

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : D3/1/P.U.-01/1 (Ortak Girişim)

Karar Sayısı : 01-06/51-14

Karar Tarihi : 30.1.2001

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Tamer MÜFTÜOĞLU.

Üyeler : Dr. Kemal EROL, M. Zeki UZUN, Sadık KUTLU, İsmet CANTÜRK, Nejdet KARACEHENNEM, Mustafa PARLAK, Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Kubilay ATASAYAR, Murat GENCER.

B- RAPORTÖRLER: Pelin UYANIK, Burak BÜYÜKKUŞOĞLU

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: Güney Grubu ve Bagir Co. temsilcisi

Av. Şefika PEKİN

Beybi Giz Plaza Meydan Sok. No:28 K.14 80670

Maslak/İSTANBUL

D- TARAFLAR: - Güney Grubu

Döşeme Mah. Dedekorkut cad. Seyhan/ADANA

- Bagir Co.

Sheredot Israil Pollak, Kiryat Gat, İSRAİL

E- DOSYA KONUSU: **Güney Grubu ve Bagir Co. arasında gerçekleştirilecek olan ortak girişim işlemine izin verilmesi talebi.**

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına en son 15.1.2001 tarih ve 220 sayı ile intikal eden 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 düzenlenen 22.1.2001 tarih, D3/1/P.U.-01/1 sayılı Birleşme Ön İnceleme Raporu, 25.1.2001 tarih, REK.0.07.00.00/3 sayılı Başkanlık önergesi ile 01-06 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: Güney Grubu ve Bagir Co. arasında gerçekleştirilecek olan ortak girişim işlemi 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında izne tabi bir işlem olmakla birlikte, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratmadığı veya mevcut bir hakim durumu güçlendirmede olduğu ve bunun sonucunda ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurucu nitelikte olmadığı anlaşıldığından, bildirim konu işleme izin verilmesi gerektiği düşünülmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

1. İlgili Pazar

Ürün Pazarı: Ortak girişim işleminin taraflarından biri olan Bagir Co. ve Polgat Textiles (1960) Ltd. adlı şirketlerin hisselerinin tamamını elinde bulunduran Polgat Ltd., bu şirketler aracılığıyla takım elbise, ceket, pantolon, bunlara ek olarak da yarı spor giyim ve konfeksiyon kadın giyim alanında üretim yapmaktadır. Bir diğer taraf olan Güney Grubu ise tekstil alanında; Güney Sanayi, Başer İplik Dokuma ve Başer Tekstil vasıtasıyla faaliyet göstermekte olup iplik, yün ipliği, kumaş üretim ve pazarlaması işleriyle iştigal etmektedir. Ortak girişim de anılan alanlarda faaliyet gösterecektir. Bu çerçevede, başvuru konusu ortak girişim işlemine konu olan ilgili ürün pazarı lif, iplik, kumaş ürünlerinin üretimini içeren tekstil ürünleri üretimi pazarı olarak belirlenmiştir.

Coğrafi Pazar: ilgili ürünler açısından taşıma maliyetlerinin çok yüksek olmaması, dağıtımın etkin bir şekilde tüm Türkiye'ye yapılması ve ürünlerin bozulma veya dayanmama gibi özelliklerinin bulunmaması nedeniyle ilgili coğrafi pazar Türkiye Cumhuriyeti sınırları olarak alınmıştır.

2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Bildirim konusu işlem İsrail'de yerleşik Bagir Co. ile Adana'da yerleşik Güney Grubu arasında Adana'da kurulacak ve Güney Polgat Tekstil Sanayi ve Ticaret A.Ş. ünvanını alacak olan ortak girişime izin verilmesidir. Kurulacak olan bu yeni şirkette; Bagir Co., Polgat Textiles hisselerinin % 100'ünü sermaye olarak koyma karşılığında % 45, Güney Grubu ise çeşitli makine ve ekipmanını aynı sermaye olarak şirkete koymak ve yün ipliğiyle kumaş üretim pazarlaması işlerini ortak girişim şirketine devretmek suretiyle % 55 oranında hissedar olacaktır.

Dosya konusu ortak girişimde şirket hisseleri A Grubu, B Grubu ve C Grubu olarak tasnif olunacak; A Grubu hisseler Bagir Co. tarafından, B Grubu hisseler Güney Grubu tarafından, C Grubu hisseler ise kısmen Bagir Co. kısmen Güney Grubu tarafından satın alınacak ve şirketin sermaye yapısı aşağıdaki gibi olacaktır:

HİSSEDAR	HİSSE GRUBU	HİSSE ORANI (%)
BAGİR	A	30
BAGİR	C	15
GÜNEY	B	30
GÜNEY	C	25
TOPLAM		100

Tarafların hisse payları %55'e % 45 olmasına karşın şirketin işleri Ortaklar Genel Kurulu'nda Taraflarca müştereken seçilecek olan 6 üyeden oluşan bir Yönetim Kurulu tarafından yürütülecek, bu 6 üyenin, her zaman, 3 tanesi A Grubu hisse sahiplerinin göstereceği adaylar arasından ve diğer üç tanesi de B Grubu hisse sahiplerinin göstereceği adaylar arasından seçilecektir. Yönetim Kurulu toplanma nisabı ise Yönetim Kurulu'nun en az dört üyesinin katılımı ile gerçekleşecek olup, bütün Yönetim Kurulu kararları en az dört olumlu oy ile alınacaktır. Ayrıca

Hissedarlar Anlaşması'nın 9. maddesinde belirtildiği gibi taraflar mümkün olduğunca kısa bir sürede halka arz gerçekleştirme hususunda anlaşmışlardır. Halka arz sırasında C Grubu hisseler halka arz edilecek, işlem sonunda ise Güney Grubu ve Bağir Co. hissedarlığı eşitlenecektir. Bu amaçla Güney Grubu Şirket sermayesinin % 25'ini, Bağir Co. ise % 15'ini temsil eden miktara kadar C Grubu hissesi satacaktır. Buna göre, % 55-% 45 olan şu anki ortaklık yapısı halka arz ile birlikte tarafların % 30-% 30 ortaklığına dönüşecektir.

Taraflar şirketin mal varlığına şu şekilde katkıda bulunacaklardır:

Güney Grubu tarafı: Polgat Textiles'in sermayesinin tamamını teşkil eden hisse senetleri, aynı sermaye, Amerikan Doları (Bu meblağdan ticari bankalara geri ödenecek krediler düşülecektir.) ve Amerikan Doları.

Bağir Co. tarafı: Amerikan Doları tutarındaki iplik ve dokuma üretim ekipmanları, halihazırdaki faaliyetler için gerekli altyapı ve Amerikan Doları tutarındaki Güney Grubu'nun maliki olduğu bütün bu türden ekipmanları teşkil eden ilave iplik ve dokuma üretim ekipmanları, 5.500.000 Amerikan Doları, tahmini değeri Amerikan Doları olan kapanış sırasında Güney Grubu'nun envanterinde bulunan tüm aktifler, Güney Grubu'nun Amerikan Doları değerindeki peştemaliyesi (Sözleşmenin 2. maddesinde belirtilen Güney Grubu'nun Amerikan Doları değerindeki borçları da ortak girişim şirketine devredilecektir.).

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi, birleşme ve devralma sayılan halleri sıralamıştır. Söz konusu maddenin (c) bendine göre, "Amaçlarını gerçekleştirmek üzere işgücü ve mal varlığına sahip olacak şekilde bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkan ve taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmayan ortak girişimler (joint-venture)" birleşme ve devralma sayılan haller arasında kabul edilmektedir.

Birleşme ve devralmalara uygulanacak pazar payı ve ciro eşiği ise 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişiklik yapılan 4. maddesinde, "Ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur." şeklinde belirlenmiştir.

Polgat Grubu'nun Türkiye'de faaliyeti bulunmamaktadır. Grubun 1999 yılı dünya çapındaki cirosu TL'dir (22.01.2001 tarihli T.C. Merkez Bankası Amerikan Doları döviz kuru hesaplamada esas alınmıştır). Güney Grubu'nun ise dünya çapındaki cirosu TL olup, bu cironun %60'ı Türkiye pazarında elde edilmiştir. Grubun pazar payı ortak girişim işleminin gerçekleştiği sektörün yoğunlaşma oranının düşük olduğu tekstil sektörü olması, sektörde çok sayıda firmanın faaliyet gösteriyor olması ve sektöre giriş çıkışların yoğun olması sebebiyle hesaplanamamıştır. Ancak sektördeki en büyük 4 firmanın pazar payını gösteren CR 4 indeksinin 11,39 olması pazarda faaliyet gösteren her firmanın pazar payının oldukça düşük olduğunu göstermektedir.

Yukarıda yer verilen bilgiler ışığında, ön incelemeye konu olan ortak girişim işleminin, tarafların pazar paylarının 1997/1 sayılı Tebliğ'de yer alan eşiği aşmadığı halde cirolarının belirlenen eşiği aşması nedeniyle Rekabet Kurulu'ndan izin alınması zorunlu bir işlem olduğu anlaşılmaktadır.

Ortak girişim işleminin taraflarından Bagir Co.'nun Türkiye'de faaliyeti bulunmaması, Güney Grubu'nun tahmin edilen pazar payının ihmal edilebilir düzeyde olması, işlemin Türkiye'nin en düşük yoğunlaşma oranı olan tekstil sektöründe gerçekleşmesi ve söz konusu pazarda giriş ve çıkış engellerinin bulunmaması bildirim konusu işlemin yoğunlaşmayı artırmak suretiyle piyasada hakim durum yaratmayacağına ya da hakim durumu güçlendirmeyeceğinin kanıtı olarak değerlendirilmiş ve rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı anlaşılmıştır.

Başvuruya konu ortak girişim şirketinin "Hissedarlar Sözleşmesi"nde yer alan "Rekabet Etmeme" hükmü ile ortak girişim şirketinin faaliyet gösterdiği ve göstereceği İsrail ve Türkiye'de ana şirketlerce faaliyet gösterilmeyeceği ifade edilmiş, söz konusu işlemin know-how içermesi nedeniyle rekabet yasağının iki yıla sınırlı olacağı belirtilmiş ve "Faaliyet" kelimesiyle ortak girişim şirketinin işlerine atıfta bulunularak yasağın yalnızca bu ürünlerle sınırlı kalacağı dile getirilmiştir. Sözleşmenin bu hükmü bir rekabet kısıtı içermekle birlikte, işlemin sağlıklı bir şekilde kurulması ve işlemesi için bu hükümlerin sözleşmede bulunmasının gerekli olduğu anlaşılmaktadır. Öte yandan, tarafların sözkonusu pazarlardan çekilmesiyle gerek birbirleriyle olan gerekse de ortak girişim şirketiyle olan rekabetçi davranışlarının koordinasyonu engellenmiştir. Bu husus ortak girişimin önemli bir parçası olarak görülmektedir, çünkü esas itibarıyla söz konusu hükmün olmaması ortak girişimin yapısına hanel getireceğinden anılan madde işlemin ayrılmaz bir parçası olarak değerlendirilmektedir. Bu nedenlerle incelemeye konu olan sözleşme hükmü bir "yan sınırlama" olarak kabul edilmiş ve ortak girişim işleminin kurulmasına izin verilirken bu hükme de aynı kapsamda izin verilmiştir.

İ- SONUÇ

Yukarıda yer verilen tespit ve değerlendirmelerin ışığında; bildirim konu olan Güney Grubu ve Bagir Co. arasında gerçekleştirilecek olan ortak girişim işleminin 4054 sayılı Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir devralma işlemi olduğuna; ancak ilgili pazarda hakim durum yaratılması ya da var olan hakim durumun güçlendirilmesi sonucunu doğuracak bir işlem olmadığından ortak girişim işlemine izin verilmesine;

Hissedarlar Sözleşmesi ile getirilen sınırlamanın bu ortak girişim işleminin gerçekleştirilmesi için gerekli ve makul bir yan sınırlama olduğuna;

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.