

Rekabet Kurumu Başkanlığından;

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2013-5-45 (Devralma)
Karar Sayısı : 14-01/4-3
Karar Tarihi : 09.01.2014

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Kenan TÜRK, Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR,
Fevzi ÖZKAN, Dr. Metin ARSLAN, Doç. Dr. Tahir SARAÇ

B. RAPORTÖRLER: Nazlı AKSOY, İmren SEYRANTEPE

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Yücel Boru ve Profil Endüstrisi A.Ş.
Temsilcisi: Av. Dr. İ. Yılmaz ASLAN
Gazi Umur Paşa Sok. Bimar Plaza 38/7-8
Balmumcu Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Yücel Boru ve Profil Endüstrisi A.Ş. tarafından İlhanlar Haddecilik Boru ve Profil Tekstil San. Ltd. Şti.'ye ait "boru-profil fabrika binası, makine ve teçhizatları"nın devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 23.12.2013 tarihinde giren yazıyla tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 06.01.2014 tarih ve 2013-5-45/Öİ sayılı Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Bildirim konusu işlem, Yücel Boru ve Profil Endüstrisi A.Ş. (YÜCEL BORU)'nin İlhanlar Haddecilik Boru ve Profil Tekstil San. Ltd. Şti. (İLHANLAR)'ne ait "boru-profil fabrika binası, makine ve teçhizatları"nın YÜCEL BORU'ya devredilmesi işlemidir. Mal varlığının devri niteliğinde olan söz konusu işleme ilişkin taraflar arasında 11.11.2013 tarihli Ticari İşletme Devrine İlişkin Ön Sözleşme akdedilmiştir. İşlemin kapsamı anılan sözleşmenin "*Devrin Kapsamı*" başlıklı G maddesinde (1) duran malvarlığının tamamı (fabrikanın bulunduğu gayrimenkul, fabrikanın faaliyetlerini devam ettirebilmesi için gerekli olan gayrimenkul ve menkuller ile aynı amaca tahsis edilmiş olan makine ve teçhizatlar, büro malzemeleri), (2) işletme değeri ve (3) sürekli olarak fabrikaya özgülenmiş olan malvarlığı unsurları şeklinde tanımlanmıştır. Buna karşılık sözleşmenin H maddesinde belirtildiği üzere fabrikaya ait pazarlama ve tedarikçi bilgileri ile ticaret unvanı, marka ve patent gibi fikri mülkiyet hakları devrin kapsamı dışında tutulmuştur.

G.1. İlgili Pazar

- (5) Taraflardan YÜCEL BORU'nun spiral dikişli çelik boru, özel/hassas çelik boru, çelik tesisat boruları ile sanayi/konstrüksiyon boru ve profilleri üretimi bulunmaktadır. İLHANLAR'a ait devre konu üretim tesisi ise sadece çelik tesisat boruları sanayi/konstrüksiyon boru ve profillerinin üretimini gerçekleştirmektedir. Buna ilaveten her iki tarafında da çelik boru hammaddesini oluşturan sac üretimi de bulunmaktadır. 03.08.2006 tarih ve 06-57/730-217 sayılı Kurul kararında anılan pazar sıcak sac pazarı olarak tanımlanmıştır. Buna göre tarafların çakişan faaliyetleri çerçevesinde işlem

etkilenecek ilgili ürün pazarları “boyuna dikişli çelik boru” pazarının alt pazarları olan “çelik tesisat boruları”, “çelik sanayi/konstrüksiyon boru ve profilleri” ve “sıcak sac” pazarları olarak belirlenmiştir. İlgili coğrafi pazar ise Türkiye genelinde söz konusu ürünler açısından pazara giriş, arz kaynaklarına ulaşım, üretim, dağıtım, pazarlama ve satış koşullarının bölgesel farklılık göstermemesi gibi unsurlar dikkate alınarak “Türkiye” olarak belirlenmiştir.

G.2. Bildirim Konusu İşlemin Niteliği Açısından Yapılan Değerlendirme

(6) 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 teşebbüsün kontrol eden bir ya da daha fazla kişi tarafından devralınması,

Kanunun 7’nci maddesi kapsamında birleşme veya devralma işlemi sayılır.” hükmü yer almaktadır.

(7) Anılan maddenin b bendinde malvarlığının devri de birleşme veya devralma sayılan haller içerisindedir. Malvarlığının devri hususunda önemli olan devre konu malvarlığının ilgili pazarda faaliyet gösterebilmek açısından ciro ya da ciro yaratma potansiyeli atfedilebilecek bir unsur olmasıdır. Bildirim Formu’nda yer alan bilgilere göre, bildirim konusu işlem, İLHANLAR’a ait Osmaniye ilinde bulunan üretim tesisinin YÜCEL BORU tarafından devralınmasına ilişkindir. Devre konu üretim tesisi 2012 yılında ciro elde etmiş ve halihazırda ciro yaratma potansiyeline sahiptir

(8) Bu tespitler çerçevesinde başvuru konusu işlemin, malvarlığının devri niteliğinde olması nedeniyle, 2010/4 sayılı Tebliğ’in 5. maddesinin 1. fıkrası kapsamında bir devralma işlemi olduğu anlaşılmıştır.

G.3. Bildirim Konusu İşlemin Bildirim Yükümlülüğü Açısından Yapılan Değerlendirme

(9) 2010/4 sayılı Tebliğ’in 7. maddesinin 1. fıkrası “Bu Tebliğ’in 5. maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma işleminde;

İşlem taraflarının Türkiye ciroları toplamının yüz milyon TL’yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı otuz milyon TL’yi veya

Devralma işlemlerinde devre konu varlık ya da faaliyetin, birleşme işlemlerinde ise işlem taraflarından en az birinin Türkiye cirosunun otuz milyon TL’yi ve diğer işlem taraflarından en az birinin dünya cirosunun beş yüz 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 olduğu belirlenmektedir.

(10) Yapılan inceleme sonucu tarafların her ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı otuz milyon TL’yi ve işlem taraflarının Türkiye ciroları toplamının yüz milyon TL’yi aştığı ve bu çerçevede 2010/4 sayılı Tebliğ’in 7. maddesinin (a) bendinde öngörülen ciro eşiklerini aştığı anlaşılmıştır. Bu bilgiler ışığında, bildirim konusu işlemin izne tabi bir devralma işlemi olduğu sonucuna varılmıştır.

G.4. 4054 Sayılı Kanun’un 7. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

(11) 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. Buna göre, bildirim konusu işlemin ilgili pazarda hâkim durum yaratmak veya mevcut bir hâkim durumu daha da güçlendirmek sonucunu doğurup doğurmayacağını değerlendirilmesi gerekmektedir.

(12) Bildirim konusu devralma işlemi Kanun'un 7. maddesi açısından yukarıda tanımlanan ilgili ürün pazarında tarafların konumları ve işlemin etkileri aşağıdaki başlıklar altında değerlendirilmiştir.

G.4.1. Pazar Payları ve Yoğunlaşma Oranları

(13) Öncelikle belirtmek gerekir ki taraflarca Bildirim Formu'nda sunulan pazar payı verileri Çelik Boru İmalatçıları Derneği (ÇEBİD) tarafından tutulan verilere dayanmakta olup tarafların ve rakiplerinin pazar paylarına ilişkin sağlıklı veri içermemektedir. Başvuruda bulunan teşebbüs ve ÇEBİD tarafından belirtildiği üzere taraflarca yapılan pazar payı hesaplamalarında ilgili pazarlarda son yıllarda önemli bir oyuncu olarak faaliyet gösteren Tosçelik Profil ve Sac Endüstrisi A.Ş.'nin (TOSÇELİK) güncel verilerine ulaşılammıştır. Buna ilaveten taraflarca sunulan pazar payı hesaplamaları teşebbüslerin üretim miktarlarından ihracat miktarları çıkarılarak iç pazara sundukları toplam ürün miktarına dayanmakta ve böylece stokta kalan ürünleri de içererek fiili satış miktarlarını temel almamaktadır. Bu nedenle tarafların en büyük sekiz rakibinden satış bilgileri talep edilmiş pazar payı verileri bu bilgilere dayanılarak hesaplanmıştır.

(14) İşlem taraflarının ve rakiplerinin işlemde etkilenecek çelik tesisat boruları pazarında işlem öncesi ve sonrası pazar paylarına bakıldığında çelik tesisat boruları pazarında işlemin devralan tarafı YÜCEL BORU'nun, (.....) sırada yer aldığı görülmüştür. İncelemeye konu işlem ile birlikte bu durum değişmemekte, YÜCEL BORU satış miktarı bazında pazar payını %(.....)'den (.....)'e, ciro bazında pazar payını ise (.....)'den (.....)'e çıkarmaktadır. Bu verilere göre işlem sonrası YÜCEL BORU'nun pazar liderinin karşına daha büyük bir rekabetçi güç olarak çıkabilecektir.

(15) İşlemden etkilenecek ikinci ilgili ürün pazarı çelik sanayi/konstrüksiyon boru ve profilleri pazarı olup bu pazara ilişkin pazar payı hesaplamaları ilgili pazardaki toplam üretimin çok sayıda küçük teşebbüs tarafından gerçekleştirilen yaklaşık %7'lik kısmı ihmal edilerek yapılmıştır. Çelik sanayi/konstrüksiyon boru ve profilleri pazarında işlem öncesi ve sonrası pazar paylarına bakıldığında çelik sanayi/konstrüksiyon boru ve profilleri pazarında işlemin devralan tarafı YÜCEL BORU'nun (.....) konumunda olduğu görülmüştür. İncelemeye konu işlem ile birlikte YÜCEL BORU satış miktarı bazında pazar payını %(.....)'dan %(.....)'ye, ciro bazında pazar payını ise %(.....)'den, %(.....)'e çıkaracaktır. (.....).

(16) Birleşme ve devralma işlemlerinin yoğunlaşma doğurucu olup olmadığının tespitinde, pazarda yer alan tüm firmaların pazar payları karelerinin toplanması suretiyle hesaplanan Herfindahl-Hirschman Endeksi'nden (HHI) de yararlanılabilmektedir. Yukarıda açıklanan pazar payı verileri çerçevesinde HHI kullanılarak yoğunlaşma analizi de yapılmıştır. Yatay Birleşme ve Devralmaların Değerlendirilmesi Hakkında Kılavuz'a göre HHI endeksi 2.000'nin üzerinde olan ancak işlem neticesinde HHI

endeksindeki değişimi 150'nin altında kalan işlemlerde belirli istisnalar haricinde rekabetçi kaygılar oluşması ihtimali düşüktür.

- (17) Buna göre yukarıda yer verilen pazar payları ve hesaplanan HHI değişim miktarları ışığında, işlemin çelik tesisat boruları pazarı bakımından rekabetçi kaygılara yol açmayacağı anlaşılmıştır. Çelik sanayi/konstrüksiyon boru ve profilleri pazarında ise birleşme sonrası tarafların ulaşacağı pazar payı ciro cinsinden % (.....), satış miktarı cinsinden ise % (.....)'dir. Öte yandan anılan pazarda çok sayıda teşebbüs faaliyet göstermekte ve yukarıda belirtildiği üzere kullanılan pazar payı hesaplamaları pazardaki küçük çaplı birtakım teşebbüsleri kapsamamaktadır. Dolayısıyla söz konusu pazar payı ve HHI değişim miktarı göstergelerinin, bu pazar özelinde, işlemin hâkim durum yaratmak ya da mevcut hâkim durumu güçlendirmek suretiyle rekabeti önemli ölçüde azaltacağına işaret etme ihtimali düşüktür. Bu olasılık aşağıda pazara giriş engelleri, rakiplerin kapasite artırımı imkanları ve diğer pazar özellikleri bakımından da incelenmiştir. İşlem neticesinde etkilenecek olan son pazar ise sıcak sac pazarıdır. Söz konusu pazarda esas olarak Erdemir, Arcelor-Mittal, Çolakoęlu ve TOSÇELİK gibi büyük üreticiler faaliyet göstermekte, ayrıca önemli miktarda da ithal ürün pazara sunulmaktadır. Taraflarca, (.....)ton toplam pazar içerisinde YÜCEL BORU'nun yaklaşık (.....) ton, İLHANLARIN ise yaklaşık (.....) ton üretimi bulunduğu, dolayısıyla tarafların işlem öncesi ve sonrası pazar paylarının yaklaşık % (.....) olduğu belirtilmiştir. Buna göre işlemin söz konusu pazar bakımından hakim durum yaratıcı ya da güçlendirici bir nitelikte olmadığı ortaya çıkmıştır.

G.4.2. Arz Yapısı, Giriş Engelleri ve Rakiplerin Kapasite Artırımı İmkânları

- (18) Dosya mevcutlarından yurtiçinde üretilen dikişli çelik boruların yaklaşık % 45-50'sinin ihraç edildiği anlaşılmıştır. Hâlihazırda dikişli çelik borulara ilişkin mevcut üretim kapasitesi iç talebin oldukça üzerinde olup kapasite kullanım oranları ise son yıllarda yüksek ihracat potansiyeline rağmen % (.....) arasında değişmektedir. Boyuna dikişli çelik boru üretimine ilişkin tarafların ve rakiplerinin işlem öncesi ve sonrası sahip oldukları kapasite miktarları ve güncel kapasite kullanım oranlarına bakılmıştır.
- (19) Buna göre, YÜCEL BORU'nun boyuna dikişli çelik boru üretim kapasitesi, devralma işlemi sonrasında (.....) tondan (.....) tona yükselecektir. Mevcut rakiplerden TOSÇELİK'in kapasitesi ise (.....) tondur. Öte yandan rakiplerden özellikle BORUSAN ve TOSYALI Holding bünyesindeki TOSÇELİK'in sermaye yapıları itibarıyla güçlü gruplar içerisinde yer aldıklarından kapasite artırımı imkânlarının bulunduğu söylenebilecektir. Nitekim TOSÇELİK 2012 yılında kapasite yatırımı gerçekleştirmiş ve kapasitesini (.....) tondan (.....) tona çıkarmıştır. Talebe göre yüksek arz kapasitesi olmasına rağmen yeni kapasiteler devreye girmeye devam etmektedir. Ayrıca rakipler tarafından gönderilen cevabi yazılarda atıl kapasitelerin işletilmesinin önünde önemli bir maliyet engeli bulunmadığı da belirtilmiştir. Netice itibarıyla, rakiplerin, devralma işleminin gerçekleşmesiyle ortaya çıkacak yapı ile rekabet etmek için yeterli kapasiteye sahip olduğu kanaatine varılmıştır.
- (20) Bunlara ilaveten ilk yatırım maliyeti haricinde önemli bir pazara giriş engeli bulunmadığı anlaşılmıştır. Mevcut üretim kapasitesi yurtiçi talebin üzerinde olmakla birlikte çelik borunun kullanıldığı sektörlerdeki büyümeye bağlı olarak yeni girişler devam etmektedir.
- (21) Öte yandan çelik boruların ithalatı gümrük vergisinden muaftır. Buna karşılık hammaddede yüksek gümrük vergisi uygulaması bulunmakta ve bu nedenle üreticilerce gelecekte çelik boru ithalatında artış olacağı öngörülmektedir. Halihazırda ithalat çok yüksek seviyelerde olmamakla birlikte işlem sonrası yurtiçi fiyatların

yükselmesi halinde ithalatın da önemli bir rekabetçi baskı olarak devreye girebileceği izlenimi oluşmuştur.

- (22) Bu hususlar göz önünde bulundurduğunda, işlemde etkilenecek çelik sanayi/konstrüksiyon boru ve profilleri pazarı bakımından da işlemin hâkim durum yaratmak ya da mevcut hâkim durumu güçlendirmek suretiyle rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucuna yol açacağı kanaati oluşmamıştır.
- (23) Son olarak belirtmek gerekir ki taraflar işlem ile birlikte birtakım etkinlik kazanımlarının da ortaya çıkacağını öne sürmektedir. Bildirim Formu'nda İLHANLAR'ın üretim tesisine ait halihazırda atıl durumda olan üretim kapasitesinin işlemle birlikte yeniden ilgili pazarlara kazandırılacağı, YÜCEL BORU'nun üretim miktarını arttırarak maliyet avantajı elde edeceği ve pazarlardaki mevcut rekabetin etkisiyle de bu maliyet avantajlarının tüketiciye yansıtılacağı ifade edilmiştir.
- (24) Yukarıda yapılan değerlendirmeler sonucunda, incelemeye konu devralma işleminin işlemde etkilenen ilgili ürün pazarlarında hâkim durum yaratmak ya da mevcut hâkim durumu güçlendirmek suretiyle rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı kanısına varılmıştır.

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 yasaklanan 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.