

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2012-1-44 (Devralma)
Karar Sayısı : 12-20/508-146
Karar Tarihi : 12.04.2012

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Prof. Dr. Metin TOPRAK, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖR : Hüseyin ORMAN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: Eaton Holding VIII S.â.r.l.
Temsilcileri: Av. Gül AKAD, Av. Ayşegül KURŞUN
Maya Akar Center, Büyükdere Caddesi
No: 100/29, 34394, Esentepe /İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: Polimer Kauçuk Sanayi ve Pazarlama A.Ş.'nin hisselerinin tamamının Eaton Holding VIII S.â.r.l. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 09.03.2012 tarih ve 2007 sayılı ile giren ve eksiklikleri 06.04.2012 tarihinde tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenen 06.04.2012 tarih ve 2012-1-44/Öİ sayılı Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, söz konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında devralma olduğu ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu; bununla birlikte, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi kapsamında bir hâkim durum yaratan veya mevcut bir hâkim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ülkenin bütünü yahut bir kısmında ilgili piyasadaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran nitelikte olmadığı; dolayısıyla söz konusu işleme izin verilmesinin uygun olacağı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. İşlemin Niteliği Açısından Yapılan Değerlendirme

- (4) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin 1. fıkrasında, "*Kontrolde kalıcı değişiklik meydana getirecek şekilde; a) İki veya daha fazla teşebbüsün birleşmesi ya da b) Bir veya daha fazla teşebbüsün tamamının ya da bir kısmının doğrudan veya dolaylı kontrolünün, hisse ya da malvarlığının satın alınmasıyla, sözleşmeyle veya diğer bir yolla bir ya da daha fazla teşebbüs veya hâlihazırda en az bir teşebbüsü kontrol eden bir ya da daha fazla kişi tarafından devralınması, Kanunun 7'nci maddesi kapsamında birleşme veya devralma işlemi sayılır.*" hükmü yer almaktadır.
- (5) Bildirim konusu işlem, Polimer Kauçuk Sanayi ve Pazarlama A.Ş. (SEL)'in hisselerinin tamamının Eaton Holding VIII S.â.r.l. (Eaton) tarafından devralınmasıdır. Bu işlem neticesinde SEL'in kontrolü Eaton'a geçecektir. Bu kapsamda, bildirim

konusu işlem, hisse devri niteliği taşımakta ve bu yolla kontrol değişikliğine yol açmaktadır.

- (6) Bu tespitler çerçevesinde başvuru konusu işlemin; bir teşebbüsün tamamının doğrudan kontrolünün, hisse satın alınması yoluyla başka bir teşebbüs tarafından devralınması niteliğinde olması nedeniyle, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin 1. fıkrası kapsamında bir devralma işlemi olduğu sonucuna varılmıştır.

G.2. İşlemi Bildirim Yükümlülüğü Açısından Yapılan Değerlendirme

- (7) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin 1. fıkrası "*Bu Tebliğ'in 5. maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma işleminde; işlem taraflarının Türkiye ciroları toplamının yüz milyon TL'yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı otuz milyon TL'yi veya İşlem taraflarından birinin dünya cirosunun beş yüz milyon TL'yi ve diğer işlem taraflarından en az birinin Türkiye cirosunun beş milyon TL'yi aşması halinde söz konusu işlemin hukuki geçerlilik kazanabilmesi için Kuruldan izin alınması zorunludur.*" düzenlemesini haizdir. Bu düzenleme ile hangi tür birleşme ya da devralma işlemlerinin Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğunu belirlenmektedir.
- (8) Bildirim Formu'nda yer alan bilgilere göre, Eaton'ın dünya cirosunun beş yüz milyon TL'yi, SEL'in ise Türkiye cirosunun beş milyon TL'yi aştığı, yine tarafların Türkiye cirolarının toplamının yüz milyon TL'yi ve ayrı ayrı Türkiye cirolarının 30 milyon TL'yi aştığı anlaşılmıştır. Bu bilgiler ışığında, bildirim konusu işlemin izne tabi bir devralma işlemi olduğu sonucuna varılmıştır.
- (9) Taraflar arasında imzalanan Hisse Alım Sözleşmesi (HAS)'ın 5.7. maddesinde Ekip Taşeronluk ve ihracat Ltd. Şti.'nin (Ekip) ve İlke Personel Yönetimi ve Taşeronluk Hizmetleri Limited Şirketi (İlke)'nin faaliyet alanı ile ilgili tüm sözleşmelerin, ticari hesap alacakları ve fikri mülkiyet hakları ile birlikte müşteri listelerinin, sağlayıcı listelerinin, katalogların, satış broşürlerinin ve borçlarının halihazırda faaliyet gösterdikleri iş alanı ile ilgili olması koşuluyla SEL'e devredileceği, ayrıca Filflex hisselerinin tamamının da SEL (ya da alıcı tarafından belirlenecek alıcının bir iştiraki) tarafından devralınacağı ifade edilmektedir. Ayrıca HAS'ın 5.7. maddesi uyarınca yer verilen tüm hisse ve varlık devirlerinin kapanış öncesinde gerçekleştirilmesi gerektiği, söz konusu devirlerin gerçekleştirilmemesi halinde bildirim konusu devralma işleminin kapanışının -taraflar bu şarttan feragat etmediği müddetçe- yapılamayacağı anlaşılmıştır.
- (10) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5(4). maddesinde "*Şarta bağlanan ya da kısa bir zaman dilimi içerisinde menkul kıymetlerle seri bir şekilde gerçekleşen yakın ilişkili işlemler, bu madde kapsamında tek bir işlem olarak kabul edilir*" denilmektedir.
- (11) Söz konusu şirketlerin SEL'e işlem öncesi devredilmesinin şarta bağlanması neticesinde bu işlemlerin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5(4). maddesi gereğince tek bir işlem olarak değerlendirilmesi gerektiği, bu sebeple teşebbüslerin cirolarının, SEL ve Eaton'ın ciroları ile beraber değerlendirildiğinde 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin 1. fıkrasında belirtilen ciro eşiklerini aşması sebebiyle bildirim konusu işlemlerin izne tabi bir devralma işlemi olduğu tespit edilmiştir.
- (12) Yukarıda yer verilen bilgiler çerçevesinde SEL'e devredilecek söz konusu şirketlerden İlke'nin 2011 yılı Türkiye cirosu (.....) TL'dir. SEL'in 2011 yılı cirosunun da (.....) TL olduğu dikkate alındığında söz konusu devralma işleminin de 2010/4 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ)'in 7. maddesi uyarınca bildirim tabi bir işlem olduğu kanaatine varılmıştır.

G.3. 4054 Sayılı Kanun'un 7. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

- (13) 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi uyarınca "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. Bundan yola çıkarak, bildirim konusu işlemin ilgili pazarda hâkim durum yaratmak veya mevcut bir hâkim durumu daha da güçlendirmek sonucunu doğurup doğurmayacağını değerlendirilmesi yapılmıştır.
- (14) Birleşme ve devralmaların değerlendirilmesinde temel endişe, bu işlemin yatay olarak örtüşen olumsuz etkiler yaratmasıdır. İşlemin olumsuz dikey etkiler doğurması yönünde bir endişe taşınması da normal olmakla beraber bu durum daha nadir olarak gerçekleşir. Mevcut dosyada, aynı ilgili ürün pazarında faaliyet gösteren teşebbüsler arasında gerçekleşen bir devralma söz konusu olduğu için işlem, yatay bir işlem olarak kabul edilmiştir.
- (15) Dosya içeriğinden, bildirim konusu işlemde etkilenen pazarların "Hidrolik Hortum Pazarı"nın, "Endüstriyel Hortum Pazarı"nın ve "Hortum Montaj Faaliyetleri Pazarı" olduğu anlaşılmıştır. SEL'in Eaton tarafından devralınması neticesinde "Hidrolik Hortum Pazarı"nda pazar payı %(.....); "Endüstriyel Hortum Pazarı"nda %(.....); "Hortum Montaj Faaliyetleri Pazarı"nda yaklaşık %(.....) olacaktır. Dolayısıyla devralma işlemi neticesinde pazar paylarının mevcut duruma kıyasla çok küçük bir oranda artacağı kanaatine varılmıştır.
- (16) SEL'in 2011 yılı için dünya çapındaki pazar payı ise "Hidrolik Hortum Pazarı"nda yaklaşık %(.....), "Endüstriyel Hortum Pazarı"nda ise yaklaşık %(.....)'dür. SEL'in tüm satışlarını ülke içine yönlendirme ihtimalinde ise Eaton ve SEL'in toplam pazar payı "Hidrolik Hortum Pazarı"nda pazar payı %(.....)'ya, "Endüstriyel Hortum Pazarı"nda ise %(.....)'e yükselecektir.
- (17) Eaton Corporation'un 2011 yılı için dünya pazar payları ise "Hidrolik Hortum Pazarı"nda %(.....); "Endüstriyel Hortum Pazarı"nda ise %(.....)'dur. Her ne kadar mümkünlüğü tartışılrsa da devir işleminin taraflarının tüm faaliyetlerinin ülke içine yönlendirmesi durumunda dahi tarafların pazar payları "Hidrolik Hortum Pazarı"nda %(.....); "Endüstriyel Hortum Pazarı"nda ise %(.....)'e yükselecektir.
- (18) Tüm ihtimallerin ortaya koyulduğu durumda bile tarafların en yüksek pazar payı toplamı %(.....)'yi bulmamaktadır. Kaldı ki işlemin tarafları dışında etkilenen pazarlarda faaliyet gösteren birçok teşebbüs bulunmaktadır.
- (19) Ayrıca, Türkiye hortum pazarı için bilinen bir yasal giriş engeli bulunmadığı, fabrika kurulumu için belirli bir sınırlamanın söz konusu olmadığı, ithalat için gümrük sınırlamalarının da bulunmadığı, hammaddeye erişimin ve üretimin kolay olduğu, coğrafi konumu itibarıyla Türkiye'den dünyanın çeşitli yerlerine ihracatta sıkıntı yaşanmadığı ve dağıtımda münhasırlık uygulamaları bulunmadığından, pazara yeni girecek bir oyuncu için dağıtım sistemi kurma zorunluluğunun da bir giriş engeli teşkil etmediği de tespit edilmiştir.
- (20) Taraflar arasında akdedilen HAS'ın 5.7. maddesinde işlemin kapanışından önce SEL tarafından devralınması taahhüt edilen şirketlerden Ekip ve İlke; hortum üretim faaliyetiyle iştigal etmeyip, yalnızca SEL'den satın aldıkları hortum ürünlerinin yurtdışına ihracatını gerçekleştirmektedir. Gerek Ekip, gerekse İlke SEL dışında,

12-20/508-146

Eaton ve SEL'in rakibi sayılabilecek başka herhangi bir firmadan da ürün tedarik etmemektedir.

- (21) Ayrıca hisselerinin tamamı İlke'ye ait olan Filflex'in, İsrail'de hortum üretimiyle iştigal etmekte olduğu, dolayısıyla Eaton veya SEL'in rakiplerinden ürün tedarik etmesinin söz konusu olmadığı ve Filflex'in Türkiye'ye doğrudan satışları olmadığı gibi, Türkiye'de başka herhangi bir faaliyetinin de bulunmadığı tespit edilmiştir.
- (22) Devre konu SEL'in mevcut hissedarları tarafından veya başka kişilerce devralınması planlanan Polish JV ve Gomex HK'nın da henüz bir faaliyeti söz konusu değildir.
- (23) Sonuç olarak HAS'ın 5.7. maddesi uyarınca mevcut devir işlemi öncesi devralınması planlanan Ekip, İlke ve FilFlex'in de etkilenen pazarlarda Türkiye'de herhangi bir faaliyeti, dolayısıyla bir pazar payı söz konusu değildir.
- (24) Yukarıda yer verilen hususlar birlikte değerlendirildiğinde, bildirim konusu işlemin hâkim durum yaratmasının veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirmesinin söz konusu olmayacağı kanaati hasıl olmuştur.

H. SONUÇ

- (25) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan 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.