

**Rekabet Kurumu Başkanlığından,
REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2007-4-6 (Devralma)
Karar Sayısı : 07-18/157-52
Karar Tarihi : 1.3.2007

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan** : Tuncay SONGÖR (İkinci Başkan)
Üyeler : Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin
KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN

B. RAPORTÖRLER : Serpil YANIK, Kerem TOMUR

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20 : Hawker Beechcraft Corporation
Temsilcisi: Av. M.Togan TURAN
Sun Plaza Dereboyu Sk. No:24 K:14 34398
Maslak/İstanbul

D. TARAFLAR

30 : - Hawker Beechcraft Inc.
c/o GS Capital Partners VI, L.P. 85 Broad Street, 10th
Floor New York, NY 10004, ABD
- Hawker Beechcraft Limited
99 City Road, London, EC1Y 1AX, ABD
- Raytheon Aircraft Holdings Inc.
870 Winter Street, Waltham, MA 02451-1449 ABD
- Raytheon Aircraft Services Limited
The Pinnacles, Elizabeth Way, Harlow, Essex, CM19
5BB, İNGİLTERE

E. DOSYA KONUSU: Raytheon Aircraft Company (RAC)'nin Hawker Beechcraft Inc. ve Greenbulb Limited (yeni unvanı ile Hawker Beechcraft Limited) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 12.2.2007 tarih, 1085 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 düzenlenen 21.2.2007 tarih, 2006-4-6/Öİ-07-SY sayılı Devralma/Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu 23.2.2007 tarih, REK.0.08.00.00-120/58 sayılı Başkanlık önergesi ile 07-18 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da,

- 50 - bildirim yapılan devralma işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu, ancak devir sonucunda ilgili pazarda hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi, böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı;
- Hisse Alım Anlaşması'nın 6.4. bölümünde yer alan rekabet yasağı, çalışanlara teklif yasağı ve gizlilik ile ilgili düzenlemelerin yan sınırlama olarak değerlendirilebileceği,
- bu çerçevede işleme izin verilmesi gerektiği görüşü ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

60 **H.1. İlgili Pazar**

H.1.1. İlgili Ürün Pazarı

Devre konu şirketin faaliyet alanı dikkate alınarak, ilgili ürün pazarı "iş uçakları ile yedek parçalarının üretimi, satışı ve servis hizmetleri" olarak belirlenmiştir.

H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

Dosya konusu bakımından, ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti Sınırları" olarak tespit edilmiştir.

70 **H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme**

H.2.1. 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 Sayılı Tebliğ Çerçevesinde Değerlendirme

80 Alıcı ana gruplar olan Goldman Sachs Group Inc. (Goldman Sachs) ve Onex Corporation (Onex) tarafından kurulan ve ortaklaşa kontrol edilen Hawker Beechcraft Inc. ve Hawker Beechcraft Limited'ın, Raytheon Company bünyesindeki Raytheon Aircraft Holdings Inc.'den Raytheon Aircraft Acquisition Company LLC.'yi ve yine Raytheon Company bünyesindeki Raytheon Aircraft Services Limited'den RAC İngiltere varlıkları ve işletmesini (devredilen her iki birim birlikte Raytheon Aircraft Company yani RAC olarak adlandırılmaktadır) devralması için izin talep edilmektedir.

1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendine göre, "Herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi", (c) bendine göre, "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)", 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde teşebbüsler arası birleşme ve devralma kabul edilmektedir.

90 İnceleme konusu işlemde, ana gruplar Goldman Sachs ve Onex, söz konusu işlem ile ilgili olarak Hawker Beechcraft Inc. ve Hawker Beechcraft Limited'i kurmuşlardır. Hawker Beechcraft Inc., ABD kanunlarına göre, % 50 Goldman Sachs (GS Capital Partners VI. L.P. vasıtasıyla) ve % 50 Onex (Onex Partners II L.P. vasıtasıyla) ortaklığında kurulmuş bir şirkettir. Hawker Beechcraft Limited ise İngiltere kanunlarına göre kurulmuş olup hisselerinin tamamı Hawker Beechcraft Inc.'a aittir.

Bildirimde, Goldman Sachs ve Onex'in planlanan işlemin kapanışından sonra RAC üzerinde ortak kontrole sahip olacakları belirtilmektedir. 20.12.2006 tarihinde anılan gruplar arasında akdedilen Geçici Yatırımcılar Sözleşmesi'ne göre, bu gruplar, hisse senedi mülkiyetiyle orantılı bir şekilde şirket yönetim kurulunda temsil edilecek ve yönetim kurulu onayını gerektiren belli tasarruflarda her bir hissedarın en az bir üyesinin varlığı şart olacaktır. Dosya mevcudu bilgilere göre, taraflar arasında imzalanacak hissedarlar anlaşması hükümlerine göre Hawker Beechcraft Inc.'in yönetim kurulunun, ikisi Goldman Sachs tarafından, ikisi Onex tarafından, ikisi Goldman Sachs ve Onex'in müşterek kararıyla ve sonuncusunun ise Onex ile anlaşmaya varılarak Goldman Sachs tarafından atanılacak olan yedi üyeden oluşacağı bildirilmektedir. Yönetim kurulu tarafından alınacak kararlar basit çoğunlukla alınabilecek ve toplantı nisabı ancak bahsedilen çoğunluğun mevcut olması halinde sağlanabilecektir. Ancak her halükarda tarafların tek başına bu basit çoğunluğu oluşturması mümkün değildir. Dolayısıyla herhangi bir karara varabilmek için iki tarafın anlaşması gerekmektedir. Ayrıca bildirimde, Goldman Sachs ve Onex'e ayrı ayrı olmak üzere, iş ile ilgili herhangi bir stratejik kararın kabul edilmesi ya da uygulanmasına ilişkin açık veto hakkı tanınmakta olduğu belirtilmektedir. Sonuç olarak taraf grupların, Hawker Beechcraft Inc. üzerinde ortak kontrole sahip olacakları anlaşılmaktadır. Bu çerçevede, bildirimde konu devir ile birlikte Raytheon'ın tek başına kontrolü altında bulunan RAC, Hawker Beechcraft Inc. vasıtasıyla nihai olarak Goldman Sachs ve Onex'in ortak kontrolüne geçecektir. Böylece, yeni oluşum bu grupların ortak kontrolü altında, kendine ait personel, idare ve yönetim organına sahip bağımsız iktisadi bir varlık olarak ortaya çıkan bir ortak girişim şeklinde faaliyetlerini sürdürecektir. Bu nedenle, Türkiye'deki müşterilere satış yoluyla Türkiye piyasalarını etkileyebilecek olan söz konusu işlem, devralma yoluyla ortak kontrolün sağlandığı bir işlem niteliğinde olup, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamındadır.

Öte yandan, anılan Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde yer alan, *"...birleşme veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulundan izin almaları zorunludur."* hükmü ile izne tabi birleşme ve devralmalara pazar payı ve ciro eşliği getirilmiştir.

Bildirimde konu işlem ile ilgili olarak, devre konu şirketin (RAC) ilgili ürün pazarı olan iş uçağı pazarındaki 2005 yılı cirosu (.....) YTL, 2006 yılı tahmini cirosu ise (.....) YTL olarak bildirilmiştir. Alıcıların yani Goldman Sachs ve Onex'in

ilgili pazarda herhangi bir faaliyetleri bulunmamaktadır. Bu çerçevede, pazar payı rakamlarına bakmaya gerek kalmaksızın tarafların toplam ciroları yönüyle işlem 1997/1 sayılı Tebliğ uyarınca izne tabidir.

140 Bununla birlikte, devralanlar Goldman Sachs ve Onex'in'in ilgili pazarda faaliyeti bulunmaması nedeniyle, devir işlemi sonucunda pazarın yapısı değişmeyeceğinden, Kanun'un 7. maddesi anlamında bir hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesinin söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H.2.2. Bildirime Konu Anlaşmada Yer Alan Rekabet Yasakları Açısından Değerlendirme

150 Taraflar arasında imzalanan Hisse Alım Anlaşması'nın "Teklif Yasağı, Rekabet Yasağı, Gizlilik" başlıklı 6.4. bölümünde, Kapanış tarihinden itibaren ve sonrasındaki 1 yıllık dönem boyunca ne ana şirket (Raytheon Company) ne de yavru şirketlerinden herhangi birinin, devir tarihinde Alıcı Kuruluşlar'da (devre konu RAAC ve RASL ile bunların yavru şirketleri dahil) çalışan birini görevini bırakmak veya kısaltmak konusunda ikna etmeyeceği veya teşvik etmeyeceği düzenlenmektedir.

160 Yine, Kapanış tarihinden itibaren ve sonrasındaki 3 yıllık dönem boyunca ana şirket (Raytheon), satıcılar (RAHI ve RASL) ve kontrolleri altındaki bağlı kuruluşlarından birinin, iş jetleriyle ilgili pazar sonrası bakım ve onarım parçaları ve hizmetleri dahil genel havacılık uçakları, eğitim ve özel görev amaçlı uçaklar veya parçalarını üretmeye veya satmaya yönelik herhangi bir rakip iş dalına girmeyeceği veya yatırım yapmayacağı düzenlenmektedir. Ancak bu düzenleme ana şirketi, bizzat veya herhangi bir bağlı kuruluşu vasıtasıyla; i) söz konusu anlaşmanın yürürlük tarihi itibarıyla ana şirket veya bağlı kuruluşları (devre konu şirketler haricinde) tarafından yürütülen ve bu tür iş faaliyetlerinin doğal uzantıları olarak gerçekleştirilen işleri yürütmekten, ii) bir rakip iş ile iştigal eden ve hisseleri ulusal menkul kıymet borsasında veya tezgah üstünde halka açık bir şekilde alınıp satılabilen bir şirketin oy kullanma hakkının veya özsermayesini oluşturan menkul kıymetlerin % 5 ine kadarki kısmına sahip olmaktan, iii) bir rakip iş ile iştigal eden ve bu rakip işten elde edilen bir önceki mali yıla ait brüt gelirlerinin işletmenin en fazla % 40 ını oluşturduğu herhangi bir teşebbüsü veya aktiflerini iktisab etmekten veya iv) bir rakip işle iştigal eden ve edecek olan herhangi bir şahıs tarafından satın alınmaktan men etmeyecek veya kısıtlamayacaktır.

170 Ayrıca, söz konusu 6.4. bölüm uyarınca, ana şirket, satıcılar ve bağlı kuruluşları, görevlileri, müdürleri, çalışanları ve temsilcilerinden her biri, işleme konu şirketler, yavru şirketler, alıcı veya bağlı kuruluşlarıyla ilgili ve bunların tasarrufunda olan veya bu sözleşmenin yürürlük tarihinden sonra elde edilen ve halka açıklanmayacak nitelikteki gizli bilgileri ifşa etmeyecek, yayınlamayacak veya kullanılmayacaktır.

Birleşme ve devralma işlemine ilişkin bir rekabet yasağının yan sınırlama olarak kabul edilmesi ve bu çerçevede işlemle birlikte değerlendirilmesi için söz konusu

yasağın “yoğunlaşma ile doğrudan ilgili ve gerekli olma”, “sadece taraflar açısından kısıtlayıcı olma” ve “orantılılık” kriterlerini sağlaması gerekmektedir.

- 180 Yukarıda aktarılan rekabet yasaklarının, yoğunlaşma işlemi ile doğrudan ilgili ve gerekli oldukları ve sadece taraflar bakımından bağlayıcı oldukları kanaatine varılmıştır. Ayrıca, orantılılık kriteri açısından bakıldığında, taraflara getirilen rekabet yasaklarının yalnızca devre konu ürünleri kapsadığı ve know-how ve müşteri portföyü transferi içeren anlaşmada öngörülen üç yıllık rekabet yasağı ve 1 yıl süreli çalışanlara teklif yasağının makul olduğu kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

- 190 1. Bildirim konusu işlemin 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” kapsamında izne tabi olduğuna; işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına,

2. “Hisse Alım Anlaşması”nın 6.4. bölümünde yer alan rekabet yasağı, çalışanlara teklif yasağı ve gizlilik ile ilgili düzenlemelerin yan sınırlama sayılarak, bildirim konu işleme izin verilmesine

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.