

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2002-1-12 (Menfi Tespit)

Karar Sayısı : 02-13/128-55

Karar Tarihi : 8.3.2002

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU

Üyeler : Dr. Kemal EROL, İsmet CANTÜRK, Nejdet KARACEHENNEM, A.Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Kubilay ATASAYAR, Murat GENCER, Mustafa PARLAK, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rifki ÜNAL

B- RAPORTÖRLER: Özgür BAL, Şenol KOCAER

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: - Yasaş Yaşar Boya ve Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.
- Bayraklı Boya ve Vernik Sanayi A.Ş.

D- TARAFLAR: - Yasaş Yaşar Boya ve Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Şehit Fethi Bey Cad. No:120 İzmir
- Bayraklı Boya ve Vernik Sanayi A.Ş.
A.O.S.B. 10003 Sok. No:2 35620 B.Çiğli - İzmir

E- DOSYA KONUSU: Yasaş Yaşar Boya ve Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin Bayraklı Boya ve Vernik Sanayi A.Ş.'yi devralması işlemine izin veya söz konusu işleme menfi tespit belgesi verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 24.1.2002 tarih, 433 sayı ve 12.2.2002 tarih, 738 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 13.2.2002 tarih 2002-1-1/MM-02-ÖB sayılı Menfi Tespit Raporu 4.3.2002 tarih, REK.0.05.00.00/22 sayılı Başkanlık önergesi ile 02-13 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; devralma işleminin, söz konusu firmaların aynı ekonomik bütünlük içinde yer almalarından dolayı 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamı dışında olduğu, teşebbüsün kendi içerisinde gerçekleştirdiği anlaşılan bu işlemin Kanun'un 4. ve 6. maddelerine de aykırılık oluşturmaması nedeniyle menfi tespit belgesi verilebileceği ifade edilmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H-1. Taraflar

H-1.1. Yasaş Yaşar Boya ve Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Yasaş)

Yasaş, ağırlıklı olarak inşaat boya, deniz boya, yapı kimyasalları, su esaslı emülsiyon polimerler, fırça ve rulo üretmekte olup, ortaklık yapısı; DYO A.Ş. %45, Yaşar Holding A.Ş. %11 ve halka açık kısım %44 şeklindedir.

Ortaklık yapısından da anlaşılacağı üzere Yasaş, Yaşar Grubu şirketlerinden olan Yaşar Holding A.Ş. tarafından kontrol edilmektedir.

H-1.2. Bayraklı Boya ve Vernik Sanayi A.Ş. (Bayraklı Boya)

Bayraklı Boya, metal ve mobilya sektörlerine muhtelif boya ve sentetik reçine üretmekte olup, devralma işlemi öncesi ortaklık yapısı; Yaşar Holding A.Ş. %82, DYO A.Ş. yaklaşık %1 ve halka açık kısım %17 şeklindedir.

Dosya mevcudu bilgilerden, DYO A.Ş.'nin, Yaşar Grubu şirketlerinden Hedef A.Ş.'nin kontrolü altında olduğu, Yaşar Holding A.Ş.'nin DYO A.Ş. ve Hedef A.Ş. vasıtasıyla dolaylı olarak Yaşar Grubu'nca kontrol edildiği, dolayısıyla Bayraklı Boya'nın da Yaşar Grubu'nun kontrolünde olduğu anlaşılmıştır.

H-2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Başvuru formunda; Yaşar Grubu şirketlerinden olan Bayraklı Boya'nın, bütün aktif ve pasifini bir bütün olarak, yine aynı Gruba bağlı olan Yasaş'a T.Ticaret Kanunu hükümlerine göre devrederek tasfiyesiz infisah yoluyla sona ereceği, Yasaş'ın ise birleşme sözleşmesinde öngörülen hükümlere göre Bayraklı Boya'nın ortaklarına pay senetleri vereceği belirtilmektedir.

4054 sayılı Kanun'un "Birleşme veya Devralma" başlıklı 7. maddesinin, "*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 veya herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları, miras yoluyla iktisap durumu hariç olmak üzere, devralması hukuka aykırı ve yasaktır.*" şeklindeki ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme veya Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin birinci fıkrası (b) bendinde yer verilen "*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*" şeklindeki hükümlerden anlaşılacağı üzere, işlemin taraflarının ayrı teşebbüsler olmaları gerekmektedir.

Teşebbüs kavramı ise, 4054 sayılı Kanun'un 3. maddesinde, "*piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerle bağımsız karar verebilen ve ekonomik bakımdan bir bütün teşkil eden birimler*" şeklinde tanımlanmıştır. Bir başka deyişle anılan hükümden, ekonomik faaliyetleri sırasında piyasada bağımsız karar veremeyen gerçek ve tüzel kişilerin, birbirinden ayrı hukuki kişilikleri olsa dahi, pay sahipliği ve karar alma süreçlerini etkileyebilme gücü bakımından kontrolü altında buldukları, gerçek veya tüzel kişilerle birlikte ekonomik bir bütün oluşturdukları ve tek bir teşebbüs sayılmaları gerektiği anlaşılmalıdır.

Bu çerçevede, Yasaş ve Bayraklı Boya'nın kontrollerinin Yaşar Grubu'na ait olduğu gözönüne alındığında, bu şirketlerin Kanun'un 3. maddesine göre aralarında ekonomik bütünlük bulunan tek bir teşebbüs olarak değerlendirilmesi gerektiği, dolayısıyla iki ayrı teşebbüsün olmadığı, ekonomik bütünlük arzeden bir teşebbüsün bulunduğu bu durumda, Kanun'un 7. ve anılan Tebliğin ilgili maddelerinde aranan,

işlemin "teşebbüsler arası" yapılması şartının gerçekleşmediği anlaşılmıştır. Bu nedenle, Yasaş'ın Bayraklı Boya'yı devralması işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamı dışında olduğu, grup içi bu işlemin 4 ve 6. maddelere de aykırılık oluşturmaması nedeniyle menfi tespit belgesi verilebileceği sonucuna varılmıştır.

İ- SONUÇ

Yasaş Yaşar Boya ve Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin Bayraklı Boya ve Vernik Sanayi A.Ş.'yi devralması işleminin, 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir işlem olmadığına, grup içi bu işlemin Kanun'un 4 ve 6. maddelerine de aykırılık oluşturmaması nedeniyle talep edilen menfi tespit belgesinin verilmesine OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.