

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2012-5-35 (Ortak Girişim)  
Karar Sayısı : 12-24/664-186  
Karar Tarihi : 03.05.2012

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI  
Üyeler : Prof. Dr. Metin TOPRAK, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail  
Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Dr.  
Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

**B. RAPORTÖR** : Kerem TOMUR

**C. BİLDİRİMDE  
BULUNAN**

: Astaldi S.p.A.  
Temsilcisi: Av. Efser Zeynep ERGÜN,  
Av. Muharrem KÜÇÜK, Av. Mustafa Yiğit ÖRNEK  
Büyükdere Cad. No.127 Astoria A Kule, Kat 6-24-26-27  
34394 Esentepe/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Ankara Etlik Entegre Sağlık Kampüsünün yapım ve işletmesi için, Astaldi S.p.A ile Türkerler İnşaat Turizm Madencilik Enerji Üretim Ticaret ve Sanayi A.Ş. tarafından ortak kontrol edilecek Ankara Etlik Hastane Sağlık Hizmetleri İşletme Yatırım A.Ş.'nin kurulması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 28.3.2012 tarih ve 2749 sayılı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenen 25.04.2012 tarih ve 2012-5-35/Öİ sayılı Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; 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 olduğu, ancak işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilebileceği ifade edilmiştir.

**G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

- (4) Bildirimin konusu, Ankara Etlik Entegre Sağlık Kampüsü'nün yapım ve işletmesi için, Astaldi S.p.A (ASTALDI) ile Türkerler İnşaat Turizm Madencilik Enerji Üretim Ticaret ve Sanayi A.Ş. (TÜRKERLER) tarafından ortak kontrol edilecek Ankara Etlik Hastane Sağlık Hizmetleri İşletme Yatırım A.Ş.nin (PROJE ŞİRKETİ) kurulması işlemine izin verilmesi talebidir.
- (5) Dosya mevcudu bilgi ve belgelere göre, Türkiye Cumhuriyeti Sağlık Bakanlığı Kamu Özel Ortaklığı Daire Başkanlığı'nın (İHALE MAKAMI), "Ankara Etlik Entegre Sağlık Kampüsü Yapım İşleri ile Ürün ve Hizmetleri Temin Edilmesi İşi" ile ilgili olarak ihale duyurusunda bulunduğu, ilgili ihale belgelerinin 14.1.2010 tarihinde tanzim edildiği, 28.1.2011 tarihinde ASTALDI/TÜRKERLER ortaklığının İHALE MAKAMI'na tekliflerini sunduğu ifade edilerek, 24.6.2011 tarihinde ASTALDI/TÜRKERLER tarafından verilen teklifin ihaleyi kazandığı, belirtilmiştir. Bu kararın ardından

ASTALDİ/TÜRKERLER, İHALE MAKAMI tarafından konusu Ankara Etilik Entegre Sağlık Kampüsü'nün, mühendislik hizmetleri, finansmanı, yapımı, bakım, onarım ve işletmesi için imtiyaz verilmesi olan "Proje Sözleşmesi" imzalamaya ve özel amaçlı bir şirket kurmaya davet edilmiştir.

- (6) PROJE ŞİRKETİ'nin Ana Sözleşmesi ve Hissedarlık Sözleşmesi'nde ASTALDİ ile TÜRKERLER'in ortak kontrolüne ilişkin hükümler bulunmaktadır. Örnekleme gerekirse, (.....TİCARİ SIR.....)
- (7) PROJE ŞİRKETİ'nin kuruluş sermayesi (.....) TL'dir. Proje, ASTALDİ/TÜRKERLER'in hastane inşaatı için yatırım yapacağı ve daha sonra Sağlık Bakanlığı'nın kendilerine kira ödeyeceği "Kamu Özel Ortaklık" modeli olarak gerçekleştirilecektir. Projenin toplam sabit yatırım tutarı (.....) TL'dir. Ortak girişim şirketi, daha sonra hastaneyi ilave yirmi yıllık bir süreyle, her yıl kira ve tesis işletme ücreti olarak yaklaşık (.....) TL karşılığında, Sağlık Bakanlığı'na kiralayacaktır. Söz konusu verilerden PROJE ŞİRKETİ'nin, kalıcı olarak ve özerk bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini yerine getirecek biçimde kurulduğu anlaşılmıştır. Ayrıca, Sağlık Kampüsü'nün yapımı ve işletiminin asgari 25 yıllık bir dönemi kapsamalı PROJE ŞİRKETİ'nin faaliyetlerinin kalıcı olduğunun diğer bir göstergesidir.
- (8) Mevcut bilgilerin incelenmesinden, bildirim konusu işlemin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in (Tebliğ) 5. maddesinin "*Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir. Bu tür işlemlerde, işlem taraflarının herbiri devralan olarak kabul edilir.*" şeklindeki hükmü çerçevesinde değerlendirilmesi gerektiği tespit edilmiştir.
- (9) Tebliğ'in 7. maddesi uyarınca, (i) işlem taraflarının Türkiye cirolarının toplamının 100 milyon TL'yi ve işlem taraflarının en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı 30 milyon TL'yi veya (ii) işlem taraflarının birinin dünya cirosunun 500 milyon TL'yi ve diğer işlem taraflarından en az birinin Türkiye cirosunun 5 milyon TL'yi aşması halinde söz konusu işlemin geçerlilik kazanabilmesi için Rekabet Kurulu'nun izninin alınması zorunludur. Ortak Girişim'in kurucu taraflarından ASTALDİ'nin 2010 yılı Türkiye cirosu (.....) TL, dünya cirosu ise (.....) TL'dir. Diğer taraf olan TÜRKERLER ise 2011 yılında Türkiye'de (.....) TL tutarında ciro elde etmiştir. Bu çerçevede tarafların cirolarının Tebliğ'in 7. maddesinde düzenlenen eşikleri aşmakta oldukları, dolayısıyla işlemin Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu kanaatine varılmıştır.
- (10) Birleşme ve Devralmalarda İlgili Teşebbüs, Ciro ve Yan Sınırlamalar Hakkında Kılavuz'da "*taraflardan en az birinin Türkiye'de faaliyette bulunması kaydıyla, tarafların faaliyetleri arasında yatay ya da dikey çakışma bulunan herhangi bir ilgili ürün pazarı mevcut ise*" etkilenen pazar bulunma koşulu sağlanmış olacağını belirtmektedir. Bildirim konusu dosya bakımından "etkilenen pazar" tanımlaması yapılmamaktadır.
- (11) PROJE ŞİRKETİ belirtildiği üzere "kamu-özel ortaklık modeli" gereğince ve Sağlık Bakanlığı'nın direktifleri doğrultusunda kurulmaktadır. ASTALDİ ve TÜRKERLER'in ortak girişim şirketiyle aynı ilgili pazarda benzer faaliyetlerle iştigal etmeyecek olması dikkate alındığında taraflar arasındaki rekabetin koordinasyonu riskinin bulunmadığı kanaati hasıl olmuştur. Özetle ortak girişimin yegane kuruluş amacı Ankara Etilik Sağlık Kampüsü'nün yapım ve işletmesidir. Bu durum İhale Şartnamesine, Proje Sözleşmesine ve Ana Sözleşmeye uygundur. Bu bağlamda PROJE ŞİRKETİ'nin, başka herhangi bir faaliyette bulunamayacak olması kurucu taraflar arasında herhangi bir rekabet kısıtlaması yaratılmayacağını veya bu iki teşebbüs arasında işbirliğine yol açılmayacağını göstermiştir.

**H.SONUÇ**

- (12) 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 belirtilen 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.