

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2016-1-75 (Devralma)
Karar Sayısı : 16-42/688-306
Karar Tarihi : 06.12.2016

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Adem BİRCAN, Şükran KODALAK

B. RAPORTÖRLER : Harun GÜNDÜZ, Dilan TOPRAK

C. BİLDİRİMDE

BULUNANLAR : - Bpifrance Investissement
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Ceren ÖZKANLI,
Av. Merve BAKIRCI
Çitlenbik Sok. No:12 Yıldız Mah. Beşiktaş/İstanbul
- DCNS SA
Temsilcisi: Av. İklim Gülsüm KELEKÇİ
Levent Mah. Cömert Sok. Yapı Kredi Plaza C Blok, No:1C,
Kat:3 34330 Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Halihazırda DCNS SA'nın tek kontrolünde bulunan DCNS Energies SAS'ın ortak kontrolünün, Bpifrance Investissement tarafından temsil edilen SPI Societes de Projects Industriels ve DCNS SA tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 18.11.2016 tarihinde giren bildirim üzerine düzenlenen 29.11.2016 tarihli ve 2016-1-75/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

G.1.1. Devralan: DCNS SA (DCNS)

- (4) Fransız hükümeti ile Thales Grup tarafından ortak kontrol edilen DCNS, Fransız ve yabancı deniz kuvvetleri için savaş gemileri ve askeri standartlarda tasarlanan lojistik destek satışları alanında faaliyet göstermektedir. DCNS'nin söz konusu faaliyetleri denizaltıların, su üstü gemilerinin, askeri savunma sistemleri ile silah sistemlerinin tasarımı, tatbiki ve bakımını içermektedir. DCNS ayrıca, deniz kökenli yenilenebilir enerji (MRE) alanında mühendislik, inşaat, montaj, bakım ve kontrolüne ilişkin hizmetler sunmaktadır.
- (5) Okyanus termal enerjisi ve yüzen rüzgâr türbini enerjisi faaliyetleri DCNS tarafından doğrudan gerçekleştirilmektedir. DCNS Grubu'nun gel-git enerjisi faaliyetleri ise doğrudan ve dolaylı olarak sermayesinin %(.....)'sine sahip olduğu iştiraki Open-Hydro Group Limited (Open-Hydro) tarafından yürütülmektedir.
- (6) DCNS'nin Türkiye'de herhangi bir iştiraki bulunmamakta olup, Türkiye'den elde ettiği yıllık cirosu, ana şirketi Thales Grup'un Türkiye'deki iştirakleri vasıtasıyla yapılan faaliyetlerden kaynaklanmaktadır.

G.1.2. Devralan: SPI Societes de Projects Industriels (SPI FUND)

- (7) SPI FUND, Fransa endüstrisi için yapım projelerine yatırım yapan profesyonel bir sermaye fonudur. SPI FUND, yönetim şirketi Bpifrance Investissement (BPIFRANCE) tarafından temsil edilmekte ve yönetilmektedir. BPIFRANCE, Bpifrance SA'nın bir iştirakidir.
- (8) BPIFRANCE, dünya çapında üç yenilenebilir enerji üretim şirketinde azınlık hissesine sahip olup, söz konusu hisseler BPIFRANCE'a hiçbir şekilde kontrol imkanı vermemektedir. BPIFRANCE, Türkiye'de faaliyet gösteren Compaigne Maritime d'Affrement and Compaigne Generale Maritime, Adit, Groupe Defta, ST Microelectronics SA, Groupe Novarc'ın sermayelerinde çoğunluk hissesine sahiptir.

G.1.3. Devre konu: DCNS Energies SAS (DCNS Energies)

- (9) DCNS, MRE faaliyetlerini %(.) iştiraki olan DCNS Energies altında konsolide etmeye ve bu şirkette sermaye artırımına gitmeye karar vermiştir. İlgili işlemin gerçekleşmesi durumunda DCNS Energies'in yüzen "farshore" türbinler, gel-git türbinleri ve okyanus termal enerji dönüşümü (OTEC)güç istasyonu segmentlerinde faaliyet göstermesi planlanmaktadır. İlgili işlemin gerçekleşmesi halinde DCNS Energies'in temel faaliyet konusunu "farshore" yüzen rüzgar türbinlerine ilişkin olarak yüzen temel sistemin tasarımı ve inşaatı oluşturacaktır. DCNS Energies'in, gel-git türbinleri ve OTEC güç istasyonlarına ilişkin olarak fikrin oluşturulması, işletmeye alınması ve bakımı dahil olmak üzere üretim zincirinin tümünde aktif olması planlanmaktadır. DCNS Energies sadece Fransa, Birleşik Krallık, ABD, Kanada ve Şili'de faaliyet göstermekte olup, Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.

G.2. Değerlendirme

- (10) Bildirim konusu işlem; DCNS'nin tek kontrolünde bulunan DCNS Energies'in ortak kontrolünün, BPIFRANCE tarafından temsil edilen SPI FUND ve DCNS tarafından devralınmasına ilişkindir.
- (11) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrasına göre; "Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim oluşturulması" (tam işlevsel ortak girişimler) birleşme veya devralma sayılan hallerden kabul edilmektedir. Bu tanım çerçevesinde bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında birleşme ve devralma sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve kalıcı olarak faaliyet gösteren bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması gerekmektedir.

- (12) Ortak kontrolün tespiti için iki veya daha çok sayıda teşebbüs ya da gerçek kişinin, başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama olanağına sahip olmaları gerekmektedir. Oy haklarında ya da karar organlarına atamada eşitlik, azınlık hissedarlarının veto hakkına sahip olması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi stratejik kararlarda işbirliğinin gerekliliği ortak kontrolü sağlayan temel araçlardır. Taraflar arasında imzalanan Ortaklık Protokolü'nün 3.3 numaralı maddesi uyarınca bildirim konusu işlem sonrasında DCNS Energies'in yönetim kurulu, salt çoğunlukla hareket eden ortaklar tarafından atanan en fazla (.....) üyeden oluşacaktır. Yönetim kurulu üyelerinin çoğunluğu DCNS tarafından önerilen adaylar arasından seçilecek olup, (.....) üye ise SPI Fund tarafından önerilen adaylar arasından seçilecektir. Ortaklık Protokolü'nün 3.5 ve 3.6 numaralı maddeleri altında listelenen stratejik kararların yönetim kurulunca kabul edilebilmesi için SPI Fund tarafından atanan üyelerin olumlu oyları gerekmektedir. Yönetim kurulunda SPI Fund'a verilen veto hakkı göz önüne alındığında, SPI Fund'ın DCNS Energies üzerinde DCNS ile birlikte kontrol sahibi olacağı anlaşılmıştır.
- (13) Bağımsız bir iktisadi varlık olarak değerlendirilebilmesi için ortak girişimin operasyonel bakımdan bağımsız olması gerekmektedir. Bu bağlamda ortak girişimin, faaliyetlerini gerçekleştirmek için yeterli kaynaklara sahip olma, ana şirketlerin işlevinin ötesinde faaliyet gösterme, satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmama ve kalıcı olarak faaliyet gösterme gibi nitelikleri taşıması önem taşımaktadır. İşlemin tamamlanmasından sonra DCNS, DCNS Energies'e tüm aktif ve pasifleri dahil olarak yüzen rüzgâr enerjisi faaliyetlerini, okyanus termal enerji ve bir enerji santralinde enerji üreten ana sistem dışındaki tüm diğer sistemler ve bileşenleri içeren MRE işinin tüm ve özerk dalı ile OpenHydro sermayesindeki hisselerini verecektir. DCNS Energies, MRE üretiminde kullanılan teçhizat ve tesislerin çalışma, geliştirme, tasarım, imalat, inşaat, işletme ve sistemlerin bakımını ve DCNS'nin MRE faaliyetlerinin tamamını ya da bir kısmını kendisi kullanacaktır. Buna göre DCNS Energies'in, pazarda bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynağa sahip olacağı kanaatine varılmıştır. Ayrıca Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un 91. paragrafında, normalde ana şirketlerin ortak girişime yukarıda belirtilen kaynakları sağlamasının, ortak girişimin kalıcı olarak faaliyet göstermesine işaret edeceği belirtilmektedir.
- (14) Bu açıklamalar çerçevesinde, bildirim konusu işlem sonrasında DCNS Energies'in, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getireceği, bir başka ifadeyle tam işlevsel bir ortak girişim niteliğinde olacağı, bu nedenle işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrasının (b) bendi çerçevesinde bir devralma işlemi niteliğinde olduğu kanaatine varılmıştır.
- (15) Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, tarafların Türkiye cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendindeki ciro eşiğini aştığı, dolayısıyla işlemin Rekabet Kurulundan izin alınması gereken bir devralma işlemi olduğu görülmektedir.
- (16) DCNS Energies sadece Fransa, Birleşik Krallık, ABD ve Şili'de faaliyet göstermekte olup Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu nedenle devralma işlemi, Türkiye'de yatay veya dikey bir örtüşme meydana getirmeyecektir. İnceleme konusu işlem neticesinde, tarafların herhangi bir pazarda çakışan faaliyetleri bulunmaması sebebiyle, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında rekabeti kısıtlayıcı herhangi bir sonuç doğmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

- (17) Ayrıca DCNS ve BPIFRANCE; DCNS Energies ile Türkiye’de ve küresel çapta, aynı pazarda veya bu pazarın alt veya üst pazarında ya da bu pazarla yakından ilişkili komşu pazarda, eşzamanlı olarak önemli ölçüde faaliyet göstermedikleri için, işlemin herhangi bir koordinasyon riski oluşturmayacağı anlaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (18) 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 OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.