

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2004-3-57 (Devralma)
Karar Sayısı : 04-42/494-120
Karar Tarihi : 17.6.2004

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Murat GENCER, Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN

B.RAPORTÖRLER: Pelin ERDOĞAN, Neşe Nur YAZGAN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Heating Finance plc
Temsilcisi: Jonathan W. BLYTHE
Ledingham Chalmers Müşavirlik Ltd. Şti. Cumhuriyet
Cad. Çınar Apt. No:47/1 Kat:4 Taksim-İstanbul

D. TARAFLAR

: - Heating Finance plc
Pentagon House Sir Frank Whittle Rd Derby DE21 4XA
İNGİLTERE

- Baxi Group Limited
Pentagon House Sir Frank Whittle Rd Derby DE21
4XA İNGİLTERE

- Baymak Makina San. ve Tic. A.Ş.
Yalnız Selvi Cad. No:19 81440 Yakacık Kartal-İstanbul

- Baypa Uluslararası Isıtma Soğutma Su Teknolojisi Sistemleri San. ve Tic. A.Ş.
İstanbul Tuzla Deri Serbest Bölgesi Hasan Yelmen
Cad. No:10 Aydınli Tuzla-İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Heating Finance plc'nin, Baxi Group Limited'i, dolayısıyla Baxi Group Limited'in bağlı şirketleri aracılığıyla Akdoğan Grubu ile birlikte ortak kontrolünde bulunan Baymak Makina San. ve Tic. A.Ş. ve Baypa Uluslararası Isıtma Soğutma Su Teknolojisi Sistemleri San. ve Tic. A.Ş.'nin %50'şer hisselerini devralma işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 6.5.2004 tarih, 2246 sayı ile giren ve en son 8.6.2004 tarih, 3041 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 9.6.2004 tarih 2004-3-57/Öİ-04-PU sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 11.6.2004 tarih ve REK.0.07.00.00/125 sayılı Başkanlık önergesi ile 04-42 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da; Heating Finance plc'nin Baxi Group Limited'i ve dolayısıyla Baxi Group Limited'in bağlı şirketleri aracılığıyla Akdoğan Grubu ile birlikte ortak kontrolünün bulunduğu Baymak Makina San. ve Tic. A.Ş. ve Baypa Uluslararası Isıtma Soğutma Su Teknolojisi Sistemleri San. ve Tic. A.Ş.'nin %50'şer hisselerini ve dolayısıyla ortak kontrolünü devralmasının;

- 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in 2. maddesinin ikinci fıkrası anlamında bir "kontrol" değişikliği yaratması nedeniyle, yine aynı madde gereğince Tebliğ kapsamında birleşme veya devralma sayılan hallerden olduğu ve gerek kombi pazarındaki payının %28 olması, gerekse de cirosu bakımından 1997/1 sayılı Tebliğ ve 1998/4 sayılı Tebliğ'de belirlenen eşiklerin aşıldığı, dolayısıyla izne tabi bir devir işlemi olduğu,

- ancak ilgili ürün pazarlarında Kanun'un 7. maddesi kapsamında bir hakim durum yaratmaması veya mevcut bir hakim durumu güçlendirmemesi dikkate alınarak, söz konusu işleme izin verilmesinin uygun olacağı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Heating Finance plc

Devralan taraf olan Heating Finance plc, İngiltere ve Galler'de yerleşik yeni kurulmuş bir şirkettir. CIE Management II Limited tarafından yönetilen belirli yatırım fonlarından oluşan BC Funds, Heating Finance plc'nin nihai kontrolünü elinde bulundurmaktadır. Bu fonlar sınırlı ortaklıklar, bankalar, sigorta şirketleri ve halka açık emeklilik fonlarından oluşmaktadır.

CIE Management Ltd., devralma işlemini gerçekleştirmek için üç ayrı şirket kurmuştur, bunlardan biri de Baxi Holdings Ltd.'dir. Bir başka deyişle, Baxi Holdings Ltd. ile Baxi Holding Ltd. arasında isim benzerliğinden başka devralma öncesi herhangi bir ekonomik ilişki bulunmamaktadır.

Çeşitli ülkelerde BC Funds'ın kontrol ettiği şirketler bulunmaktadır. Bu şirketlerin faaliyet alanları; motosiklet üretimi (KTM), promosyon ürünleri ile dekorasyon malzemeleri üretimi ve dağıtımı (Polyconcept), sağlık hizmetleri (General Health Care Grubu ve Hirslanden), otomotiv, endüstriyel ve taşımacılık sektörleri için mühendislik sistemleri üretimi (Mark IV), banyo ürünleri (Sanitec), gıda ürünleri (Galbani), kablolu TV (TeleColumbus) ve duş sistemleri, batarya üretimidir (Grohe). Batarya, duş başlıkları ve ilgili aksesuarlar gibi sıhhi ürünler, duş sistemleri ile sifon ve tesisat sistemleri gibi

sağlık koruyucu ürünler ve su yönetimi üreten Alman şirketi Grohe, BC Funds'ın ortak kontrolündedir. Söz konusu şirketlerden sadece Polyconcept, KTM ve Grohe, Türkiye'de satış yapmaktadır. Baymak A.Ş. ve Baypa A.Ş. geniş anlamda ısıtma cihazları pazarında faaliyet göstermekte iken, Grohe'nin faaliyet alanı duş başlıkları ve sistemleri, tek-elli karıştırıcılar, sıhhi bataryalar, sifon sistemleri olduğu göz önünde bulundurularak, ilgili şirketlerin farklı pazarlarda faaliyet gösterdiği anlaşılmıştır. Sonuç olarak, BC Funds'ın Türkiye'de ilgili pazarda bir faaliyeti ve dolayısıyla cirosu bulunmamaktadır.

H.1.2. Baxi Group Limited

Avrupa çapında birçok ülkede teşebbüsü bulunan Baxi Grubu'na dahil İngiltere'de yerleşik Baxi Holding Limited, ısıtıcı cihazlar pazarında İngiltere lideridir. Baxi Group Limited'in ortaklık yapısı Tablo 1'de sunulmaktadır:

Tablo 1- Baxi Group Limited'in Sermaye Yapısı

HİSSEDAR	HİSSE PAYI (%)
Candover Inverstments Ltd. tarafından bildirilen fonlar	18,0
Alpinvest Holding NV	6,7
Electra Partners Europe Ltd. tarafından bildirilen fonlar	19,0
Kidde plc	24,9
Phoenix Equity Nominees Ltd.	4,3
The Securities Management Trust Ltd.	6,4
Diğer (Baxi Grubu'nun mevcut ve eski yönetimi)	20,7
TOPLAM	100,0

Baxi Grubu, Almanya'da yerleşik iştiraki Baxi Holding GmbH aracılığıyla, Türkiye'de ortak girişim niteliğinde olan Baymak Makina San. ve Tic. A.Ş. ve Baypa Uluslararası Isıtma Soğutma Su Teknolojisi Sistemleri San. ve Tic. A.Ş.'de faaliyet göstermektedir. 2001 yılı sonunda Baymak Makina San. ve Tic. A.Ş. ve Baypa Uluslararası Isıtma Soğutma Su Teknolojisi Sistemleri San. ve Tic. A.Ş.'nin %50'sini devralan Baxi Grubu, aşağıda görüleceği üzere Akdoğan Grubu ile her iki teşebbüste de ortak girişim tesis etmiştir.

H.1.3. Baymak Makina Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Baymak A.Ş.)

Üretim şirketi olan Baymak A.Ş.'nin 2003 yılı cirosu, (.....)- TL.'dir. Şirketin ortaklık yapısı Tablo 2'de sunulmaktadır:

Tablo 2- Baymak A.Ş.'nin Sermaye Yapısı

PAY SAHİBİ	PAY ADEDİ	PAY ORANI (%)
BAXI Holding GmbH	576.268.625	50
M. Murat Akdoğan	12.279.497	
Yıldız Akdoğan	1	
Zarife Nursun Akdoğan	1	
A. Gülsun Akdoğan Altınok	1	
Akdoğan Makina San. Tic. Ltd. Şti.	563.989.125	
<i>Akdoğan Grubu</i>		50
TOPLAM	1.152.537.250	100

Baymak A.Ş.'nin yönetim kurulu üyeleri; M. Murat Akdoğan (Başkan), Salvatore Basile (Bşk. Yrd.), John McFaull ve Yıldız Akdoğan'dan oluşmaktadır.

H.1.4. Baypa Uluslararası Isıtma Soğutma Su Teknolojisi Sistemleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Baypa A.Ş.)

Baymak A.Ş. tarafından üretilen ve satılan ürünlerin ithalat ve ihracatını yapmak üzere kurulan ve Baxi markalı ürünleri ithal eden Baypa A.Ş., tüm satışını sadece Baymak A.Ş.'ye yapmaktadır, yani tek müşterisi Baymak A.Ş.'dir. Baypa A.Ş.'nin 2003 yılı cirosu (.....)- TL.'dir. Ancak, grup içi satış söz konusu olduğundan, Baypa A.Ş.'nin cirosu dikkate alınmamıştır. Baypa A.Ş.'nin ortaklık yapısına Tablo 3'te yer verilmektedir:

Tablo 3- Baypa A.Ş.'nin Sermaye Yapısı

PAY SAHİBİ	PAY MİKTARI	PAY ORANI (%)
BAXI Holding GmbH	125.000.000.000	50
M. Murat Akdoğan	124.970.000.000	
Yıldız Akdoğan	10.000.000	
Zarife Nursun Akdoğan	10.000.000	
A. Gülsun Akdoğan Altınok	10.000.000	
<i>Akdoğan Grubu</i>		50
TOPLAM	250.000.000.000	100

Baypa A.Ş.'nin yönetim kurulu üyeleri; Salvatore Basile (Başkan), M. Murat Akdoğan (Bşk. Yrd.), John McFaull ve Yıldız Akdoğan'dan oluşmaktadır.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Baymak A.Ş.'nin portföyü altında yer alan her bir ürün grubunun tüketici nezdinde ikame ürünler sayılmayacağı göz önünde bulundurularak, söz konusu ürünlerin her biri farklı ürün pazarları altında olmak üzere, ilgili ürün pazarları "kaynaticılar pazarı", "su ısıtıcıları pazarı", "radyatör pazarı", "klima pazarı" ve "sıhhi tesisat pazarı" olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesine göre, coğrafi pazar belirlenirken, özellikle ilgili mal ve hizmetlerin özellikleri ile tüketici tercihleri bakımından giriş engellerinin, ilgili bölge ile komşu bölgeler arasında teşebbüslerin pazar payları veya mal ve hizmetlerin fiyatları bakımından hissedilir bir farklılığın varlığı gibi unsurlar dikkate alınır. Yukarıda sayılan ilgili ürün pazarları açısından, söz konusu unsurlar çerçevesinde bölgesel bir farklılığın mevcut olmadığı ve bu pazarlarda faaliyet gösteren firmaların, ürünlerini Türkiye çapında pazarlamakta oldukları göz önüne alınarak ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti Sınırları" olarak belirlenmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Heating Finance plc, Baxi Group Limited'i ve Baxi Group adı altında tüm doğrudan ve dolaylı iştiraklerini devralmıştır. Baxi Group'un Almanya'daki bağılı teşebbüsü Baxi Home Products Beteiligungs GmbH'nin Türkiye'de Baymak A.Ş. ve Baypa A.Ş. isimli şirketlerde Akdoğan Grubu ile ortak kontrol sahibi olması nedeniyle Baymak A.Ş. ve Baypa A.Ş.'de kontrol değişikliği meydana geldiğinden dosya konusu devralma işlemi bildirilmiştir.

Kurul'un 12.3.2002 tarih ve 02-14/149-65 sayılı kararında, Wolf GmbH'nin Baymak A.Ş.'deki %85 hissesinin Baxi Home Products Beteiligungs GmbH ve M. Murat Akdoğan tarafından devralınması işlemine izin verilmiştir.

Devralma işlemi sonucunda bir ortak girişim tesis edilmiştir. Tablo 2 ile 3'ten ve yönetim kurullarından görüldüğü üzere, Baxi Group iştiraki Baxi Home Products Beteiligungs GmbH aracılığıyla Baymak A.Ş. ve Baypa A.Ş.'de %50 hisse sahibidir ve yönetimi Akdoğan Grubu ile paylaşmaktadır. Baxi Group'un dünya çapında Heating Finance plc'ye devredilmesi sonucunda Baymak A.Ş. ve Baypa A.Ş. üzerinde de kontrol değişikliği meydana gelmektedir.

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinde yer alan tanımlamaya göre bir işlemin devralma sayılabilmesi için, "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 ve kontrol etmesi" gerekmektedir.

Heating Finance plc'nin Baxi Group'u satın alması sonucunda, Baxi Group'un iştiraki Baxi Home Products Beteiligungs GmbH aracılığıyla sahip olduğu Baymak A.Ş. ve Baypa A.Ş.'nin %50'şer hisselerini devralarak Akdoğan Grubu ile ortak kontrole sahip olması, 1997/1 sayılı Tebliğ anlamında bir devralma işlemidir.

1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında birleşme veya devralma kabul edilen bir işlemin Rekabet Kurulu'ndan izin almak üzere bildirilmesi zorunlu bir işlem olarak değerlendirilebilmesi için, aynı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesine göre, "...işlemi gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25'ini aşması veya bu oran aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması..." gerekmektedir.

Devreden Baxi Group'un Türkiye'deki faaliyeti, Baymak A.Ş. ve Baypa A.Ş. üzerinde sahip olduğu kontrol ile sınırlıdır. Aynı biçimde devralan Heating Finance plc'nin ve bağılı olduğu BC Funds'ın da Türkiye Cumhuriyeti sınırlarında ilgili ürün pazarlarının hiçbirinde faaliyeti bulunmamaktadır. Baypa A.Ş.'nin tüm satışları Baymak A.Ş.'ye yapıldığından ilgili işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir işlem olup olmadığını belirlemek için Baymak A.Ş.'nin ciro ve pazar paylarına bakmak gerekmektedir. Baymak A.Ş.'nin ürün bazında 2003 yılı pazar payları Tablo 4'te sunulmaktadır.

Tablo-4: Ürün Gruplarına Göre Pazar Payları (%)

Kombi	(...)
Panel Radyatör	(...)
Klima	(...)
Pompa	(...)
Hidrofor	(...)
Kat Kaloriferi	(...)
Termosifon	(...)
Şofben	(...)
Merkezi Sistem Isıtma	(...)

Baymak A.Ş.'nin 2003 yılı cirosunun (.....)- TL. olmasının yanı sıra, kombi pazarındaki pazar payı %(...)’dir. Bu açıdan dosya konusu devralma işlemi 1997/1 sayılı Tebliğ’in 4. maddesi kapsamında izne tabi bir işlemdir.

Söz konusu şirketlerin % 50’sine sahip olan Baxi Home Products Beteiligungs GmbH’nin bağlı olduğu Baxi Group’un Heating Finance plc tarafından satın alınması, bu şirketlerin ortak girişim olma niteliğine hanel getirmemektedir. Devralma işlemi sonrasında her iki şirket üzerindeki kontrol, Akdoğan Grubu ile pazara yeni girecek olan Heating Finance plc’nin ortak kontrolüne geçecektir. Heating Finance plc ve bağlı olduğu BC Funds’ın ilgili ürün pazarlarında herhangi başka bir faaliyetleri bulunmadığı için ilgili işlem söz konusu pazarlarda yoğunlaşma anlamında herhangi bir etki doğurmayacaktır. Bu bakımdan, söz konusu devralma işlemi ile, Türkiye pazarına girecek olan Heating Finance plc açısından devralma işleminin ilgili ürün pazarlarında 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi kapsamında bir hakim durum yaratmadığı ya da mevcut hakim durumu güçlendirmedığı kanaatine varılmıştır.

İ. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

Heating Finance plc’nin Baxi Group Limited’i ve dolayısıyla Baxi Group Limited’in bağlı şirketleri aracılığıyla Akdoğan Grubu ile birlikte ortak kontrolünün bulunduğu Baymak Makina San. ve Tic. A.Ş. ve Baypa Uluslararası Isıtma Soğutma Su Teknolojisi Sistemleri San. ve Tic. A.Ş.’nin %50’şer hisselerini ve dolayısıyla ortak kontrolünü devralmasının;

- 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ’in 2. maddesinin ikinci fıkrası anlamında bir “kontrol” değişikliği yaratması nedeniyle, yine aynı madde gereğince Tebliğ kapsamında birleşme veya devralma sayılan hallerden olduğu ve gerek kombi pazarındaki payının %28 olması, gerekse de cirosu bakımından 1997/1 sayılı Tebliğ ve 1998/4 sayılı Tebliğ’de belirlenen eşiklerin aşıldığı, dolayısıyla izne tabi bir devir işlemi olduğuna,

- bununla birlikte, bu işlemin aynı Kanun’un 7. maddesi kapsamında bir hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ülkenin bütünü yahut bir kısmında ilgili piyasalardaki rekabetin

04-42/494-120

önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran nitelikte olmadığına; dolayısıyla bildirim konu devir işlemine izin verilmesine

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.