iki tarafın en az bir temsilcisinin olumlu oyu olmaksızın karar alınamayacaktır.

Bu bilgiler çerçevesinde; taraflardan herhangi birinin şirketin yönetimine ve karar alma safhasına tek başına etki edemeyeceği, bu nedenle de ortak girişim üzerinde, BTS ile Gedik'in ortak kontrole sahip olduğu anlaşılmaktadır.

H.3.1.2. Bağımsız İktisadi Varlık Olması

Ortak girişimin yoğunlaşma doğurucu olarak kabul edilebilmesi için bağımsız bir iktisadi varlığın bütün fonksiyonlarını yerine getirebilmesi gerekmektedir.

Bağımsız iktisadi varlık olma koşulunun sağlanması için üç ana öge gereklidir:

- a) Tam İşlevsel Bir Ortak Girişime Yeterli Olabilecek Faaliyet ve Kaynaklar: Tam işlevsel yapıya sahip olan bir ortak girişim pazardaki diğer teşebbüslerin yapabildiği tüm fonksiyonları yerine getirebilmelidir.
- b) Ortak Girişim ile Ana Şirketler Arasındaki Dikey İlişkiler: Bağımsız iktisadi varlık olmak için ekonomik bağımsızlığa sahip olunmalıdır. Bunun başlıca göstergelerinden biri de ortak girişimin mal aldığı ya da sattığı şirketlerin kurucu firmalar olup olmadığıdır. Ortak girişimin oluşturulması sonrası ortak girişim ile ana şirketler arasında meydana gelecek yeni dikey ilişki ortak girişimin yapısal özerkliği konusunda belirleyici olacaktır.
- c) Ortak Girişime Biçilen Ömür: Ortak girişimin özel bazı durumlar (işletme sermayesinin erimesi, iflas, vb.) haricinde "kısa bir süre" sonra ana şirketler tarafından feshedilmemesidir. Bu durumda girişimin özerk olduğuna kanaat getirilebilir.

GBT'nin sermayesi 200.000 Euro olup, süresiz olarak kurulmuştur. Ayrıca, ortak girişim şirketi kendi idari ve teknik personeline sahip olacak ve Gedik'in İstanbul'daki üretim tesislerinin gazaltı kaynak teli ve tozaltı kaynak teli üretimine ilişkin bölümünü, kira sözleşmesi çerçevesinde kullanarak söz konusu ürünleri üretecektir.

Öte yandan, kurulması planlanan ortak girişimin tam işlevselliğinin sağlanıp sağlanmadığı bakımından ilgili sözleşmenin "Giriş Hükümleri" kısmının 4. maddesindeki ifadenin de dikkate alınması yerinde olacaktır. Maddede yer alan ifade "*Sözleşme konusu ürünlerin satışı normal ticari gelişmeler doğrultusunda ortaya çıkacak değişken miktar ve oranlarla Tarafların kendi satış ağları üzerinden gerçekleştirilecek ve GBT ayrı bir satış ağına sahip olmayacaktır. Bu bağlamda Gedik sözleşme konusu ürünlerin üretimini GBT'ye bırakacaktır.*" şeklindedir. Bu ifadeye göre, sözleşmenin ekinde yer alan "Çerçeve Sözleşme" uyarınca, ortak girişim şirketi tarafından üretilen ürünler, Gedik tarafından Türkiye'ye ve Gedik'in halihazırda sahip olduğu yurtdışı pazarlarına, BTS tarafından ise BTS'nin uluslararası satış ağı sayesinde girilecek yeni yurtdışı pazarlarına arz edilmek üzere sipariş vermek suretiyle satın alınacaktır. "Çerçeve Sözleşme"nin münhasırlık içermemesi nedeniyle, ortak girişim şirketinin, ürünlerinin dağıtımının şeklini ve satış fiyatlarını kendisinin belirlemesi mümkündür. Diğer bir ifadeyle, ortak girişim şirketi, taraflar

haricinde üçüncü kişilere de mal satabilme hak ve yetkisine sahip olup, bu bağlamda, kurulacak şirketin tam işlevsel olma özelliğinin olumsuz suretle etkilenmediği ortadadır.

Bu çerçevede, bildirim konu ortak girişimin, satışlarına ilişkin getirilen düzenlemelerde herhangi bir münhasırlığın bulunmaması ve şirketin pazara erişim kabiliyetinin sınırlanmamasından dolayı tam işlevsel olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

H.3.1.3. Rekabeti Sınırlayıcı Amaç veya Etkinin Olmaması

Bu koşulun sağlanabilmesi için öncelikle ana şirketlerin birbirleriyle veya ortak girişimle rakip olmamaları gerekmektedir. Buna göre; ortak girişimin kendisini oluşturan ana teşebbüslerin daha önceki faaliyetlerini devralıp almaması, onlar adına yeni faaliyetlere girişmesi ya da girişmemesi, ana teşebbüslerin ilgili pazarlarda faaliyet gösterip göstermemesi açıklığa kavuşturulması gereken hususlardır.

Ayrıca, ortak girişimlerin kurucu firmaların kendi aralarındaki veya kurucu firmalarla ortak girişim arasındaki rekabetçi davranışların koordinasyonunu sağlamaya yönelik olup olmadığı önem taşımaktadır.

Gedik'in, gazaltı kaynak teli ve tozaltı kaynak teli üretimi işini ortak girişim şirketine devredip söz konusu ürünlerin üretimi faaliyetinden çekilecek olması ve BTS'nin ise halihazırda Türkiye'de ilgili ürün pazarlarında doğrudan herhangi bir faaliyetinin bulunmaması sebebiyle, bildirim konusu ortak girişim işleminin taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı ve etkisi olmadığı kanaatine varılmıştır. Ayrıca, "Ortak Girişim Sözleşmesi"nin 19. maddesinde yer alan rekabet sınırlaması sebebiyle, tarafların ortak girişim şirketinin faaliyette bulunacağı ilgili ürün pazarına girme ihtimali de ortadan kalkmaktadır.

Bu bilgiler çerçevesinde anılan işlemin, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2(c) maddesi kapsamında ortak girişim kurmaya yönelik olduğu kanaatine varılmıştır.

H.3.2. Eşikler Yönünden Değerlendirme

Söz konusu işlemin, 1997/1 Tebliğ'in 4(c) maddesinde yer alan eşikler açısından incelenmesi aşağıda yer almaktadır.

H.3.2.1. Ciro

Bildirim konusu işlem sonucunda oluşacak ortak girişimin taraflarından, Gedik'in 2002 yılında elde ettiği toplam cironun ilgili ürün pazarına ilişkin kısmı TL.'dir. BTS'nin ise tozaltı kaynak teli pazarında cirosu bulunmazken, 2002 yılına ait gazaltı kaynak teli ve tozaltı kaynak tozu pazarlarına ait ciroları toplamı Euro (yaklaşık TL.) olup, tarafların ciroları toplamı 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde belirtilen 25 trilyon TL.'lik ciro eşığının altında kalmaktadır.

H.3.2.2. Pazar Payı

Dosya mevcudu bilgi ve belgelere göre BTS, Türkiye’de doğrudan faaliyetinin bulunmaması ve ihracat yoluyla gerçekleşen satışlarının önemsiz düzeyde olması nedeni ile, Türkiye’deki ilgili ürün pazarlarında kayda değer bir pazar payına sahip bulunmazken, Gedik’in gazaltı kaynak teli pazarında %....., tozaltı kaynak teli pazarında %.... ve tozaltı kaynak tozu pazarında ise %....’lik paya sahip olduğu görülmektedir.

Bu çerçevede, Gedik’in gazaltı kaynak teli ve tozaltı kaynak teli pazarlarındaki payları bakımından, anılan Tebliğ maddesinde öngörülen pazar payı eşiğinin aşılması nedeniyle işlem, izne tabi bir ortak girişim işlemidir.

H.3.3. Hakim Durum Değerlendirmesi

Gedik halihazırda gazaltı kaynak teli ve tozaltı kaynak telini Türkiye’de üreterek satmakta, tozaltı kaynak tozunu ise BTS ve/veya diğer tedarikçilerden ithal ederek satmaktadır. Gedik’in gazaltı kaynak teli ve tozaltı kaynak teli pazarlarındaki mutlak pazar payları sırasıyla %..... ve %..... olmakla birlikte, Gedik’in ilgili ürün pazarlarındaki nisbi pazar payı göz önüne alındığında anılan pazarlarda hakim durumda olmadığı anlaşılmıştır. BTS’nin ise Türkiye’deki ilgili ürün pazarlarında doğrudan bir faaliyeti ve pazar payı bulunmamaktadır. BTS’nin Türkiye’deki ilgili pazarlarda herhangi bir pazar payına sahip olmaması ve Gedik’in de ilgili ürün pazarlarından çekilecek olması nedeniyle, söz konusu ortak girişim şirketinin yeni bir hakim durum yaratmayacağı veya mevcut bir hakim durumu güçlendirmeyeceği kanaatine varılmıştır.

H.3.4. Rekabet Yasağı’na İlişkin Değerlendirme

Bildirim konusu ortak girişim şirketinin kuruluşunu düzenleyen sözleşmenin 19. maddesinde tarafların, ortak girişim şirketi ile ilgili ürünlerin üretimi alanında rekabet teşkil edecek faaliyetlerde bulunmayacakları şeklinde bir düzenleme getirilmektedir. Bildirim konusu ortak girişim şirketinin kurulması ve üretim faaliyetine başlanması, tarafların belirli bir yatırımını gerektirmekte olup, temel amaç üretimin verimli şekilde devam ettirilmesidir. Söz konusu rekabet sınırlamasının sözleşmede yer almadığı durumda tarafların her zaman, diğer hissedarın ortak girişim şirketi ile aynı konuda faaliyette bulunması riski ile karşı karşıya kalacağı ve yatırım kararları ile ortak girişim şirketinden bekledikleri ticari faydaların olumsuz etkilenebileceği açıktır.

Bu çerçevede, ortak girişim işleminin gerçekleştirilmesi açısından söz konusu sınırlamanın zorunlu bir nitelik taşıdığı anlaşılmıştır. Bununla birlikte anılan sınırlamaya ilişkin herhangi bir süre belirtilmeyerek, münhasıran sözleşmenin devamı süresince geçerli kılınması, dolayısıyla sözleşmenin herhangi bir şekilde feshi halinde tarafların rekabet etmemeye ilişkin taahhüdünün ortadan kalkması nedeniyle bu sınırlamanın makul bir yan sınırlama olarak değerlendirilebileceği kanaatine varılmıştır.

İ- SONUÇ

Yukarıda yer verilen değerlendirmeler ışığında; Böhler Thyssen Schweibtechnik GmbH ve Gedik Kaynak Sanayi ve Ticaret A.Ş. arasında, GBT Gedik Böhlet Thyssen Kaynak Sanayi A.Ş. unvanlı bir ortak girişim şirketi kurulması işleminin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ"ın kapsamında izne tabi bir işlem olduğuna; bununla beraber 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ilgili piyasadaki rekabetin önemli ölçüde azaltılmasına neden olan nitelikte bir ortak girişim işlemi olmadığına; ilgili "Ortak Girişim Sözleşmesi"nde yer alan rekabet kısıtının ise makul bir yan sınırlama olarak değerlendirilebileceğine, dolayısıyla bildirim konusu işleme izin verilmesine OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.