

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2006-1-40 (Devralma)
Karar Sayısı : 06-36/456-119
Karar Tarihi : 26.5.2006

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ,
Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI,
M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN.

B. RAPORTÖRLER: F. Yeşim AKCOLLU, Cumhur Atalay HATİPOĞLU

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - BASF Aktiengesellschaft
vekili Av. Gamze ÇİĞDEMTEKİN
Piyade Sk. No:18 C Blok Kat:3 06550 Çankaya Ankara

D. TARAFLAR : - BASF Aktiengesellschaft
Carl-Bosch-Straße 38 D-67056 Ludwigshafen
ALMANYA
- Degussa Aktiengesellschaft
Benngsenplatz 1 D-40474 Düsseldorf ALMANYA

E. DOSYA KONUSU: Degussa Actiengesellschaft'a ait yapı kimyasalları (Degussa Construction Chemicals) iş kolunun BASF Aktiengesellschaft tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 31.3.2006 tarih ve 1969 sayı ile giren bildirim üzerine, söz konusu devralmaya ilişkin olarak talep edilen ek bilgi ve belgeler, Kurum kayıtlarına 20.4.2006 tarih ve 2412 sayı, 9.5.2006 tarih ve 2878 ile intikal eden yazılarla tamamlanmıştır. 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 sonucunda düzenlenen 18.5.2006 tarih, 2006-1-40/Öİ-06-FYA sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 22.5.2006 tarih, REK.0.05.00.00-120/85 sayılı Başkanlık önergesi ile 06-36 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Degussa Aktiengesellschaft'a ait yapı kimyasalları [Degussa Construction Chemicals (DCC)] iş kolunun BASF Aktiengesellschaft tarafından devralınması işleminin,

- 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in kapsamında bir devralma olduğu; ancak, ilgili pazarda ciro ve pazar payı eşiklerinin aşılması nedeniyle izne tabi olmadığı,

- Taraflarca imzalanmış bulunan "Satış ve Alım Anlaşması"nın 13.1 maddesinde yer alan rekabet etmeme yükümlülüğünün yan sınırlama niteliğinde olduğu, dolayısıyla, söz konusu işleme menfi tespit belgesi verilebileceği

ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. BASF Aktiengesellschaft (BASF)

Dosyadaki bilgilere göre, BASF Şirketler Grubu'nun ana şirketi olan BASF, kimyasallar pazarında dünya çapında faaliyet göstermektedir. Merkezi Almanya'da bulunan BASF'ın kimyasallar, plastik, performans ürünleri, tarımda ürünleri ve petrol-gaz olmak üzere beş ayrı iş kolunda faaliyetleri bulunmaktadır.

BASF Türkiye'deki faaliyetlerini iştirakleri aracılığı ile gerçekleştirmektedir. BASF Türk Kimya Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.'nin hisselerinin yaklaşık %(....)'u BASF AG'ye %(....)'i de BASF Handels und Export GmbH'ya aittir. Elastogran Poliüretan Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.'nin hisselerinin %(....)'u tamamı BASF tarafından kontrol edilen Elastogran GmbH'a, %(....)'i Dr. Uwer Hartwig'e aittir. Yaşar BASF Otomotiv Boyaları Pazarlama ve Ticaret Ltd. Şti. ise Yaşar Holding A.Ş. ve BASF Coatings AG arasında %(....)'lik ortaklık payı ile kurulmuş bir ortak girişimdir.

H.1.2. Degussa Actiengesellschaft (Degussa)

Dosyada yer alan bilgilere göre, Degussa, hisseleri borsada işlem görmekte olan halka açık anonim bir şirkettir. Özel kimyasalların geliştirilmesi, üretimi ve dağıtımında dünya çapında faaliyet göstermektedir. Degussa 2005 yılında dünya çapında yaklaşık (.....) milyar YTL'lik ciro elde etmiştir. Degussa faaliyetlerini yapı kimyasalları, teknolojik uzmanlıklar, tüketici çözümleri ve uzmanlık malzemeleri olmak üzere dört ana alanda gerçekleştirmektedir.

Hisselerinin %(....)'ine RAG'nin, %(....)'sına ise EON'nin sahip olduğu Degussa, Türkiye'deki faaliyetlerini Degussa Yapı Kimyasalları A.Ş. ve Meges Boya Sanayi ve Tic. A.Ş. aracılığıyla gerçekleştirmektedir.

H.3. İlgili Pazar

H.3.1. İlgili Ürün Pazarı

Bildirim formundaki bilgiler ışığında, devralma işlemi neticesinde BASF, Degussa'nın yapı kimyasalları işkolunun (DCC) kontrolünü ele geçirecektir. DCC'nin faaliyetlerini dört ana bölümde toplamak mümkün olmaktadır; karışım sistemleri, performans döşemesi, bina sistemleri, kaplama ve cephe.

BASF'nin faaliyetleri Degussa Construction Chemicals'ın faaliyetleri ile yalnızca karışım sistemleri alanındaki bazı hammadde üretimlerinde çakışmaktadır. Bunlar, naftalin sülfat (NSF), melamin sülfat (MSF) ve polycaboxylate eter

(PCE)'dir (bunlar kısaca "polimerler" olarak da adlandırılmaktadır). Söz konusu hammaddeler, hazır beton üretiminde kullanılan katkı maddelerinin hammaddeleridir. Bu maddeler, süper plastikleştiriciler (superplasticizers) olarak adlandırılan beton katkılarında kullanılmaktadır. Betondaki su miktarını azaltıcı etkisi olan polimerlerin daha az çimento kullanarak daha kuvvetli ve sert beton elde edilebilmesine olanak verdiği dosya kapsamındaki bilgilerden anlaşılmaktadır. Taraflarca, bir polimer üreticisinin diğer polimer fiyatlarını dikkate almadan fiyatını belirleme imkanının olmadığı; her üç polimerin de birbirine eş fiziksel ve performans özellikleri ortaya koydukları ve beton karışımlarında aynı fonksiyon için kullanıldıkları (nihai ürünlerin %95'inde her üç polimer de birbirlerine alternatif olarak kullanılabilir); bu nedenle NSF, MSF ve PCE ürünlerinin talep yönünden ikame edilebilir oldukları ifade edilmektedir. Ayrıca, polimerlerin üretiminde kullanılan teknolojiye ve know-how'da çok önemli farkların bulunmadığı, dolayısıyla bu maddeler için arz yönünden de ikame edilebilirlik olduğu anlaşılmaktadır.

Bütün bu bilgiler ışığında, bildirim konusu işleme ilişkin ilgili ürün pazarı BASF ve DCC'nin faaliyetlerinin çakıştığı alan olan "*süper plastikleştiriciler üretiminde kullanılan polimerler pazarı*" olarak belirlenmiştir.

H.3.2. İlgili Coğrafi Pazar

Söz konusu ürünlerin dağıtım ve pazarlamasına ilişkin bölgesel pazar tanımını gerektirecek hususlar olmadığından, ilgili coğrafi pazar "*Türkiye Cumhuriyeti sınırları*" olarak kabul edilmiştir.

H.4. Değerlendirme

Bildirim konusu işlem sonucunda BASF, Degussa'nın işkollarından biri olan Degussa Yapı Kiyasalları iş kolunda faaliyet gösteren iştirakleri olan Degussa Construction Chemicals GmbH, Degussa Construction Chemicals Inc., Degussa Construction Chemicals South Africa (Pty) Ltd., Degussa Construction Chemicals Italia S.p.A., Degussa Construction Chemicals Espana S.A. ve Degussa Construction Chemicals (Beijing) Co. Ltd. şirketlerinin hisselerinin %100'ünü satın alacaktır. Dolayısıyla kontrol değişikliğine yol açacak bu işlemin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2(b) maddesi kapsamında bir devralma olduğu görülmektedir.

Dosya kapsamındaki ürün bazında ciro ve pazar payı bilgilerinden hareketle, sadece süper plastikleştiriciler üretiminde kullanılan polimerler pazarında tarafların pazar payı %(....) olarak hesaplanmıştır. Tarafların ilgili ürün pazarında elde ettiği ciro toplamı ise yaklaşık (.....) YTL olarak hesaplanmıştır.

Bu açıklamalardan da anlaşılacağı üzere, ilgili ürün pazarında BASF ve DCC'nin pazar payı toplamalarının %25'in, ciro toplamalarının ise 25 milyon YTL'nin altında kaldığı anlaşılmıştır. Dolayısıyla bildirim konusu işlemin, 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesindeki ciro ve pazar payı eşiklerini aşmadığı, dolayısıyla, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in kapsamında izne tabi bir devralma işlemi olmadığı anlaşılmaktadır.

BASF ve Degussa arasında imzalanmış bulunan "Satış ve Alım Anlaşması"nın 13.1 maddesinde Degussa'nın işlemin kapanış tarihinden itibaren 2 yıl boyunca

firmaların imza tarihi itibarıyla yapmakta olduğu işle rekabet halindeki işlere doğrudan ya da dolaylı olarak mal sahibi, hissedar veya ortak olarak girmeyeceği hüküm altına alınmıştır. Buna göre, 2 yıl süresince, Degussa veya iştirakleri devredilen iş kolunda işgal edemeyecekler, bu iş kolundaki müşterileri ayartmayacaklar, devrolunan çalışanları işten ayrılmaları yönünde teşvik etmeyeceklerdir. Daha açık bir deyişle, sözleşme ile Degussa'ya iki yıllık bir rekabet etmeme yükümlülüğü getirilmiştir. Dolayısıyla, dosya konusu devralma işlemindeki yan sınırlama hükmünün devralmanın uygulanması açısından doğrudan ilgili ve gerekli olduğu, ancak bu şekilde devredilen Degussa'nın iş kolunun müşterilerinin bağlılığının sağlanabileceği ve devralınan malvarlığının değerinin karşılanabilmesinin mümkün olabileceği anlaşılmaktadır. Anılan kısıtlamanın ne süresi, ne uygulandığı coğrafi alan, ne konusu ne de tabi olan kişiler açısından, tanımlanan amacı gerçekleştirmek için makul olandan fazla olmadığı ve zaruri olduğu anlaşılmaktadır. Dolayısıyla, söz konusu hükmün bir yan sınırlama olarak değerlendirilmesi gerektiği ve işleme menfi tespit belgesi verilebileceği kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,

1. Bildirime konu işlemin, tarafların toplam pazar payları ve cirolarının 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'de öngörülen eşikleri aşmaması nedeniyle ilgili Tebliğ kapsamında izne tabi olmadığına;
2. Taraflarca imzalanmış bulunan "Satış ve Alım Anlaşması"nın 13.1 maddesinde yer alan rekabet etmeme yükümlülüğünün yan sınırlama niteliğinde olduğu, dolayısıyla, söz konusu işleme 4054 sayılı Kanun'un 8. maddesi uyarınca menfi tespit belgesi verilmesine

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.