

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2013-5-3 (Muafiyet/Menfi Tespit)
Karar Sayısı : 13-11/156-78
Karar Tarihi : 20.02.2013

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : İsmail Hakkı KARAKELLE, Dr. Murat ÇETİNKAYA,
Reşit GÜRPINAR, Kenan TÜRK

B. RAPORTÖR : Kerem TOMUR

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

:-Daniel LEVİ
Temsilcileri: Av. Dr. İ.Yılmaz ASLAN ve Av. Elif GÖKDAĞ ÖNER
Gazi Umur Paşa Sok. Bimar Plaza 38/8 Balmumcu
Beşiktaş /İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: Adım Mekanik Tesisat Taahhüt A.Ş., Anel Elektrik Proje Taahhüt ve Tic. A.Ş., Bülent AÇIKALIN ve Daniel LEVİ arasında akdedilen Hissedarlar Sözleşmesi'ne menfi tespit belgesi verilmesi talebi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 15.01.2013 tarih ve 324 sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 08.02.2013 tarih ve 2013-5-3/MM sayılı Menfi Tespit/Muafiyet Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖRÜN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu Hissedarlar Sözleşmesi ve bu çerçevede Anel Mekanik Tesisat ve Taahhüt A.Ş.'nin kurulması işleminin 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" (1997/1 sayılı Tebliğ)¹ kapsamında izne tabi olmadığı ve Hissedarlar Sözleşmesi'ne 4054 sayılı Kanun'un 8. maddesi çerçevesinde menfi tespit belgesi verilebileceği kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Sözleşmenin Mahiyeti ve Bildirimin Gerekçesi.

- (4) Dosya içeriğinde yer verildiği üzere taraflar; Anel Elektrik Proje Taahhüt ve Ticaret A.Ş. (Anel Elektrik), Adım Mekanik Tesisat Taahhüt A.Ş. (Adım Mekanik), Bülent AÇIKALIN ve Daniel LEVİ arasında 26.01.2009 tarihinde imzalanan Hissedarlar Sözleşmesi ve bu çerçevede Anel Mekanik Tesisat ve Taahhüt A.Ş. (Anel Mekanik)'nin kurulması işlemini söz konusu tarihte yürürlükte olan 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında bir ortak girişim olmasına rağmen Tebliğ'in 4. maddesinde yer verilen eşiklerin aşılmaması sebebiyle Kurulun iznine tabi bir işlem olmadığı gerekçesiyle bildirmemişlerdir. Ancak işlem taraflarından Daniel LEVİ'nin talebi üzerine ve Hissedarlar Sözleşmesi'ne hukuki belirginlik ve güvenlik kazandırmak adına, Hissedarlar Sözleşmesi'ne 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun)'un 8. maddesi uyarınca menfi tespit belgesi talep

¹ Bildirim konusu işlem taraflar arasında 26.01.2009 tarihinde imzalanan Hissedarlar Sözleşmesi ve bu çerçevede Anel Mekanik Tesisat ve Taahhüt A.Ş.'nin kurulmasına ilişkin olup, işlemin yapıldığı dönemde geçerli olan 1997/1 sayılı Tebliğ hükümleri kapsamında değerlendirilme yapılmıştır.

edilmektedir.

- (5) Hissedarlar Sözleşmesi'nin imzalanmasını takiben Anel Mekanik; 27.02.2009 tarihinde Anel Elektrik, Daniel LEVİ ve Bülent AÇIKALIN tarafından kurulmuştur. Şirket, kesin kuruluşundan başlamak üzere süresiz olarak kurulmuş olup, hisseleri A ve B grubu hisseler olarak iki gruba ayrılmıştır.
- (6) Ortak girişim kurucu taraflarından Adım Mekanik, Hissedarlar Sözleşmesi'nin imza tarihinde Bülent AÇIKALIN ve Daniel LEVİ tarafından kontrol edilen ve faaliyet alanı; sıhhi tesisat, iklimlendirme, her nevi ısıtma, soğutma, havalandırma tesisleri, doğalgaz tesisatları, sıhhi tesisatlar kurmak ve taahhütlerde bulunmak ve ana sözleşmesinde yazılı diğer işleri yapmaktır. Şirket, Hissedarlar Sözleşmesi'nin yürürlüğe girmesinin ardından 27.10.2010 tarihinde tasfiye sürecine girmiş ve 26.12.2011 tarihinde kapanışı tescil edilmiştir. İşlemin gerçek kişi tarafları Bülent AÇIKALIN ve Daniel LEVİ'nin tasfiye edilmiş olan Adım Mekanik dışında herhangi bir şirkette ortaklığı bulunmamaktadır.

G.2. İlgili Pazar

G.2.1. İlgili Ürün Pazarı

- (7) Anel Mekanik'in kuruluş ve faaliyet amacı bina mekaniği ve mekanik tesisat ve sair mekanik işler konusunda yurt içinde ve yurt dışında mühendislik projeleri uygulamak ve gerçekleştirmek olarak ifade edilmektedir. Bir inşaat yatırımının içinde elektrik ve mekanik işleri, birbirlerinden farklı teknik hususları barındırmaktadır. Mekanik tesisat pazarı; inşaat işlerinde makine mühendisliğinin faaliyet alanına giren ısıtma, soğutma, havalandırma, yangın söndürme, sıhhi tesisat gibi mekanik tesisat işlerinden oluşan pazarı kapsamakta iken elektrik tesisatı da inşaat işlerinin diğer bir teknik alanını kapsamaktadır. Dolayısıyla, Anel Mekanik'in faaliyet göstermek üzere kurulduğu *"Isıtma, soğutma, yangın söndürme, havalandırma ve sıhhi tesisat taahhüt işlerini içerecek şekilde bina mekanik tesisat pazarı"* ilgili ürün pazarı olarak belirlenmiştir.

G.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

- (8) İlgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak saptanmıştır.

G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (9) Ortak kontrolün varlığının en açık ifadesi, hisse oranlarının, oy haklarının ve karar organlarına atanacak kişi sayısının, işlem tarafları arasında ortak etkiye yol açacak şekilde belirlenmesidir. Dosya içeriğinde yer alan Anel Mekanik'in kuruluşuna ilişkin akdedilen Hissedarlık Sözleşmesi'nin ilgili maddeleri değerlendirildiğinde, ortak kontrolün varlığından bahsetmek mümkündür. Ayrıca Sözleşme'de hissedarlık ilişkisi ve sözleşme konusu faaliyetler bakımından herhangi bir süre öngörülmemiş olması da, Şirketin bağımsız bir iktisadi varlık olarak faaliyet göstermeye devam edeceğinin göstergesi olarak değerlendirilmiştir.
- (10) Dosya içeriğinden, işlemin gerçekleştiği dönemde ve halihazırda Anel Elektrik'in ilgili ürün pazarında hiçbir faaliyetinin bulunmadığı anlaşılmaktadır. İşlem taraflarından Adım Mekanik ise, sözleşme kurulduğu sırada ilgili pazarda faaliyet göstermekle birlikte, Hissedarlar Sözleşmesi'nin imzası ile tasfiye sürecine girmiş ve tasfiyesi gerçekleşmiş bir şirkettir. Bu sebeple, işlem taraflarından herhangi birinin ilgili pazarda faaliyetinin olmaması rekabetçi davranışların koordinasyonu riskinin doğmayacağını açıkça ortaya koymaktadır. Dosya içeriğinden başvuru konusu işlem sonucu ortaya çıkan yapının bir ortak girişim olduğu anlaşılmıştır.
- (11) Dosya içeriğinde yer verilen bilgilere göre işlemin gerçekleştiği dönemde faaliyeti bulunan tek işlem tarafı olan Adım Mekanik'in pazar payı %1'in altındadır. Dolayısıyla, Anel Elektrik ile işlem tarafı gerçek kişilerce kontrol edilen teşebbüslerin ilgili pazarda herhangi bir pazar payı ve cirosunun olmaması ve diğer işlem tarafı Adım Mekanik'in ise pazar payı ve

13-11/156-78

cirosunun 2012/3 sayılı Tebliğ ile değişik 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in öngördüğü eşikleri aşmaması dolayısıyla ilgili işlem, Tebliğ kapsamında izne tabi değildir.

- (12) Hissedarlar Sözleşmesi'nde yan sınırlamalar olarak düzenlenen rekabet yasağı ve gizliliğe ilişkin maddelerin ise doğrudan işleme ve ortak girişim şirketi Anel Mekanik'in faaliyet alanına ilişkin olup, sözleşme süresince geçerli ve orantılı bir hüküm olduğu, dolayısıyla işlemin niteliği ve taraflar arası güven ilişkisi bakımından öneme sahip ve makul olduğu kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (13) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

1. Anel Elektrik Proje Taahhüt ve Ticaret A.Ş., Adım Mekanik Tesisat Taahhüt A.Ş., Bülent AÇIKALIN ve Daniel LEVİ arasında 26.01.2009 tarihinde imzalanan Hissedarlar Sözleşmesi ve bu çerçevede Anel Mekanik Tesisat ve Taahhüt A.Ş.'nin kurulması işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 2012/3 sayılı Tebliğ ile değişik 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olmadığına;
2. Anel Elektrik Proje Taahhüt ve Ticaret A.Ş., Adım Mekanik Tesisat Taahhüt A.Ş., Bülent AÇIKALIN ve Daniel LEVİ arasında 26.01.2009 tarihinde imzalanan Hissedarlar Sözleşmesi'ne 4054 sayılı Kanun'un 8. maddesi çerçevesinde menfi tespit belgesi verilmesine

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.