

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2020-6-009 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 21-04/49-20
Karar Tarihi : 21.01.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,
Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN

B. RAPORTÖRLER: Remzi Özge ARITÜRK, Elif Nurdan ŞARBAK

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- ElringKlinger AG
Temsilcisi: Özge TUNCEL
İş Kuleleri Kule 3 K:2-9 Levent/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** ElringKlinger AG ile Plastic Omnium New Energies S.A. arasında bir ortak girişim kurulması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 15.12.2020 tarih ve 13569 sayı ile giren ve 14.01.2021 tarih ve 14432 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 15.01.2021 tarih ve 2020-6-009/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Başvuruda ElringKlinger AG (ELRINGKLINGER) ile Plastic Omnium New Energies S.A. (PLASTIC OMNIUM) tarafından Almanya kanunları uyarınca, EKPO Fuel Cell Technologies (EKPO) unvanlı ortak girişim kurulması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) Bildirim konusu işlemin temelini 28.10.2020 tarihinde taraflar arasında imzalanan Ortak Girişim Sözleşmesi (Sözleşme) oluşturmaktadır. ELRINGKLINGER ile PLASTIC OMNIUM'un, sermaye artırımı yoluyla ortak girişime hissedar olmaları planlanmaktadır. Sermaye artırımlarının tamamlanması ile birlikte ortak girişimin %(.....) hissesine ELRINGKLINGER, kalan %(.....) hissesine de PLASTIC OMNIUM sahip olacaktır.
- (6) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrası hükmü çerçevesinde, bir ortak girişimin anılan Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi sayılabilmesi için i) ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ii) ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsel) olarak ortaya çıkması unsurlarının birlikte sağlanması gerekmektedir.
i) Ortak Kontrol
- (7) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (Kılavuz) 48. paragrafında iki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edileceği vurgulanmış; ortak kontrole örnek olarak ise oy haklarında ya

da karar alma organlarına atamada eşitlik, veto hakları ve oy haklarının ortaklaşa kullanılması sayılmıştır. Ayrıca hissedarların veto haklarını kullanarak stratejik kararların alınmasını engellemek suretiyle ilgili şirketin karar alma mekanizmasında bir kilitlenme durumu oluşturması ve böylece stratejik kararların alınması bakımından tarafların ortak hareket etme zorunluluğu bulunması durumunda negatif kontrolden bahsedilecektir.

- (8) Sözleşmede belirtildiği üzere, işlem sonrasında, ortak girişim üzerinde gerek yönetim kurulu gerek danışma kuruluna ilişkin kurallar ile ortak kontrol sağlanacaktır. (.....). Sözleşme'deki düzenlemeler çerçevesinde, yönetim kurulu ile danışma kurulunun yapısı dikkate alındığında ortak girişimin ELRINGKLINGER ve PLASTIC OMNIUM tarafından ortak kontrol edileceği anlaşılmıştır.

ii) Tam İşlevsellik

- (9) Ortak girişimde aranan bir diğer kriter ise işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsellik) niteliği taşımasıdır. Sözleşme'de yer alan düzenlemelere göre, kurulması planlanan ortak girişim kendi yönetimine, finansal kaynaklarına, personeline ve özellikle kendi fikri mülkiyet haklarına sahip olacaktır. Böylelikle, ortak girişimin ilgili pazarda bağımsız olarak faaliyet gösterebileceği kaynakları bulunacaktır. Ayrıca ortak girişimin, yakıt pilinin yanı sıra yakıt pili yığın modüllerini geliştirmesi, söz konusu ürünleri sanayileştirmesi, üretmesi ve üçüncü taraf müşterilere dağıtması da planlanmaktadır. Böylece ortak girişim kendisine ait pazar erişimine sahip olacaktır. Ortak girişim, AR-GE, tasarım, üretim ve satış alanlarında da faaliyet gösterecek, kendisine ait fikri mülkiyet hakları geliştirebilecektir. Söz konusu fikri mülkiyet hakları, ana şirketlere değil ortak girişime ait olacaktır. Ek olarak Bildirim Formunda, ortak girişimin ürünlerini öncelikli olarak ELRINGKLINGER ve PLASTIC OMNIUM'a satmayarak pazarda müşteri kazanmasının amaçlandığı belirtilmiştir. Sözleşme'deki bu düzenlemeler doğrultusunda ortak girişimin ana şirketlere bağlı olmayacağı anlaşılmıştır. Sözleşme'de ortak girişimin başlangıçta 30 yıllık bir süre için kurulmasının planlandığı ve söz konusu süreyi uzatma imkânının da işlem taraflarına sağlandığı ifade edilmiştir. Tüm bu açıklamalardan, ortak girişimin tam işlevsellik kriterini de karşıladığı anlaşılmıştır.
- (10) Yukarıdaki bilgiler doğrultusunda bildirim konusu işlemin, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim niteliğini taşıdığı ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası kapsamında bir devralma işlemi olduğu sonucuna ulaşılmıştır. Öte yandan ilgili tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlem izne tabidir.
- (11) Almanya merkezli ELRINGKLINGER; hafif çözümler, e-mobilite, sızdırmazlık ve koruma teknolojisi, damgalı metal parça ve conta üretimi, takım ve mühendislik hizmetlerini sunan, uluslararası operasyonlara sahip bir otomotiv tedarikçisidir. ELRINGKLINGER ayrıca yakıt pili kümesi¹ ve yakıt pili kümesi bileşenlerinin geliştirilmesi ve üretimi alanlarında faaliyet göstermektedir. ELRINGKLINGER'in %100 iştiraklerinden olan ve Türkiye'de faaliyet gösteren ElringKlinger TR Otomotiv Sanayi ve Ticaret A.Ş. (ELRINGKLINGER TÜRKİYE) traktör, itfaiye araçları vb. için olanlar dâhil olmak üzere motorlu kara taşıtları için fren, vites kutusu, jant, süspansiyon sistemleri, amortisör, radyatör, egzoz, debriyaj, direksiyon kutusu, rot, rotbaşı, rotli gibi parça ve aksesuarların imalatı alanında faaliyette bulunmaktadır.

¹ Yakıt pilleri, yakıt ve oksitleyicinin elektrokimyasal reaksiyonu sonucu ortaya çıkan enerjiyi herhangi bir dönüşüm gereksiz yüksek verimle elektrik enerjisine çeviren cihazlardır.

- (12) Belçika merkezli PLASTIC OMNIUM, Fransa'da bulunan Compagnie Plastic Omnium SE'nin (PO GRUBU) kurulmuş iştiraki olup PO GRUBU'nun holding şirketidir. PO GRUBU başta tamponlar ve ön uç modülleri ile akıllı dış sistemler ve HBPO bölümleri olmak üzere dış bileşenler ile tanklar ve doldurma boruları dâhil yakıt depolama ve dağıtım sistemleri sunmaktadır. PLASTIC OMNIUM ayrıca, yüksek basınçlı depolama sistemleri ve kirlilik giderme sistemleri sunan uluslararası operasyonlara sahip bir otomotiv tedarikçisidir. PO GRUBU'nun temiz enerji sistemleri bölümünün nihai ana şirketi Plastic Omnium Auto Inergy S.A.S.'dir. PLASTIC OMNIUM'un %50 oranında iştiraki olan ve Türkiye'de bulunan Plastic Omnium Otomotiv Plastik ve Metal Yan Sanayi A.Ş. ise tamponlar, koltuk emniyet kemerleri, hava yastıkları, kapılar dâhil olmak üzere motorlu kara taşıtları için karoser, kabin ve kupalara ait parça ve aksesuarların imalatı ile başta tampon ve plastik yakıt sistemleri olmak üzere, otomobilin metal ve dış plastik parçalarının üretimi alanında faaliyet göstermektedir.
- (13) Ortak girişim; yakıt pili kümesi, yakıt pili kümesi bileşenleri ve ilgili mühendislik hizmetleri, yakıt pili kümesi bileşenlerinin ve otomotiv endüstrisi için monte edilmiş yakıt pili kümesi modüllerinin araştırma ve geliştirmesi, tasarımı, üretimi ve satışı alanlarında faaliyet gösterecektir. Ortak girişimin, faaliyetlerini Asya (özellikle Çin) ve Avrupa ve ikinci aşamada ABD'de sürdüreceği ve Türkiye'de planlanan herhangi bir faaliyetinin bulunmadığı ifade edilmiştir.

Tablo-1: Yakıt Pili Kümesi Pazarında Faaliyet Gösteren Rakiplerin Tahmini Pazar Payları (Küresel)

Rakip	2019 Yılı Tahmini Ciro (ABD Doları)	Pazar Payı (%)
Hyundai	(.....)	(.....)
Plug Power	(.....)	(.....)
Toyota	(.....)	(.....)
Ballard Power Systems	(.....)	(.....)
SFC Energy	(.....)	(.....)
Mercedes Benz Fuel Cell GmbH	(.....)	(.....)
Hydrogenics (Commins)	(.....)	(.....)
Loop Energy	(.....)	(.....)
Nedstack	(.....)	(.....)
Powercell	(.....)	(.....)
ELRINGKLINGER	(.....)	(.....)
Horizon Fuel Cell (Hyzon)	(.....)	(.....)
Kaynak: Ek Bilgi		

- (14) Ortak girişim taraflarından olan ELRINGKLINGER, diğer faaliyetlerinin yanı sıra yakıt pili kümesi ve yakıt pili kümesi bileşenlerinin geliştirilmesi ve üretimi ile ilgilenmekte olup, bildirim konusu işlemin gerçekleşmesiyle birlikte yakıt pili kümesi üretimine ilişkin tüm faaliyetlerinin ortak girişime devredilmesi planlanmaktadır. ELRINGKLINGER'in ortak girişimin faaliyet göstereceği pazardaki tüm faaliyetlerini ortak girişime aktarması sonucunda, kurulacak ortak girişim ile ana teşebbüsler arasındaki koordinasyon riski ortadan kalkacaktır.
- (15) Tablo-1'de yakıt pili kümesi pazarında ELRINGKLINGER ile rakiplerinin küresel ölçekteki tahmini pazar payları yer almaktadır. ELRINGKLINGER'in yakıt pili kümesi pazarındaki tahmini küresel pazar payı %(.....) iken Türkiye'de yakıt pili pazarında herhangi bir pazar payı bulunmamaktadır. Ayrıca işlem taraflarınca yapılan açıklamalarda, yakıt pili kümesi pazarında yerel bir pazar bulunmadığı, Türkiye'deki otomobil üreticilerinin hiçbirinin yakıt pili kümeleri teknolojisinde aktif olarak yer almadığı ve bilgileri dâhilinde Türkiye'de yakıt pili kümesinde faaliyet gösteren bir teşebbüsün mevcut olmadığı ifadelerine yer verilmiştir.

- (16) ELRINGKLINGER'in %100 iştiraki olan ELRINGKLINGER TÜRKİYE'nin faaliyet alanlarına bakıldığında ise ortak girişimin faaliyet alanları ile yatay veya dikey bir ilişkisinin bulunmadığı anlaşılmıştır. Ortak girişimin bir diğer tarafı olan PLASTIC OMNIUM ise, akıllı üstyapı sistemleri, temiz enerji sistemleri ve modülleri dahil olmak üzere otomotiv ekipmanlarının üretimi ve geliştirilmesinde faaliyet gösteren PO GRUBU'nun bir iştirakidir. Söz konusu faaliyet alanlarına bakıldığında PO GRUBU ve iştirakleri ile ortak girişimin faaliyet alanları arasında yatay veya dikey bir örtüşme bulunmadığı anlaşılmıştır.
- (17) Yukarıda yer verilen açıklamalar çerçevesinde, tarafların faaliyetleri arasında yatay veya dikey örtüşme bulunmadığı, bildirim konu işlemin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi kapsamında pazardaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

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 etkin 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.