

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2007-2-129 (Devralma)
Karar Sayısı : 07-65/798-294
Karar Tarihi : 21.8.2007

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan** : Tuncay SONGÖR (İkinci Başkan)
Üyeler : Prof.Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M.Sıraç ASLAN,
Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN

B. RAPORTÖRLER : Murat ÇETİNKAYA, Ekrem SOLMAZ

C. BİLDİRİMDE : - Mondi Packaging Corrugated B.V.
BULUNAN Temsilcisi Av. Zeynep ÖZKAN
Maya Akar Center Büyükdere Caddesi 100/28 34394
Esentepe/İstanbul

20 **D. TARAFLAR** : - Mondi Packaging Corrugated B.V.
Fort Willemweg 1, 6219PA Maastricht, The NETHERLANDS
- Yıldız Holding A.Ş.
Kısıklı Mahallesi, Ferah Caddesi, Kısıklı Çeşme Sokak,
No:2/4 34692 B.Çamlıca Üsküdar İstanbul
- Strategic Investment Fund
Walkers SPV Limited, PO Box 908GT, Mary Street,
Georgetown, Grand Cayman, Cayman Islands, BRITISH
WEST INDIES
30 - Birlik Pazarlama Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Esenboğa Havalimanı Yolu, Çankırı Kavşağı, 21. km, Ankara
- Vural BULUT
Atatürk Cad. No:71, Kullar, İzmit, Kocaeli
- Murat ÜLKER
Bulgurlu Mah. Çilehane Yolu No:25 Üsküdar, İstanbul
- Orhan ÖZKORUR
Küçük Çamlıca Cad. Çilehane Sok. No:29 Üsküdar, İstanbul
- Ahsen ÖZKORUR
Küçük Çamlıca Cad. Çilehane Sok. No:29 Üsküdar, İstanbul
40 - Ali ÜLKER
Küçük Çamlıca Cad. Çilehane Sok. Çamkent Sitesi No:25
Üsküdar, İstanbul

- İstanbul Gıda Dış Ticaret A.Ş.
Ferah Cad. No:1 Büyükçamlıca İstanbul
- Selim Cem BAŞARAN
Yeni Mahalle, İstasyon Cad. No:6, Tire, İzmir
- Cahit BAŞARAN
Yeni Mahalle, İstasyon Cad. No:6/3, Tire, İzmir
- Ülker Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Davutpaşa Cad. No:10 Topkapı İstanbul

50

E. DOSYA KONUSU: Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve Kağıt Sanayi A.Ş.'nin %53,56 hissesinin Mondi Packaging Corrugated B.V. tarafından devralınmasına izin verilmesi talebi

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 13.7.2007 tarih ve 4777 sayılı ile intikal eden başvuru üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde yapılan değerlendirmeye ilişkin 3.8.2007 tarih ve 2007-2-129/Öİ-07-MÇ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 14.8.2007 tarih ve REK.0.06.00.00-120/251 sayılı Başkanlık Önergesi ile 07-65 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

60

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da; bildirim konusu devralma işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olduğu, işlemin ciro açısından anılan Tebliğ'in 4. maddesinde belirtilen eşiği aştığı, bu nedenle de bildirim tabi bir işlem olduğu, işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve bunun sonucunda ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı, devralma anlaşmasında rekabeti kısıtlayıcı nitelikte bir rekabet etmeme yükümlülüğünün bulunmadığı ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

70

H.1. Taraflar

H.1.1. Mondi Packaging Corrugated B.V. (Mondi)

Mondi, 2.3.2007 tarihinde Hollanda kanunlarına uygun olarak kurulan, mevcut durumda herhangi bir faaliyeti olmayan ve hisselerinin tamamına Mondi Packaging AG'nin (Mondi Packaging) sahip olduğu bir şirkettir.

Mondi Packaging, kağıt, paket kağıtları ve plastik bazlı paketleme ürünleri alanlarında faaliyet gösteren, Avusturya merkezli bir şirkettir. Mondi Packaging Mondi Group'un bir iştirakidir. Mondi Group'un faaliyet gösterdiği başlıca alanlar ticari kağıt, oluklu mukavva kağıtları, kağıt ve plastik bazlı paketleme ürünlerinin üretimi ve satışlarıdır.

80

Mondi Packaging, Türkiye'de %100'üne sahip olduğu iştirakleri MP İstanbul Ambalaj San. ve Tic. A.Ş. ve MP Mersin Ambalaj San. ve Tic. A.Ş. aracılığıyla endüstriyel torba sektöründe faaliyet göstermektedir.

Mondi Grubu 2006 yılında Türkiye'de oluklu mukavva kağıt pazarında (.....) YTL, ambalaj kağıdı pazarında (.....) YTL, endüstriyel torbalar pazarında (.....) YTL, çıkartma kaplama pazarında (.....) YTL ve kaplanmamış odunsuz kağıt pazarında (.....) YTL gelir elde etmiş olup toplam cirosu (.....) YTL'dir.

H.1.2. Yıldız Holding A.Ş. (Yıldız Holding)

90 Ülker Grubu şirketlerinden olan Yıldız Holding, iştirakleri aracılığıyla ambalaj, kek, bisküvi, çikolata, çikolata kaplı ürünler, margarin, ayçiçek yağı, endüstriyel yağlar, süt ve süt ürünleri, gazlı içecekler, enerji ve inşaat sektörlerinde faaliyet göstermektedir. Grup, aynı zamanda üretici firmaların ürünlerini pazarlayan şirketleri aracılığıyla satış ve dağıtım alanlarında da faaliyet göstermektedir.

100 Yıldız Holding, iştirakleri aracılığıyla, oluklu mukavva kutu dışında kâğıt, alüminyum, kaplı filmler, metalize filmler, krome karton kutu gibi ambalaj malzemeleri de üretmektedir. Yıldız Holding iştiraklerinden Duran-Doğan Basım ve Ambalaj Sanayi A.Ş. ambalaj üretimi için rulo ve tabaka kâğıt, karton, metalize, plastifize kâğıt ve karton; Farmamak Amb. Mad. ve Amb. Mak. San. ve Tic. A.Ş. ambalaj üretimi için kauçuk, kâğıt, alüminyum, metalize filmler, kaplı filmler; Polinas Plastik San. ve Tic. A.Ş. metalize filmler, kaplı filmler; Pri-Pack Ambalaj San. ve Tic. A.Ş. krome karton kutu, laminasyonlu kutu üretmektedir.

Yıldız Holding'in iştiraklerinden Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve San. A.Ş. (Tire Kutsan) kâğıt ve kartondan oluklu mukavva kutu üretmektedir. Tire Kutsan aynı zamanda iştirakleri aracılığıyla iç kutu, ayakkabı kutusu, portföy yönetimi, tekstil ve enerji sektörlerinde de faaliyet göstermektedir. Tire Kutsan oluklu mukavva kâğıdı üretimini İzmir ili Tire ilçesindeki fabrikasında, oluklu mukavva kutu üretimini ise Tire, İzmit, Karaman, Manisa, Çorlu ve Adana'da bulunan fabrikalarında gerçekleştirmektedir.

Tablo1: Tire Kutsan'ın İştirakleri

İştirakin Adı	İştirak Oranı (%)	2006 Yılı Cirosu (YTL)
Pripack Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş.	99,79	(.....)
Tidaş TireKağıt Sanayi dış Ticaret A.Ş.	99,00	(.....)
Tipaş-Tire Pazarlama A.Ş.	99,00	(.....)
Taç Yatırım Ortaklığı A.Ş.	7,98	(.....)
Güçbirliği Holding A.Ş.	0,10	(.....)
Güçbirliği Tekstil A.Ş.	0,10	(.....)
İtaş Teknopark A.Ş.	0,10	(.....)
Berk Enerji A.Ş.	0,02	(.....)

110

Tire Kutsan'ın iştiraklerinden Pripack Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Pripack Ambalaj) ofset kutu üretimi yapmakta, Tipaş-Tire Pazarlama A.Ş. (Tipaş-Tire) ayakkabı kutusu pazarlaması alanında faaliyet göstermekte, Taç Yatırım Ortaklığı A.Ş. (Taç Yatırım) menkul kıymetler portföyü işletmekte, Güçbirliği Holding A.Ş. (Güçbirliği Holding) inşaat, tekstil ve enerji üretimi alanlarında faaliyet göstermekte, Güçbirliği Tekstil A.Ş. (Güçbirliği Tekstil) iplik ve dokuma kumaş alanlarında faaliyet

göstermekte, İtaş Teknopark A.Ş. (İtaş) ar-ge faaliyetleri yürütmekte ve Berk Enerji A.Ş. (Berk Enerji) enerji sektöründe faaliyet göstermektedir.

H.1.3. Strategic Investment Fund

120 Strategic Investment Fund, yatırımları Mirabaud and Cie Geneva adlı fon yönetim şirketi tarafından yönetilen bir şirkettir ve sahip olduğu Tire Kutsan hisseleri dışında Türkiye’de başka herhangi bir iştiraki yoktur.

H.1.4. Birlik Pazarlama Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Birlik Pazarlama)

Mevcut durumda Tire Kutsan’ın %2,50 hissesine sahip olan Ankara merkezli şirkettir.

H.1.5. Ülker Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.

Mevcut durumda Tire Kutsan’ın %9,83 hissesine sahip olan İstanbul merkezli şirkettir.

H.1.6. Diğer Satıcılar

130 Vural Bulut, Murat Ülker, Orhan Özkorur, Ahsen Özkorur, Ali Ülker, Selim Cem Başaran ve Cahit Başaran Tire Kutsan’ın ortakları veya Ülker Grubunda yönetici olan gerçek kişilerdir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Devralmaya konu teşebbüs olan Tire Kutsan oluklu mukavva kağıdı ve oluklu mukavva kutu alanlarında faaliyet göstermekte, Tire Kutsan’ın iştirakleri ise ofset kutu, ayakkabı kutusu, portföy yönetimi, tekstil ve enerji sektörlerinde faaliyet göstermektedir.

140 Oluklu mukavva kağıdı geri dönüştürülen kağıttan ve odundan üretilmekte ve oluklu mukavva kutu üretiminde kullanılmaktadır. Oluklu mukavva kağıdı bir veya daha fazla oluklu tabakanın alt ve/veya üst yüzeylerinin düz tabaka ile kaplanması ile elde edilir. Olukların arasındaki mesafeye, oluk sayısına, oluklu katların sayısına ve kullanılan kartonların kalınlığına şok ve basınca dayanıklılığı değişen çeşitleri vardır. Oluklu mukavva kağıdının özellikleri, üretim sürecinde kullanılan kâğıtların ve yardımcı malzemenin türüne bağlı olarak değişir. Oluklu mukavva kâğıtları, iç ve dış yüzler ile ara katlarda kullanılan liner ve ondülede kullanılan fluting kâğıtlar olarak iki ana gruba ayrılır.

150 Oluklu mukavva kutu eşyaların korunması, paketlenmesi ve taşınması amacıyla kullanılan bir karton ambalaj türüdür. Oluklu mukavva kutu, oluklu mukavvanın istenilen ölçülerde kesilmesi ve birleştirilmesiyle elde edilir. Bir üretim tesisinde bir oluklu üretim hattı kullanılarak değişik dalga cinslerinde ve tiplerde oluklu mukavva kutu üretmek mümkündür. Ayrıca, değişik oluklu mukavva kutu çeşitleri, bir üretim tesisinde yüksek maliyetlere katlanmaya gerek olmadan üretilmektedir. Sektördeki firmalar da değişik oluklu mukavva kutu çeşitlerinin üretimini yapmaktadırlar. Bu nedenle, ilgili ürün pazarı belirlenirken oluklu mukavva tipleri, dalga cinsleri ve oluklu mukavva kutu çeşitleri bir bütün olarak ele alınmıştır.

Kullanım amacı ve ambalajlama maliyetleri dikkate alındığında metal, ahşap, cam ve plastik ambalaj gibi diğer ambalaj türleri ile oluklu mukavva kutu arasında kayda değer bir ikame ilişkisi olmadığı görülmektedir. Oluklu mukavva kutu ile ilgili bir Avrupa Komisyonu kararında, oluklu mukavva kutu ve diğer taşıma ambalajı çeşitleri

160 arasında, oluklu mukavva kutu pazarındaki üretim miktarını ve fiyatları etkileyecek bir ikame ilişkisinin mevcut olmadığı sonucuna varmıştır.

Ofset kutular (iç kutu), ofset baskı tekniği ile kartondan imal edilmektedir. Ofset kutular genellikle son tüketicilere yönelik olarak renkli imal edilmekte ve gıda, tekstil, sağlık, hediyeleş eşya ve elektrikli alet gibi değişik sektörlerde ürünlerin korunması ve taşınması amacıyla kullanılmaktadır.

Yukarıda yer verilen bilgiler ışığında, bildirim konusu işlem bakımından ilgili ürün pazarlarının “*oluklu mukavva kağıdı pazarı*”, “*oluklu mukavva kutu pazarı*” ve “*iç kutu pazarı*” olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

170 Oluklu mukavva kağıdı, oluklu mukavva kutu ve iç kutu saklanma ve taşıma açısından benzer özellikler gösteren ürünlerdir.

Oluklu mukavva kutu satış maliyetleri içinde taşıma maliyeti ortalama olarak % 6'lık bir paya sahiptir. Avrupa Birliği'nde oluklu mukavva için maksimum taşıma mesafesinin 200 ile 300 km arasında değiştiği kabul edilmektedir. Oluklu Mukavva Sanayicileri Derneği'nden edinilen bilgilere göre oluklu mukavva kutu satışları için dünya genelinde maksimum taşıma mesafesi 200 km kabul edilirken Türkiye için maksimum taşıma mesafesi çok daha fazladır. Avrupa Birliği'nde oluklu mukavva kağıdı açısından ilgili coğrafi Pazar ulusal sınırlarda daha geniş tanımlanabilmektedir. Örneğin Güney Almanya, Doğu Fransa, Avusturya ve İsviçre'den oluşan bir bölge

180 ekonomik taşıma mesafesinde kabul edilmektedir.

Türkiye uygulaması incelendiğinde, oluklu mukavva kağıdı, oluklu mukavva kutu ve iç kutu satışlarının genel olarak bölgesel düzeyde olduğu görülmekle birlikte talep olması durumunda Türkiye geneline yönelik olarak satış yapılabilmektedir.

Belirtilen sebeplerle, ilgili coğrafi pazar, devralma işlemi açısından ilgili ürün pazarında ülkenin herhangi bir bölgesindeki rekabet koşullarının diğer bölgelerden farklılık göstermemesi, bir başka deyişle rekabet koşullarının ülkenin tamamında homojen bir yapı sergilemesi nedeniyle “*Türkiye Cumhuriyeti sınırları*” olarak belirlenmiştir.

H.3. Değerlendirme

190 **H.3.1. 1997/1 Sayılı Tebliğ'in 2. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme**

Mondi ile Yıldız Holding, Strategic Investment Fund, Birlik Pazarlama Sanayi ve Ticaret A.Ş., Vural Bulut, Murat Ülker, Orhan Özkorur, Ahsen Özkorur, Ali Ülker, İstanbul Gıda Dış Ticaret A.Ş., Selim Cem Başaran, Cahit Başaran ve Ülker Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Saticılar) arasında yapılan 5.7.2007 tarihli Hisse Devir Sözleşmesi uyarınca Saticılar sahip oldukları Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve Kağıt Sanayi A.Ş.'nin (Tire Kutsan) hisselerini Mondî'ye devredecekler ve böylelikle kapanış tarihinde Tire Kutsan'ın hisselerinin %53,56'sı ve kontrolü Mondî'ye geçecektir.

200 Bildirim konusu devralma işlemi ile Tire Kutsan'ın iştiraklerinden sadece Tire Kutsan'ın iştirak oranı %99,79 olan Pripack Ambalaj ve iştirak oranı %99 olan Tipaş Tire ve Tıdaş'de kontrol değişikliği olacaktır.

Dolayısıyla işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin “*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 (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir. Tire Kutsan’ın hisse devrinden önceki hisse yapısı ve hisse devrinden sonra oluşacak hisse yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo2: Tire Kutsan’ın Devralma İşlemi Öncesinde Hissedarlık Yapısı

Hissedarlar	Hisse Oranı (%)
Yıldız Holding	25,19
Strategic Investment Fund	16,97
Ülker Gıda	9,83
Vural Bulut	4,99
Birlik Pazarlama	2,50
Murat Ülker	2,14
Orhan Özkorur	1,69
Mübeccel Bulut	1,04
Güral Bulut	0,56
Funda Bulut Çağlayan	0,56
Tural Bulut	0,25
Ahsen Özkorur	0,05
İstanbul Gıda	0,02
Ali Ülker	0,01
Halka Açık	36,63
Toplam	%100

210

Tablo3: Tire Kutsan’ın Devralma İşlemi Sonrasında Hissedarlık Yapısı

Hissedarlar	Hisse Oranı (%)
Mondi	53,56
Ülker Gıda	9,83
Halka Açık	36,61
Toplam	%100

Devralma işlemi halka açık bir şirket olan Tire Kutsan’da kontrol değişikliği yaratacağından devralma işlemi sonrasında Sermaye Piyasası Kanunu uyarınca

devralan taraf Tire Kutsan'ın diğer hissedarlarına hisselerini devralmak üzere genel çağrı yapacaktır. Çağrı neticesinde devralan tarafın Tire Kutsan'daki hisse oranı %53,56'nın üzerine çıkabilecektir fakat bu durum Tire Kutsan'ın kontrol yapısında herhangi bir değişikliğe sebep olmayacaktır.

H.3.2. 1997/1 Sayılı Tebliğ'in 4. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

220 Söz konusu devralma işleminin aynı Tebliğ'in, İzne Tabi Birleşme veya Devralmalar başlığı altındaki 4. maddesinde; *"Bu Tebliğ'in 2. maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmi beş trilyon Türk Lirasını aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur."* hükmü yer almaktadır.

230 Bildirim dosyasında yer alan bilgilere göre, bildirim konusu devralma işleminde devralan taraf olan Mondi Grubunun oluklu mukavva kağıdı pazarındaki 2006 yılı cirosu (.....) YTL, devralınan taraf Tire Kutsan'ın oluklu mukavva kağıdı pazarındaki 2006 yılı cirosu ise (.....) YTL olup tarafların ilgili ürün pazarındaki 2006 yılı toplam ciroları (.....) YTL'dir.

2006 yılı itibarıyla Tire Kutsan'ın oluklu mukavva kağıdı pazarındaki pazar payı %(.....), Mondi Grubunun ise %(...) olup tarafların oluklu mukavva kağıdı pazarındaki toplam pazar payı %(...)'tür.

Bildirim dosyasında yer alan bilgilere göre, bildirim konusu devralma işleminde devralan taraf olan Mondi Grubunun oluklu mukavva kutu pazarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Devralınan taraf Tire Kutsan'ın oluklu mukavva kutu pazarındaki 2006 yılı cirosu (.....) YTL olup tarafların ilgili ürün pazarındaki 2006 yılı toplam ciroları (.....) YTL'dir.

240 Mondi Grubunun oluklu mukavva kutu pazarında faaliyeti olmadığı için tarafların ilgili ürün pazarındaki 2006 yılı toplam pazar payı Tire Kutsan'ın oluklu mukavva kutu pazarındaki pazar payı olan %(...)'e eşittir.

Devralan taraf olan Mondi Grubunun iç kutu pazarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Devralınan taraf Tire Kutsan'ın Pripack adlı iştiraki aracılığıyla iç kutu pazarında elde ettiği 2006 yılı cirosu ise (.....) YTL'dir. Bu çerçevede tarafların ilgili ürün pazarındaki 2006 yılı toplam ciroları (.....) YTL'dir.

Mondi Grubunun iç kutu pazarında faaliyeti olmadığı için tarafların ilgili ürün pazarındaki 2006 yılı toplam pazar payı Tire Kutsan'ın iştiraki aracılığıyla iç kutu pazarında elde ettiği pazar payı olan %(...)'e eşittir.

250 Yukarıda yer verilen bilgiler çerçevesinde, incelemeye konu devralma işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde belirtilen ciro eşliğini oluklu mukavva kağıdı ve oluklu mukavva kutu pazarlarında aşması nedeniyle, bildirim konusu işlemin Rekabet Kurulu'nun iznine tabi bir devralma işlemi olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

H.3.3. Devralma İşleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. Maddesi Açısından Değerlendirilmesi

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi uyarınca, bir birleşme veya devralmanın yasaklanabilmesi için işlemin, hakim durum yaratarak ya da mevcut bir hakim durumu güçlendirerek ilgili piyasada rekabeti önemli ölçüde azaltması gerekmektedir.

260 İlgili devralma işlemi öncesinde 2006 yılı itibarıyla Tire Kutsan'ın oluklu mukavva kağıdı pazarındaki pazar payı %(...), Mondi Grubunun ise %(...) olup tarafların oluklu mukavva kağıdı pazarındaki toplam pazar payı %(...) 'tür. İlgili ürün pazarında Modern Karton %(...) pazar payı ile lider durumdadır ve Tire Kutsan ikinci sıradadır. Bildirim konusu işlem sonrasında Mondi Grup %(...) ile ilgili pazarda ikinci büyük pazar payına sahip teşebbüs olacaktır. Oluklu mukavva kağıdı pazarında faaliyet gösteren teşebbüslerin 2006 yılı tahmini pazar payları aşağıdaki gibidir:

Tablo4: Oluklu Mukavva Kağıdı Pazarında 2006 Yılı Tahmini Pazar Payları

Firma	Tahmini Pazar Payı (%)
Modern Karton	(...)
Tire Kutsan	(...)
Kahramanmaraş Kağıt	(...)
Dentaş	(...)
Omluksa	(...)
Selkesan	(...)
Mondi Grup	(...)
Diğerleri	(...)
Toplam	100

270 Bu bilgiler çerçevesinde İşlem sonrasında Tire Kutsan'ın pazar payında yüksek bir artış meydana gelmeyecektir. Dolayısıyla, ürünün niteliği ve ilgili pazarın yapısı dikkate alındığında oluklu mukavva kağıdı pazarında mevcut bir hakim durumun olmadığı ve işlem sonrasında ilgili ürün pazarında hakim durum yaratılmasının söz konusu olmayacağı sonucuna varılmıştır.

280 İlgili devralma işlemi öncesinde 2006 yılı itibarıyla Tire Kutsan'ın oluklu mukavva kutu pazarındaki pazar payı %(...) 'tür ve Mondi Grubunun ilgili ürün pazarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. İlgili ürün pazarında Omluksa Int. %(...) pazar payı ile lider durumdadır ve Tire Kutsan ikinci sıradadır. Bildirim konusu işlem sonrasında Mondi Grup %(...) ile ilgili pazarda ikinci büyük pazar payına sahip teşebbüs olacaktır. Dolayısıyla, oluklu mukavva kutu pazarında bu işlem sonrasında herhangi bir yoğunlaşma meydana gelmeyecektir. Bu çerçevede işlem sonrasında mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesinden ya da ilgili ürün pazarında hakim durum yaratılmasından bahsetmek mümkün değildir.

Yukarıda yer verilen bilgiler çerçevesinde, incelemeye konu devralma işleminin, Kanun'un 7. maddesi kapsamında izin verilebilecek bir devralma olduğu kanaatine ulaşılmıştır.

H.3.4. Yan Sınırlamalar

Taraflar arasında imzalanan Hisse Devir Sözleşmesi'nin "Rekabet Yasağı" başlıklı X. Maddesinde yer verilen,

290 “Satıcılardan her biri, Kapanıştan sonraki üç (3) yıl boyunca, Türkiye Cumhuriyeti’nde hiçbir şekilde Şirket ile doğrudan veya herhangi bir Kişi vasıtasıyla dolaylı olarak, tek başına veya diğerleri ile birlikte Şirket ile rekabet etmeyeceğini kabul eder.

Bu Sözleşmenin tarafları, duran Doğan Basım ve Ambalaj Sanayi A.Ş.’nin mevcut faaliyetlerinin bu rekabet yasağından hariç tutulduğunu teyit ederler.” şeklindeki hüküm çerçevesinde devreden taraflara devirden sonraki üç yıllık süre için rekabet etmeme yükümlülüğü getirilmektedir.

300 Rekabet yasakları, alıcıların yaptıkları yatırımların karşılıklarını tam olarak almalarının bir aracı olarak görülmektedir. Genel olarak rekabet yasaklarının yan sınırlama olarak değerlendirilebilmesi için “yoğunlaşma ile doğrudan ilgili ve gerekli olma”, “sadece taraflar açısından kısıtlayıcı olma” ve “orantılılık” kriterlerini sağlaması gerekmektedir. Bildirim konusu işlemde yer alan rekabet yasağı, bu kriterler çerçevesinde değerlendirilecektir.

Yoğunlaşma ile doğrudan ilgili ve gerekli olma: Doğrudan ilgili olma unsuru sınırlamanın, işlemin gerçekleştirilmesine yardımcı olması ancak yoğunlaşmanın nihai amacıyla kıyaslandığında ikincil nitelik taşıması anlamına gelmektedir. Gereklik unsuru ise işleme ilişkin sınırlamanın mevcut olmaması halinde işlemin hayata geçirilmesinin daha zor ya da maliyetli olması durumunu ifade eder. Bu açıdan bildirim konusu devralma işleminde getirilen rekabet yasağı, yoğunlaşma işlemi ile doğrudan ilgili ve gereklidir.

310 Sadece taraflar açısından kısıtlayıcı olma: Rekabet yasağı bu kriter açısından değerlendirildiğinde, yükümlülüğün sadece Satıcılara getirildiği ve üçüncü kişilerin ticari faaliyetlerini sınırlayıcı bir yönü bulunmadığı görülmektedir.

Orantılılık: Rekabet yasağının yan sınırlama olarak kabul edilmesinde yalnızca kısıtlamanın niteliğinin değil, aynı zamanda kapsamının ve süresinin de işlemin yürütülebilmesi için gerekli olandan fazla sınırlanmış olup olmadığının değerlendirilmesi gerekmektedir. “Hisse Devir Sözleşmesi”nin yukarıda anılan X. maddesi ile getirilen rekabet yasağı Tire Kutsan tarafından yürütülen işlemlerle sınırlıdır. Dolayısıyla rekabet yasağı kapsam bakımından orantılıdır.

320 Bildirim dosyasında yer alan bilgilere göre, devralan taraf olan Mondi’nin ve Mondi Packaging’iğin ilgili pazarlarda üretici olmamadığından ve devralma işlemi sonrasında Tire Kutsan’dan know-how transfere olacağı için, orantılılık kriterine süre yönünden bakıldığında, sözleşme ile belirlenen üç yıllık sürenin makul olduğu kanaatine varılmıştır. Getirilen sınırlamanın işlemin gereği gibi gerçekleştirilebilmesi için gerekli ve kapsamı ve süresinin de makul olduğu sonucuna ulaşılmıştır. Ancak bu şekilde Tire Kutsan’ın faaliyetinin değerinin karşılanabilmesi mümkün olabilecektir.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,

- 330
- 1- Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi ve bu Kanun’a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı “Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ” kapsamında izne tabi olduğuna, ancak işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına,
 - 2- “Hisse Devir Sözleşmesi”nin X. Maddesinde yer alan 3 yıl süreli rekabet etmeme yükümlülüğünün yan sınırlama sayılarak bildirim konusu işleme izin verilmesine

07-65/798-294

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.