

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-3-96 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-40/527-195
Karar Tarihi : 20.6.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN,
Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE

B. RAPORTÖRLER: Ümit GÖRGÜLÜ, Erdem AKTEKİN

C. BİLDİRİMDE

20

BULUNAN : Eczacıbaşı Yapı Gereçleri San. ve Tic. AŞ.
Temsilcisi: Av. Dr. İ.Yılmaz ASLAN
Barbaros Bulvarı Tan Apt. 60/5 Balmumcu / İstanbul

D. TARAFLAR : Eczacıbaşı Yapı Gereçleri San. ve Tic. AŞ.
Büyükdere Caddesi No:185 Kanyon Ofis, Kat:20-21
Levent / İstanbul

Ruddies Beteiligungs-und
Vermögensverwaltungsgesellschaft mbH
Kirchplatz 10, 57392 Schmallingenberg-Bad Fredeburg
ALMANYA

30

E. DOSYA KONUSU: Eczacıbaşı Yapı Gereçleri San. ve Tic. AŞ.'nin Eczacıbaşı Holding A.Ş. garantörlüğünde, Ruddies Beteiligungs-und Vermögensverwaltungsgesellschaft mbH şirketi elinde bulunan Burgbad AG hisselerinin herhalükarda en az %50+1 hissesine sahip olmak amacıyla ilk aşamada %47,16'sını devralması işlemine izin verilmesi talebi.

40

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 29.5.2008 tarih ve 3346 sayı ile giren ve en son 9.6.2008 tarih ve 3596 sayı ile eksiklikleri tamamlanan 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 11.6.2008 tarih ve 2008-3-96/Öİ-08-ÜG sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu, 13.6.2008 tarih ve REK.0.07.00.00-120/98 sayılı Başkanlık Önergesi ile 08-40 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da;

50

-Eczacıbaşı Yapı Gereçleri San. ve Tic. AŞ.'nin, Eczacıbaşı Holding A.Ş. garantörlüğünde, Ruddies Beteiligungs-und Vermögensverwaltungsgesellschaft mbH şirketi elinde bulunan Burgbad AG hisselerinin herhalükarda en az %50+1 hissesine sahip olmak amacıyla ilk aşamada %47,16'sını devralması işleminin;

“banyo sağlık gereçleri” pazarı bakımından 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir devir işlemi olduğu,

- Bu işlem sonucunda anılan pazarda 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesinde belirtilen hâkim durum yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı anlaşıldığından bildirim konusu devir işlemine izin verilmesinin uygun olacağı, kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

60

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Eczacıbaşı Yapı Gereçleri San. ve Tic. AŞ. (EYAP)

Devralan şirket EYAP, Vitra markası ile seramik banyo sağlık gereçleri (lavabo, klozet, duş teknesi vb.), tamamlayıcı ürünleri (klozet kapakları, gömme rezervuarlar, yıkama sistemleri, rezervuar iç takımları, vb.) ve banyo mobilyaları pazarında (lavabo dolabı, boy dolabı, dolaplı ayna, vb.); Artema markası ile de sıhhi tesisat, sıhhi tesisat armatürü ve banyo aksesuarları pazarında faaliyet gösteren, Eczacıbaşı topluluğuna bağlı bir ortaklıktır. Şirket banyo sağlık gereçleri üretimini biri Kartal-İstanbul, diğeri ise Bozüyük-Bilecik’te kurulu olan iki ayrı tesisinde; tamamlayıcı ürünleri ve banyo mobilyaları üretimini Gebze ve Kartal tesislerinde; sıhhi tesisat armatürleri üretimini ise Bozüyük tesislerinde gerçekleştirmektedir. EYAP, Türkiye pazarında faaliyet alanı içinde bulunan tüm ürün gruplarında Vitra ve Artema markalarıyla pazar lideri konumundadır. Şirketin 2007 yılı cirosu (.....) YTL (..... YTL) olarak gerçekleşmiş ve bu cironun %(...)'ını yurtdışı pazarlar, yüzde %(...)'ını ise iç pazar oluşturmuştur. Teşebbüs küresel pazarlardaki satış faaliyetlerini Orta Avrupa, İngiltere, Fransa, İtalya, Rusya, ABD, Dubai ve Şangay’da satış kuruluşları ve/veya satış ofisleri kanalıyla, diğer coğrafyalarda ise merkez dışsatım ekibi kanalıyla yürütmektedir. EYAP’ın ortaklık yapısı Tablo 1’de sunulmuştur.

70

80

Tablo 1: EYAP Ortaklık Yapısı

Hissedarlar	Tutar (YTL)	Oran (%)
Eczacıbaşı Holding A.Ş.	29.259.257	52
İntema İnşaat ve Tesisat Malzemeleri Yatırım ve Pazarlama A.Ş.	6.187.500	11
Eczacıbaşı Yatırım Holding Ortaklığı A.Ş.	2.812.500	5
İslam Kalkınma Bankası	400.604	<1
Kale Seramik A.Ş.	12.013	<1
Diğer Halka açık kısım	17.578.126	31
TOPLAM	56.250.000	100

Şirketin yönetim kurulu üyeleri ise; Ferit Bülent Eczacıbaşı (yönetim kurulu başkanı), Osman Erdal Karamercan (yönetim kurulu başkan yrd.), Haluk Bayraktar (üye-genel müdür), Mustafa Sacit Basmacı, Atalay Muharrem Gümrah, Hüsamettin Onaç, Ahmet Tasin Yamaner’den oluşmaktadır.

90

H.1.2.Ruddies Beteiligungs-und Vermögensverwaltungs-gesellschaft mbH (RBV)

Devreden RBV, şirket iştiraklerinde bulunmak amacıyla Almanya'da kurulu bir limited şirkettir. RBV'nin ortaklık yapısı Tablo 2'de sunulmuştur.

Tablo-2: RBV'nin Ortaklık Yapısı

Hissedar	Sermaye Karşılığı (Euro)	Sermaye Oranı (%)
Dieter Ruddies	(.....)	(.....)
Annelie Ruddies-Warwitz	(.....)	(.....)
Eva-Marie Vogt-Sasse	(.....)	(.....)
Ursula Mölders	(.....)	(.....)
Ruth Hillebrand	(.....)	(.....)
Anne Becker	(.....)	(.....)
Felix Warwitz	(.....)	(.....)
Ina-Marie Warwitz	(.....)	(.....)
Lili-Maris Mölders	(.....)	(.....)
Thilo Mölders	(.....)	(.....)
Toplam	1.800.000,00	100

100 Almanya'da kurulu limited şirketlerde yönetim kurulu adı altında bir organ bulunmamaktadır. Yönetim kurulu yerine, Türkçe'de "Danışma Kurulu"na karşılık gelen "Beirat" unvanlı bir organ bulunmaktadır. RBV şirketinde bu organın tek üyesi Mr. Wolfram Wenzel'dir. RBV'nin Mr. Wilfried Vogt-Sasse ve Mr. Manfred Warwitz olmak üzere iki genel müdürü bulunmakta ve bu iki genel müdür de Mr. Wolfram Wenzel'e karşı sorumlu konumdadırlar.

H.1.3. Burgbad AG

110 Devre konu Burgbad AG, Almanya'da kurulu, yüksek kaliteli banyo mobilyası ve mineral cast maddesinden, çoğu ürettiği banyo mobilyasına birleşik lavabo ve ayrıca banyo, duş küveti üretimi alanında faaliyet gösteren bir şirkettir. Burgbad AG'nin hisselerinin tamamına sahip olduğu yavru şirketlerinden Burgkama GmbH, "burg", "kama" ve "schock" markalarının üretimi, SEP France "burg paris" markasının üretimi, Miral GmbH ise seramikten farklı olan mineral cast ham maddesinden lavabo, küvet ve duş teknesi üretimi ile iştirak etmektedir. Şirket 2007 cirosunun yaklaşık %75'ini banyo mobilyasına birleşik lavabodan oluşan "lavabo dolabı" satışlarından; %15'ini aynalı dolap, duvar aynaları, boy dolapları gibi tek parça banyo mobilyası satışlarından; kalan kısmını ise mineral cast maddeden ürettiği ve banyo mobilyalarından ayrı şekilde sattığı lavabo, banyo ve duş küveti satışlarından elde etmiştir. Şirket 2007 yılı satışlarının %97'sini Avrupa'da gerçekleştirmiştir. Şirket Türkiye'de ithalatçı firma Kent Yapı San. Ve Tic. A.Ş. aracılığıyla banyo mobilyası (lavabo dolabı, aynalı dolap, vb.) satışı alanında faaliyet göstermektedir. Şirketin yönetim kurulu Karl-Heinz Wennrich, Annelie Ruddies-Warwitz, Joerg Loew, Mr. Wilfried Vogt-Sasse ve Mr. Manfred Warwitz'ten oluşmaktadır. 2007 yılında Türkiye'deki faaliyetlerinden elde ettiği ciro (.....) Euro olan şirketin ortaklık yapısına Tablo 3'te yer verilmiştir.

Tablo-3: Burgbad AG'nin Ortaklık Yapısı

Hissedar	Sermaye Karşılığı (Euro)	Sermaye Oranı (%)
RBV	(.....)	(.....)
Financiere de l'Echiquier	(.....)	(.....)
Ennismore Fund Management Limited	(.....)	(.....)
Threadneedle	(.....)	(.....)
Union Investment Privat Fonds	(.....)	(.....)
Halka Açık (Free Float)	(.....)	(.....)
TOPLAM	10.560.000	100

130

H.2. İlgili Pazar**H.2.1. İlgili Ürün Pazarı**

1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesine göre, devralma işlemlerinde devre konu mal veya hizmetlerle tüketicinin gözünde fiyatı, kullanım amaçları ve nitelikleri bakımından aynı sayılan mal veya hizmetlerden oluşan pazar, ilgili ürün pazarını oluşturmaktadır. Dolayısıyla belirli bir ürün ve onunla yüksek ikame edilebilirliği olan diğer ürünlerden oluşan pazar ilgili ürün pazarının tanımında temel alınmaktadır. İnceleme konusunu oluşturan devralma işleminde tarafların ortak faaliyet alanları banyo mobilyaları ve banyo sağlık gereçleridir.

140

Banyo mobilyaları ile kastedilen, banyoda kullanılmak için özel olarak tasarlanmış lavabo dolabı (lavabo ile birleşik dolap), aynalı dolap, boy dolabı, duvar aynaları, çekmece, konsol gibi mobilyalardır.

Banyo sağlık gereçleri ise lavabo, banyo küveti, duş küveti, eviye, vb. ürünleri kapsamaktadır. EYAP banyo sağlık gereci ürünlerini seramikten, Burgbad AG ise mineral cast adı verilen bir maddeden imal etmektedir. Dosya mevcudu bilgi ve belgeden anlaşıldığı üzere; mineral cast kuvarz, un haline getirilmiş taş ve az miktarda Epoxi bazlı malzemeden oluşan bir karışımdır. Mineral cast banyo sağlık gereçlerini, dışarıdan bakıldığında görünüş olarak seramik ürünlerden ayırmak mümkün değildir. Bununla birlikte, mineral cast malzemesini seramikten ayıran iki fark vardır. Birincisi, mineral cast malzemesi çizilmeye daha müsait olsa da ürün üzerindeki çizikleri daha sonra tamir etmek mümkün olmaktadır. Mineral cast malzemesini seramikten ayıran ikinci özellik ise, mineral cast malzemesinden seramik ile üretilmesi mümkün olmayan formların, özellikle ince kontürlerin üretilmesidir. Her ne kadar, belirtilen iki farka dayanarak bu iki ayrı maddeden üretilen banyo sağlık gereçlerinin ayrı pazarlarda olduğunu iddia etmek olasılığı varsa da mevcut konunun sonucunu değiştirmeden incelemede bu husus dikkate alınmamıştır. Dolayısıyla, anılan devralma işlemi açısından ilgili ürün pazarları "banyo mobilyaları" ve "banyo sağlık gereçleri" olarak belirlenmiştir.

150

160

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

İnceleme konusu ürünler bakımından pazara giriş, üretim, dağıtım, pazarlama ve satış gibi rekabet şartlarının bölgesel bir farklılık göstermediği göz önüne alınarak ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak tanımlanmıştır.

170

H.3.Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. İşlemin Niteliği

Dosya konusu işlem, RBV ile EYAP arasında 27 ve 28.4.2007 tarihlerinde imzalanan hisse devri anlaşması uyarınca, RBV'nin elinde bulunan Burgbad AG hisselerinin herhalükarda en az %50+1 hissesine sahip olmak amacıyla ilk aşamada %47,16'sının Eczacıbaşı Holding A.Ş. garantörlüğünde EYAP tarafından devralınması ile ilgilidir.

- 180 Burgbad AG'nin sermayesi 10.560.000 Euro olup, 3.520.000 nominal değersiz hamiline muharrer hisse senedine bölünmüştür. RBV Burgbad AG'de 1.760.001 paya sahiptir ve bu toplam payların %50+1'ine denk gelmektedir. RBV hisse devri anlaşması gereği ilk etapta elindeki hisselerin 1.660.001 adedini EYAP'a devredecektir. Bu aşamada Alman mevzuatı gereği EYAP kalan hissedarlara hisselerini aynı şartlarda devralma çağrısı yapacaktır. Hisse devri anlaşması, EYAP'ın elindeki şirket hisselerinin çağrı sonrası %50+1 oranına ulaşmaması halinde, RBV'nin kalan yaklaşık %3 hissesi için alım ve satım opsiyonları içermektedir. Bu opsiyonlar, RBV'de kalan 100.000 adet hissesinin EYAP tarafından devralınması sonucunda EYAP'ın Burgbad AG hisselerinin sırasıyla %75 ve 95'ine
- 190 sahip olması hallerinde de kullanılabilir.

Hisse devri sözleşmesine göre, çağrı sonrasında EYAP'ın Burgbad AG'nin en az %50+1 hissesine sahip olması ve böylelikle şirketin kontrolünün EYAP'a geçmesi planlanmaktadır. Bu çerçevede, söz konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma işlemidir.

H.3.2. Tarafların İlgili Pazardaki Payları ve Ciro Bilgileri

- 200 İnceleme konusu devralma işleminin 1997/1 Tebliğ'in 4. maddesi uyarınca izne tabi bir işlem olup olmadığının belirlenmesi için tarafların ilgili pazarlardaki pazar payı ve ciro bilgilerinin değerlendirilmesi gerekmektedir.

İlgili ürün pazarları "banyo mobilyaları" ve "banyo sağlık gereçleri" olarak belirlenmiştir. Tarafların 2007 yılına ilişkin bildirim formunda belirtilen tahmini pazar paylarına aşağıda yer verilmektedir.

Tablo 4: EYAP ve Burgbad AG'ye ait Tahmini Pazar Payları

İlgili Pazarlar	Pazar Payları		
	Burgbad AG	EYAP	Toplam
Banyo Mobilyaları	(.....)	(.....)	(.....)
Banyo Sağlık Gereçleri	(.....)	(.....)	(.....)

- 210 Tarafların toplam pazar payları, 1997/1 sayılı Tebliğ'de belirtilen pazar payı eşliğini banyo sağlık gereçleri pazarında aşmaktadır. Diğer yönden, tarafların söz konusu ilgili ürün pazarlarındaki 2007 yılı ciroları ise Tablo 5'te sunulmuştur.

Tablo 5: EYAP ve Burgbad AG'nin Ciro Bilgileri

İlgili Pazarlar	Ciro Bilgileri (YTL)		
	Burgbad AG	EYAP	Toplam
Banyo Mobilyaları	(.....)	(.....)	(.....)
Banyo Sağlık Gereçleri	(.....)	(.....)	(.....)

220 Banyo mobilyaları pazarında şirketlerin ciro toplamaları 1997/1 sayılı Tebliğ'de belirtilen 25 milyon YTL eşiğinin altında kalmakta, banyo sağlık gereçleri pazarında ise eşiği aşmaktadır.

Bu çerçevede inceleme konusu devralma işlemi banyo mobilyaları pazarı bakımından izne tabi bir işlem değilken, banyo sağlık gereçleri pazarı bakımından izne tabi bir işlemdir.

H.3.3. Hukuki Değerlendirme

230 Dosya mevcudu bilgi ve belgeden, EYAP'ın bildirim konusu işlem ile banyo mobilyaları konusunda uzmanlaşmış bir şirket devralarak banyo mobilyaları konusundaki faaliyetlerini geliştirmeyi, küreselleşmiş markaları bünyesine katmayı ve Avrupa banyo mobilyaları pazarında iyi bir yer edinmeyi amaçladıkları anlaşılmaktadır.

240 Banyo sağlık gereçleri pazarında EYAP'ın 2007 yılı toplam pazar payı yaklaşık %(...) olarak gerçekleşmiştir. EYAP'ı, %(...) ile Kale/Kale-Roca, %(...) ile Çanakçılar, %(...) ile Ece ve Kütahya, %(...) ile Ege, %(...) ile Duravit, %(...) ile Toprak, %(...) ile Serel, %(...) ile Doğvit ve %(...) ile İdevit firmaları takip etmektedir. Geriye kalan %(...) pazar payı ise daha küçük boyutlu firmalar arasında paylaşılmıştır. Dosya mevcudu bilgi ve belgeden, son beş yılda ilgili pazara 6 yeni firmanın girdiği ve bunların her birinin %5-6 civarı pazar payları olduğu anlaşılmaktadır.

Devranılan şirket olan Burgbad AG'nin Türkiye'de ilgili pazarda bir faaliyeti olmadığı göz önüne alındığında, devralma işlemi sonrasında EYAP'ın banyo sağlık gereçleri pazarındaki pazar payı ve konumu değişmeyecektir. Bu itibarla, banyo sağlık gereçleri pazarı bakımından inceleme konusu işlemin bir hâkim durum yaratmayacağı veya mevcut bir hâkim durumu güçlendirmeyeceği kanaatine varılmıştır.

250 Hisse Devri Sözleşmesi'nin "Satıcının Taahhütleri" başlıklı 9. maddesinde rekabet etmeme, bazı personele teklif götürmeme hükümleri düzenlenmiştir.

Birleşme/devralma işlemlerinde yan sınırlamalar ve bu çerçevede rekabet yasakları, yoğunlaşmayı meydana getiren sözleşmenin ana amacının yanında sözleşmenin hukuki getirilerinden yararlanılmasına yönelik düzenlemeler olarak nitelendirilebilir. Alıcılar tarafından satıcılara getirilen rekabet yasakları, uygulamada alıcıların devraldıkları maddi ve maddi olmayan varlıkların değerinden tam olarak yararlanmalarının, dolayısıyla alıcı tarafından yapılan yatırımın karşılığının tam olarak alınmasının bir aracı olarak değerlendirilmektedir.

260 Genel olarak birleşme/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. Dosya mevcudu bilgi ve belgeden, Hisse Devri Sözleşmesi'nin 9. maddesinde yer verilen yükümlülüklerin her üç kriteri de sağladığı anlaşıldığından söz konusu hükümlerin makul birer yan sınırlama olduğu kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

270

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 hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarlarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.