

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2009-3-160 (Devralma)  
Karar Sayısı : 09-39/931-229  
Karar Tarihi : 26.8.2009

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

10 **Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI(Başkan V.)  
**Üyeler** : Mehmet Akif ERSİN, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı  
KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat  
ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

**B. RAPORTÖRLER:** Aydın ÇELEN, Didem ULUÇ

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN** : Riverside (RE Coatings GmbH)  
20 Temsilcisi: Tolga KARATAŞ  
22/1 Macka Caddesi, Tesvikiye 34367 Istanbul

**D. TARAFLAR** : Riverside (RE Coatings GmbH)  
Alter Hof 5 D-80331 Munich ALMANYA

Klaus-Dieter Haupt  
Am Irmenhof 10, D-21227 Bendestorf, GERMANY

Karen Benzian  
Arlozorov 10-18, IL-Jerusalem, ISRAEL

30 Ingrid Cassel  
Conrad-Ferdinand-Meier-Weg 3, CH-Küsnacht, SWİTZERLAND

Cattleya Investments S.A.  
2, Avenue Charles de Gaulle, 1653 LUXEMBURG

**E. DOSYA KONUSU: RE Coatings GmbH'nin, Kaul GmbH ve Capol (UK) Ltd.'nin hisselerinin tamamını devralması işlemine izin verilmesi talebi.**

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 3.8.2009 tarih ve 5503 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 yapılan inceleme sonucu düzenlenen 14.8.2009 tarih ve 2009-3-160/Öİ-09-AÇ sayılı Birleşme/Devralma Raporu, 17.8.2009 tarih ve REK.0.07.00.00-120/232 sayılı Başkanlık Önergesi ile 09-39 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

**G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da; Kaul GmbH ve Capol (UK) Ltd. hisselerinin tamamının Riverside (RE Coatings GmbH) tarafından devralınması

50 işleminin, 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir işlem olmakla birlikte, işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ülkenin bütünü yahut bir kısmında ilgili ürün piyasalarındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran bir işlem olmadığı, dolayısıyla bildirim konusu işleme izin verilmesinin uygun olacağı sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmektedir.

## H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

### H.1. Taraflar

60

#### H.1.1. Riverside (RE Coatings GmbH)

Devralan konumundaki RE Coatings GmbH, yatırım amaçlı bir fon olduğu için oldukça karmaşık bir kontrol yapısına sahiptir. Bildirime konu işlemde devralan taraf olan RE Coatings GmbH, halihazırda herhangi bir faaliyeti bulunmayan özel amaçlı bir şirket olup, SPV olarak anılmaktadır. SPV'lerin amacı, genellikle finansörlerden temin edilen borç ile hedef şirketin hisselerine sahip olmaktır. RE Coatings GmbH'in tek hissedarı (sahibi) RE Coatings Holding GmbH'dir.

70 RE Coatings Holding GmbH'nin hisselerinin tamamı ise, RE Coatings S.a.r.l., Lüksemburg ("RE Coatings Lüksemburg") tarafından kontrol edilen REF IV S.a.r.l., Lüksemburg'a aittir.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelere göre, RE Coatings Lüksemburg'un hisselerinin tamamı ABD düzenlemeleri çerçevesinde iki gerçek şahıs tarafından sahip olunmakta olup, söz konusu iki şahıs Riverside Europe Fund IV LP adına yediemin (trustee) olarak hareket etmektedirler. Yedieminlerin bulunmasının sebebi, ABD kanunları uyarınca emeklilik fonlarının herhangi bir varlığı bulunmayan bir fona yatırım yapamıyor olmalarıdır. Kaul GmbH, Riverside Europe Fund'un ilk yatırımdır.

80

Riverside Europe Fund IV, LP ise Cayman Adaları ("REF IV") kurumsal yatırımcılara açık olan bir girişim sermayesi fonu olup, satın alma ve sonrasında küçük ve orta ölçekli şirketler kurmak üzere yönetim ve çalışma konularında uzmanlaşmış bir girişim sermayesi grubudur. Yapılan bildirimde göre devralma işlemi sonucunda Kaul GmbH iki gerçek şahıs tarafından sahip olunan RE Coatings Lüksemburg tarafından devralınacak ve RE Coatings Lüksemburg'un hisselerinin tamamının devri yoluyla, dolaylı olarak Riverside Europe Fund IV, LP'ye geçecektir.

90 Dosya mevcudu bilgi ve belgelere göre Riverside, Kuzey Amerika, Avrupa ve Asya'da faaliyet göstermekte olup, artan sermaye harcamaları, araştırma ve geliştirme faaliyetleri ile stratejik devralmalar yoluyla şirket portföyünü geliştirmeyi hedeflemektedir.

Riverside grubunun 2008 yılında dünya çapındaki cirosu (.....) EURO, Türkiye'deki cirosu ise (.....) EURO (..... Türk Lirası)'dir. Söz konusu cirolardan hiçbirinin devralınan konumundaki Kaul GmbH'nin Türkiye'de faaliyet gösterdiği pazarlardan elde edilmediği dosya mevcudundan anlaşılmaktadır.

100 **H.1.2. Kaul GmbH**

Kaul GmbH, Alman hukukuna göre kurulu bir limited şirket olup, şekerleme endüstrisi için macun, cila ve yapışmayı önleyici maddeler üretmektedir. Şirket üretimi Elmshorn, Almanya'da bulunan tesislerde yapmaktadır. Şirketin ortaklık yapısına Tablo 1'de yer verilmektedir.

Tablo-1: Kaul GmbH'in ortaklık yapısı

Ortaklar	Pay Oranı (%)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
Toplam	100,00

110 Kaul GmbH'nin 2008 yılına ilişkin dünya çapındaki cirosu (.....) EURO'dur. Şirketin 2008 yılına ilişkin Türkiye'deki cirosu (.....) EURO'dur. Söz konusu ciro yaklaşık olarak (.....) TL (.....)'na eşittir. Kaul GmbH bu ciroyu Türkiye'deki tek distribütörü (.....) San. Ltd. Şti. (.....) kanalıyla gerçekleştirmiştir.

**H.1.3. Capol (UK) Ltd.**

Capol (UK) Ltd., Kaul GmbH'nin hissedarları tarafından sahip olunan bir şirket olup, bildirim konu devralmada Kaul GmbH ile birlikte satılması öngörülmektedir. Tablo 2'de şirketin ortaklık yapısına yer verilmektedir.

120

Tablo-2: Capol (UK) Ltd.'nin ortaklık yapısı

Ortaklar	Pay Oranı (%)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
Toplam	100,00

Capol (UK) Ltd., Büyük Britanya ve İrlanda'daki müşterilere ürün satmakta olup, herhangi başka bir ülkeye satış yapmamaktadır. Bu nedenle, Türkiye pazarlarından elde ettiği herhangi bir cirosu yoktur. Mevcut hissedarlardan herhangi birisinin tek başına hedef şirketleri kontrol etme yetkisi bulunmamaktadır.

**H.1.4. Devredenler**

130 Bildirim konu işleme hisselerini devredecek olanlar, Almanya'da ikamet eden (.....), İsrail'de ikamet eden (.....), İsviçre'de ikamet eden (.....) adlı gerçek kişiler ve kayıtlı merkezi 2, Avenue Charles de Gaulle, 1653 Luksemburg adresinde bulunan Cattleya Investments S.A unvanlı şirkettir.

(.....)'un Kaul GmbH'nin yönetici müdürü olduğu ve şekerleme endüstrisinde kullanılan macun, cila ve yapışmayı önleyici maddeler konusunda büyük miktarda know-how ve iyi müşteri ilişkilerine sahip olduğu dosya mevcudu bilgi ve belgelerde yer almaktadır.

140 **H.2. İlgili Pazar**

**H.2.1. İlgili Ürün Pazarı**

1998/2, 1998/6 ve 2000/2 sayılı Rekabet Kurulu Tebliğleri ile Değişik, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesine göre, bu tebliğ kapsamında ilgili ürün pazarının tespiti yapılırken, birleşme veya devralma konusu olan mal veya hizmetlerle, tüketicinin gözünde kullanım amaçları ve nitelikleri bakımından aynı sayılabilecek mal veya hizmetlerden oluşan pazar dikkate alınmaktadır.

150 Bildirime konu devralmada, devralınacak taraf olan Kaul GmbH şekerleme endüstrisi için macun, cila ve yapışmayı önleyici maddeler üretmekte olup, bu ürünler (.....), (.....), (.....) ve (.....) markaları ile pazarlanmaktadır. (.....) şekerli şekerlemeler de dahil her türlü şekerlerin yüzey işlemleri için, (.....) toffeeler, yüksek seviye kaynatılmış şekerler ve pişirilmiş ürünlerin üretiminde yapışmayı önleyici madde olarak, (.....) şekerleme üretiminde yan ürün olarak, (.....) ise fındık, üzüm, kuru meyveler, meyan kökü çubukları ve jöle ürünleri gibi şekerlemelerin ortasında kullanılan malzemelerin şeker yada çikolata ile kaplanmasından önceki aşamada kaplama öncesi madde olarak kullanılmaktadır.

160 Söz konusu ürünler, geniş anlamda gıda endüstrisinde kullanılan katkı maddeleri sektöründe değerlendirilebilecek olmasına rağmen, devre konu Kaul GmbH'nin oldukça spesifik olan faaliyet konuları dikkate alınarak, ilgili ürün pazarının "şekerleme endüstrisinde kullanılan macun, cila ve yapışmayı önleyici maddeler pazarı" olarak tanımlanmıştır.

**H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar**

170 Tanımlanan ürün pazarlarındaki ürünlerin satışının tüm Türkiye genelinde gerçekleşebilecek nitelikte olması ve pazar farklılaşması yaratacak faktörlerin bulunmaması nedeniyle ilgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak kabul edilmiştir.

**H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme**

**H.3.1. İşlemin Niteliği**

180 Bildirim konusu devralma, 29.7.2009 tarihinde RE Coatings GmbH ile Kaul GmbH ve Capol (UK) Ltd. arasında imzalanan "Hisse Alım Sözleşmesi" çerçevesinde RE Coatings GmbH'nin, Kaul GmbH ve Capol (UK) Ltd.'nin hisselerinin tamamını satın almayı taahhüt etmesi işlemi kapsamaktadır. Bu çerçevede hisse devri ile birlikte devredilecek markalar "(.....)", "(.....)", "(.....)" ve "(.....)" dir.

1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendinde "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" Tebliğ kapsamında sayılan haller arasında öngörülmüştür. Bildirime konu işlemde Kaul GmbH ve Capol (UK) Ltd.'nin hisselerinin tümü RE Coatings GmbH tarafından devralınmaktadır. Bu çerçevede işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma işlemidir.

190 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında birleşme veya devralma kabul edilen bir işlemin, Rekabet Kurulu'ndan izin almak üzere bildirilmesi zorunlu bir işlem olarak değerlendirilebilmesi için, aynı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesine göre, "...işlemi gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25'ini aşması veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmi beş milyon TL'yi aşması..." gerekmektedir. Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, devre konu firmalardan Kaul GmbH'in Türkiye'de şekerlemede kullanılan macun, cila ve yapışmayı önleyici maddeler pazarındaki payının % (...) olduğu anlaşılmaktadır. Dolayısıyla, devre konu diğer firma Capol (UK) Ltd. ve devralan konumundaki RE Coatings GmbH'in söz konusu pazarda faaliyetleri olmamasına rağmen, söz konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabidir.

### H.3.2. İşlemin Rekabetçi Etkilerinin Değerlendirilmesi

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ile "Bir ya da birden fazla teşebbüsün hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri (...)" yasaklanmaktadır.

210 RE Coatings GmbH ile devre konu Kaul GmbH ve Capol (UK) Ltd şirketlerinin faaliyet alanları kesişmemektedir. Ayrıca mevcut bilgilere göre RE Coatings GmbH fonlarından hiçbiri Türkiye'de kurulu bir teşebbüste hisse sahibi olmadığı gibi, herhangi bir teşebbüsü de kontrol etmemektedir.

Devrolunan Kaul GmbH, yaklaşık % (...) pazar payı ile pazarda lider durumdadır. Tablo 3'te ilgili ürün pazarında Türkiye'ye satış yapan firmalar gösterilmektedir.

Tablo-3: Teşebbüslerin Türkiye'deki pazar payları

Teşebbüs	Tahmini Pazar Payı(%)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
Toplam	100

220 Söz konusu şirketin ürettiği ürünleri Türkiye'de üreten başka bir şirket bulunmayıp, pazardaki diğer üç rakip firma da ürünleri yurtdışından getirmektedirler. Kaul GmbH'nin Türkiye'deki tek müşterisi (.....)'dir. Türkiye'de mevcut şekerleme üreticisi firmalar, söz konusu macun, cila ve yapışmayı önleyici maddelerin yerine carnauba mumu, arı mumu, candelilla mumu, bitkisel yağ gibi maddeler üretmekte ya da satın almakta ve kullanmaktadırlar.

### H.3.3. Rekabet Yasağının Değerlendirilmesi

230 Bildirime konu işlemi düzenleyen sözleşmenin 10. maddesinde rekabet yasağı düzenlemesi yer almaktadır.

240 Yan sınırlamalar ve bu çerçevede rekabet yasakları, yoğunlaşmayı meydana getiren sözleşmenin ana amacının yanında sözleşmenin hukuki getirilerinden yararlanılmasına yönelik düzenlemeler olarak nitelendirilebilir. Devralmalarda alıcıların satıcılara getirdiği rekabet yasakları, alıcıların devraldıkları maddi ve maddi olmayan varlıkların değerinden tam olarak yararlanmalarının, bu çerçevede alıcının yaptığı yatırımın karşılığını tam olarak almasının bir aracı olarak görülmektedir. Bu yönüyle devralma işleminde satıcılara getirilen rekabet yasakları, yoğunlaşmanın uygulanabilmesi için yoğunlaşma ile doğrudan ilgili ve gerekli sayılmaktadır.

Genel olarak rekabet yasaklarının yan sınırlama kavramı çerçevesinde yoğunlaşma işlemi ile birlikte değerlendirilebilmesi için, yoğunlaşma ile doğrudan ilgili ve gerekli olma kriterinin yanı sıra “sadece taraflar açısından kısıtlayıcı olma” ve “orantılılık” kriterlerini de sağlaması gerekmektedir. Sözleşmenin 10. maddesinde düzenlenen rekabet yasağının söz konusu kriterleri sağladığı anlaşıldığından makul bir yan sınırlama olarak kabul edilmiştir.

## I. SONUÇ

250

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye 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 rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.