

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2006-1-34 (Devralma)  
Karar Sayısı : 06-20/257-64  
Karar Tarihi : 23.3.2006

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

10

**II. Başkan Üyeler** : Tuncay SONGÖR  
: Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL,  
Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN,  
Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN.

**B. RAPORTÖRLER:** Müge ÖZERCAN PAŞAOĞLU,  
Cumhur Atalay HATİPOĞLU

**C. BİLDİRİMDE**

20

**BULUNANLAR** : - ABN Amro Capital France  
- Astorg Partners  
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK  
Çitlenbik Sokak No:12 Yıldız Mah. 34349  
Beşiktaş/İstanbul

**D. TARAFLAR**

30

: - ABN Amro Capital France  
23, rue Balzac 75008 Paris, FRANSA  
- Astorg Partners  
68, rue du Faubourg Saint-Honore  
75008 Paris, FRANSA  
- OFIC SA  
38, rue Saint Ferdinand 75017 Paris, FRANSA

**E. DOSYA KONUSU:** OFIC SA'nın ve tüm iştirak ve bağlı şirketlerinin kontrolünün, AAC France 2005 A, AAC France 2005 B ve Astorg III unvanlı özel risk sermayesi fonları tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

40

**F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 9.2.2006 tarih ve 31 sayı ile intikal eden ve en son 6.3.2006 tarih ve 800 sayılı yazı 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 17.3.2006 tarih ve 2006-1-34/Öİ-06-MÖ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 20.3.2006 tarih ve REK.0.05.00.00-120/41 sayılı Başkanlık önergesi ile 06-20 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

**G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da;

- 50 - OFIC SA'nın ve tüm iştirak ve bağlı şirketlerinin kontrolünün, her biri özel risk sermayesi fonları olan AAC France 2005 A, AAC France 2005 B ve Astorg III unvanlı yatırım fonlarınca devralınması işleminin, 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu; ancak devralma sonucunda hakim durum yaratılmasının veya var olan bir hakim durumun güçlendirilerek rekabetin önemli ölçüde sınırlandırılmasının söz konusu olmadığı,
- 60 - Hisse Devir Sözleşmesi'nin 8. maddesinde öngörülen rekabet yasağı süresinin devralma işlemini izleyen üç yıl ile sınırlandırılması koşuluyla anılan rekabet yasağının yan sınırlama olarak değerlendirilerek, bildirim konusu devir işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde izin verilmesinde sakınca bulunmadığı, bu koşulun yerine getirilebilmesi için taraflara 60 gün süre verilmesinin yeterli olacağı,

ifade edilmektedir.

**H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

**H.1. İlgili Pazar**

**H.1.1. İlgili Ürün Pazarı**

70 Bildirim konusu işlem kapsamında AAC France 2005 A, AAC France 2005 B<sup>1</sup> ve Astorg III unvanlı özel risk sermayesi fonları tarafından devralınması planlanan OFIC Grubu, Türkiye'de sadece bünyesinde yer alan Onduline Grubu şirketlerinden biri olan Onduline Avrasya A.Ş. (Onduline Avrasya) vasıtasıyla faaliyet göstermektedir.

80 Çatı ve yalıtım malzemelerinin üretimi ve satışı alanında faaliyet gösteren Onduline Grup, bitüm esaslı çatı tabakası, alt tabakalar, asfalt kiremitler, bitüm esaslı su geçirmez zarlar, polikarbon, PVC ve polyester tabakalar ve rulolar, koruyucu yalıtımlı ve drenaj sağlayan polietilen tabakaları kapsayan bir yelpazede hafif çatı ve çatı altı ürünlerin üretimini gerçekleştirmektedir. Üretim yelpazesi çatı tabakaları, kiremit, sıkıştırılmış kil kiremit, asfalt kiremit, döşeme altı su geçirmez çatı malzemeleri, zarlar, çatıların ve yapı temellerinin su yalıtımı için toprak altı yalıtım zarları, ondugreen sistemi ve tamamlayıcı ürünler ile donatımları içermekte olup; Onduline ürünleri inşaat ve tadilat işlerinde kullanılmaktadır.

Bildirim konusu işlem kapsamında OFIC Grubu'nun ortak kontrolünü devralacak olan ABN Fonları ile Astorg III unvanlı fonlardan ABN Fonları, ABN Amro Capital France ve Astorg III ise Astorg Partners tarafından kontrol edilmekte olup; Astorg Partners ve ABN Amro Capital France finansal yatırım alanında faaliyet gösteren teşebbüslerdir. ABN Amro Capital France, Astorg Partners ve bunların iştirakleri,

---

<sup>1</sup> AAC France 2005 A ve AAC France 2005 B birlikte, ABN Fonları olarak anılacaktır.

90 bağılı şirketleri ve yatırım fonları Türkiye’de Onduline Avrasya’nın faaliyet gösterdiği çatı ve yalıtım malzemelerinin üretimi alanında herhangi bir faaliyette bulunmamaktadır. Ayrıca gerek anılan teşebbüsler, gerekse bu teşebbüslerin iştirakleri, bağılı şirketleri ve yatırım fonları, çatı ve yalıtım malzemeleri üretim ve satış pazarının alt veya üst pazarlarında faaliyet gösteren herhangi bir iştiraki de kontrol etmemektedir.

100 Yukarıda yer verilmekte olan bilgiler dikkate alındığında, bildirim konu devralma işleminin tarafların faaliyetleri arasında herhangi bir örtüşmeye sebebiyet vermediği görülmektedir. Dolayısıyla mevcut dosya özelinde, ilgili ürün pazarı tanımının sonuca ilişkin değerlendirmeleri etkilemeyeceği ve OFIC Grubu’nun faaliyetlerine ilişkin olarak alt ayrımlara gitmenin gerekli olmadığı anlaşılmaktadır. Bu çerçevede, mevcut dosya özelinde, ilgili ürün pazarı “çatı ve yalıtım malzemeleri üretim ve satışı” pazarı olarak tanımlanmıştır.

### H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

Çatı kaplama ve yalıtım malzemelerinin tüm ülke genelinde pazarlanması nedeniyle ilgili coğrafi pazar “Türkiye Cumhuriyeti sınırları” olarak belirlenmiştir.

## H.2. Taraflar

### H.2.1. ABN Amro Capital France (ABN Amro)

110 Dosya mevcudunda yer alan bilgilere göre, bildirim konusu işlem uyarınca, Astorg III ile birlikte OFIC Grubu’nun ortak kontrolünü devralması planlanan ABN Fonları, nihai olarak ABN Amro tarafından kontrol edilmektedir. ABN Amro’nun hisselerinin tamamına ise ABN Grubu’nun nihai ana şirketi olan ABN Amro Holding N.V sahip bulunmakta olup; ABN Amro Holding N.V., herhangi bir kişi veya teşebbüs tarafından kontrol edilmemektedir

120 ABN Grup, Hollanda merkezli bir uluslararası bankacılık grubu olup; Amsterdam, Brüksel, Düsseldorf, Hamburg, Londra, New York, Paris, Singapur ve İsviçre borsalarında işlem görmektedir.

ABN Grup, Türkiye’de faaliyette bulunan hiçbir teşebbüste %5’in üzerinde bir hisseye sahip bulunmamaktadır.

130 İlgili işlem sonrasında OFIC Grubu üzerindeki ortak kontrolü ABN Fonları vasıtasıyla kullanacak olan ABN Amro, ABN Grup tarafından 1997 yılında başlatılan üçüncü kişiler adına yönetim hizmetleri kapsamında kurulmuştur. Bildirim Formu’nda yer alan bilgilerden, ABN Amro ve ABN Grup, her ne kadar aynı şirketler grubunun parçası olsalar da, gerek ABN Grubu’nun, gerekse yatırımcıların ABN Amro üzerinde kontrole ilişkin herhangi bir hak, yetki veya kuvvetinin bulunmadığı ve dolayısıyla ilgili işlem kapsamında OFIC Grubu’nun ortak kontrolünü devralacak taraflardan olan ABN Fonlarının, yukarıda da ifade edildiği üzere, nihai olarak ABN Amro tarafından kontrol edildiği anlaşılmaktadır.

### H.2.2. Astorg Partners (Astorg)

140 Dosyadaki bilgilere göre, OFIC Grubu üzerindeki ortak kontrolü devralacak fonlardan birisi olan Astorg III, Astorg'un özel risk sermayesi fonları arasında bulunmaktadır. Astorg III üzerinde nihai kontrol yetkisine sahip olan Astorg, ABN Amro gibi özel bir sermaye fonu yönetim şirketi olup; finansal yatırım sektöründe faaliyet göstermektedir. Astorg'un faaliyetleri arasında üçüncü kişi yatırım fonlarının yönetimi ve bu fonlarla esasen menkul kıymetleri borsalarda işlem görmeyen şirketlere yapılan yatırımlar bulunmaktadır.

Herhangi bir teşebbüs tarafından kontrol edilmeyen Astorg, Astorg'un kurucuları ve yöneticileri olan gerçek kişi ortaklar tarafından bağımsız olarak yönetilmektedir.

150 Astorg III ise, esas olarak borsada işlem görmeyen şirketlere yatırım yapan ve bu tür şirketlerin gelişim ve büyümesini finanse eden özel bir risk sermayesi fonudur. Astorg III başlı başına bir tüzel kişiliğe sahip olmayıp, fon bünyesindeki finansal araçlar üzerindeki müşterek mülkiyete ilişkin sözleşmesel bir yapılanmadır. Astorg, Astorg III'ün üçüncü kişiler nezdindeki tek temsilcisi olup; Astorg III bünyesindeki yatırımcıların fon üzerindeki kontrole ilişkin herhangi bir hak/yetkileri bulunmamaktadır.

Astorg tarafından kontrol edilen şirketlerden yalnızca Sebia International Türkiye'de faaliyet göstermekte olup; söz konusu teşebbüs, tıbbi malzemeler üretim ve dağıtım alanında faaliyet göstermektedir.

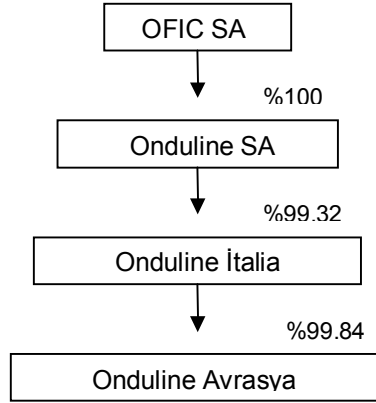
### H.2.3. OFIC Grubu

160 Bildirim Formu'nda yer alan bilgilere göre OFIC Grubu, çatı ve izolasyon malzemeleri ve yumurta paketleme malzemelerinin üretimi ve satışı alanında faaliyet göstermekte olup; grubun dünya çapında otuzu aşkın bağlı şirketi bulunmaktadır. OFIC Grubu, farklı iş sektörlerinde faaliyet gösteren iki ana teşebbüsten oluşmaktadır:

- 170 1. OFIC Grubu'nun çatı ve izolasyon malzemeleri üretim ve satışı faaliyeti, 34 iştirak ve 1000 civarında çalışanı bulunan Onduline Grup vasıtasıyla gerçekleştirilmektedir. Çatı malzemeleri işinden elde edilen gelir grup cirosunun %90'ına tekabül etmektedir.
2. Yumurta paketleme malzemeleri üretim ve satışı faaliyeti ise Compagnie/Celluloses de la Loire vasıtasıyla gerçekleştirilmekte olup; söz konusu faaliyetten elde edilen gelir grubun cirosunun geri kalan %10'unu oluşturmaktadır.

Menkul kıymetleri Paris'teki Euronext borsasında işlem gören OFIC Grubu, nihai olarak OFIC SA tarafından kontrol edilmektedir. OFIC SA, herhangi bir teşebbüs ya da şahıs tarafından kontrol edilmemektedir.

180 OFIC Grubu, Türkiye’de sadece bünyesinde yer alan Onduline Grubu şirketlerinden biri olan Onduline Avrasya vasıtasıyla faaliyet göstermekte olup; Onduline Avrasya, bildirim konusu işlem çerçevesinde diğer grup şirketleriyle birlikte el değiştirecektir. Çatı ve izolasyon malzemeleri alanında faaliyet gösteren Onduline Avrasya’yı doğrudan ve dolaylı olarak kontrol eden teşebbüsler arasındaki hissedarlık ilişkisine aşağıda yer verilmektedir:



### H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

#### H.3.1 İşlemin Niteliği

190 Dosya mevcudunda yer alan bilgi ve belgelere göre, bildirim konu işlemin hukuki dayanağını 25.1.2006 tarihinde ABN Amro, Astorg, Jean-Louis Roques<sup>2</sup> ve OFIC SA'nın hissedarları<sup>3</sup> arasında, OFIC Grubu'na dair tüm hisse ve oy haklarının devri için akdedilen Hisse Devir Sözleşmesi oluşturmaktadır. Söz konusu işlem uyarınca OFIC SA ve OFIC SA'nın iştirak ve bağlı şirketlerinin tümünün ortak kontrolünün, ABN Fonları ve Astorg III tarafından devralma vasıtası bir şirket (Holding) aracılığıyla devralınması planlanmaktadır. Böylece devralma vasıtası olarak kullanılmak üzere yeni kurulacak olan Holding, OFIC SA'nın tek hissedarı olacak ve OFIC SA, Holding'in tamamına sahip olduğu bir iştiraki konumuna gelecektir. İlgili devralma işlemi, iki finansal yatırımcı şirketin fonları aracılığıyla

200 gerçekleştirilecek yatırım amaçlı bir devralma olup; işlemin devralan tarafları konumundaki teşebbüsler, faaliyet stratejilerinin bir parçası olarak orta vadede büyüme potansiyeli vaadedilen şirketlere yatırım yapmaktadırlar. Bu çerçevede söz konusu teşebbüsler edindikleri portföy şirketlerini 4 ila 6 senelik dönemler sonrasında yeniden satarak kar ve artı değer elde etmeyi amaçlamaktadır.

Hisse Devir Sözleşmesi'nin yanı sıra devralan konumundaki fonların yöneticileri olan ABN Amro ve Astorg, işlem kapsamında devralacakları OFIC Grubu'nun ortak kontrolüne ilişkin bir prensip anlaşmasına varmışlardır. Bu doğrultuda, söz konusu devralma işleminin akdedildiği tarih itibarıyla Holding'in hisselerini elinde bulunduran kişiler arasında Holding'in hissedarlık yapısını ve dolayısıyla OFIC

210

<sup>2</sup> OFIC SA Genel Müdür Yardımcısı

<sup>3</sup> Sözleşme, söz konusu hissedarlar adına, kendileri dahil olmak üzere tüm hissedarlar adına hareket eden Jean-Charles Gromier and François Berger tarafından imzalanmıştır.

Grubu'nun kontrol yapısını düzenleyen bir hissedarlar sözleşmesi (Hissedarlar Sözleşmesi) akdedilecektir. Hissedarlık Sözleşmesi uyarınca ABN Fonları ve Astorg III'ün, Holding'in hisselerine ve hisse senedine dönüştürülebilir tahvillerine eşit oranda iştirak etmesi ve anılan fonların yanı sıra, OFIC Grubu'nun bazı üst düzey yöneticilerinin de Holding'de bir takım hisselerine sahip olması üzerinde anlaşılmıştır. Söz konusu üst düzey yöneticiler toplamda Holding'teki çoğunluk hisseye ve oy hakkına sahip olacaklar, ancak söz konusu yöneticilerin gerek bireysel, gerekse müşterek olarak ne Holding'in ne de OFIC Grubu'nun stratejik kararlarının alınması veya bu tür kararların engellenmesine ilişkin herhangi bir hak veya yetkileri bulunacaktır. Bu sebeple Holding üzerindeki kontrol yalnızca ABN Fonları ve Astorg III'ün, başka bir deyişle, ABN Amro ve Astorg'un elinde olacaktır. Hissedarlık Sözleşmesi'nde;

220

- Holding'in yönetim kurulunun 11 üyeden oluşacağı ve 2 temsilci ve bir bağımsız üyenin ABN Amro tarafından, 2 temsilci ve 1 bağımsız üyenin de Astorg tarafından atanacağı (alıcılar tarafından atanan toplam temsilci sayısı 6 olacaktır);

230

- OFIC SA'nın yönetim kurulunun, 2'si ABN Amro tarafından ve 2'si Astorg tarafından atanmak üzere (alıcılar tarafından atanan toplam temsilci sayısı 4 olacaktır) 7 üyeden oluşacağı;

- (OFIC Grubu'na bağlı bir şirket olan) Onduline SA'nın gelecekteki yönetim kurulunun 7 üyeden oluşacağı, sözkonusu 7 üyeden 2 üyenin ABN Amro tarafından ve 2 üyenin Astorg tarafından (alıcılar tarafından atanan toplam temsilci sayısı 4 olacaktır) atanacağı ve başkan yardımcısının ABN Amro ve Astorg tarafından atanacak üyeler arasından seçileceği;

- Yukarıda bahsi geçen kurulların basit çoğunluk esasına göre karar alacağı ve her bir karar için ABN Amro'nun ve Astorg'un en az birer temsilcisinin olumlu oylarının gerekeceği;

240

- ABN Amro ve Astorg'un;

- OFIC Grubu'nun stratejik planının kararlaştırılması ve değiştirilmesi;
- Holding'in ve bağlı şirketlerinin yıllık bütçelerinin kararlaştırılması ve değiştirilmesi;

- Üçüncü kişilerle stratejik ortaklık kurulması veya OFIC Grubu şirketlerinden herhangi birinin faaliyetlerinde esaslı değişiklikler yapılması;

- Herhangi bir şirketteki hisselerin devralınması ve devredilmesi;

- Onduline SA (ve/veya OFIC SA)'nın yönetim kurulu üyelerinde değişiklik yapılması;

250

- OFIC SA Grup şirketlerinin üst düzey yöneticilerinin işe alınması, emekliliğe ayrılması, işten çıkarılması, ibra edilmesi gibi hem Holding hem OFIC SA hem de Onduline SA ile ilgili önemli kararlara ilişkin olarak veto hakkının bulunacağı

şeklinde hükümlerin yer alacağı anlaşılmıştır. Söz konusu hususlara ek olarak, Holding'in ve OFIC Grubu'nun faaliyetlerine ilişkin stratejik kararlar ABN Amro ve

## 06-20/257-64

Astorg'un yukarıda sayılan kurullardaki temsilcilerinin olumlu oylarını gerektirmektedir.

260 Yukarıda yer verilmekte olan bilgiler dikkate alındığında, gerek ABN Amro'nun, gerekse Astorg'un OFIC Grubu'nun karar alma sürecine ilişkin tek başına herhangi bir kontrol yetkisine sahip olmayacağı ve ilgili işlem sonrasında OFIC Grubu'nun ABN Amro ve Astorg'un ortak kontrolünde bulunacağı anlaşılmaktadır.

### H.3.2 İşlemin 1997/1 Sayılı Tebliğ Kapsamında Değerlendirilmesi

270 Bildirime konu işlemin devralan tarafları konumundaki Astorg ve ABN Amro finansal yatırım alanında faaliyet göstermekte olup; daha önce de ifade edildiği üzere, söz konusu şirketlerin ve bunların iştirakleri, bağlı şirketleri ve yatırım fonlarının Türkiye'de gerek ilgili ürün pazarında, gerekse ilgili ürün pazarının alt ve üst pazarlarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.

Devre konu OFIC Grubu bünyesinde Türkiye'de faaliyet göstermekte olan Onduline Avrasya'nın ise Bildirim Formu'nda yer alan bilgilere göre "çatı ve izolasyon malzemeleri üretim ve satışı" pazarındaki pazar payı %(...) civarında olup; teşebbüsün ve belli başlı rakiplerinin Türkiye'de ilgili ürün pazarındaki tahmini pazar paylarını gösteren tabloya aşağıda yer verilmektedir:

Tablo 1- Onduline Avrasya ile belli başlı rakiplerinin ilgili ürün pazarındaki payları

Teşebbüs	Üretim (metrekare)	Pazar Payı (%)
Onduline Avrasya	(.....)	(...)
BTM	(.....)	(...)
YALTEKS	(.....)	(...)
ASSAN	(.....)	(...)
ODE	(.....)	(...)
POLYPET	(.....)	(...)

Onduline Avrasya, Türkiye'deki ilgili ürün pazarında 2005 yılı itibarıyla (.....) YTL ciro elde etmiştir.

280 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde "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 yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur." denilmektedir.

290 Yukarıda yer verilmekte olan bilgiler dikkate alındığında, bildirim konu işlem çerçevesinde OFIC Grubu ile birlikte kontrolü Astorg ve ABN Amro'ya geçecek olan Onduline Avrasya'nın ilgili ürün pazarındaki payının %25'lik pazar payı eşliğini aşmamasına rağmen, teşebbüsün cirosu 25 trilyon TL.'lik ciro eşliğini aştığından; işlemin, Rekabet Kurulu iznine tabi olduğu anlaşılmaktadır. Bununla birlikte, söz konusu işlemin, ilgili ürün pazarlarında yoğunlaşmaya yol açmadığı ve dolayısıyla 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum

yaratacak veya mevcut bir hakim durumu güçlendirecek nitelikte olmadığı anlaşılmaktadır.

### H.3.3 Rekabet Etmeme Yükümlülüğü

300 Bildirim konusu işlemin hukuki dayanağını oluşturan Hisse Devir Sözleşmesi'nin 8. maddesinde, rekabet etmemeye ilişkin bazı taahhütler düzenlenmekte olup; söz konusu madde uyarınca Satıcılar (OFIC Grubu hissedarları) kapanış tarihinden itibaren 5 yıllık bir süre boyunca, OFIC grup şirketlerinin faaliyette bulunduğu tüm ülkelerde çatı malzemeleri üretim ve/veya pazarlama sektöründe faaliyet gösteren herhangi bir teşebbüse ortak olmayacaklarını veya böyle bir teşebbüste görev almayacaklarını taahhüt etmektedirler. Ancak Satıcılar, hisseleri düzenlemeye tabi bir pazarda söz konusu faaliyetlerde bulunan bir şirketin sermayesine %3'ten az olmak üzere iştirak edebileceklerdir. Bunun yanı sıra ilgili maddeye göre, söz konusu rekabet etmeme yükümlülüğü, Satıcıların OFIC Grubu şirketleri hesabına, ücret karşılığı veya ücretsiz, görev almalarının veya gerektiği takdirde Holding'in bünyesinde hisse sahibi olmalarının önünde herhangi bir engel teşkil etmemektedir.

310 Bildirim Formu'nda, 5 yıl süreli rekabet etmeme sınırlamalarının, yüksek düzeyde know-how ve ticari itibar devrini de kapsamı ve işlemin gerçekleştiği ilgili ürün pazarında yoğun rekabetin yaşanması halinde makul bir süre olarak kabul edildiği belirtilerek, ilgili ürün pazarının yoğun rekabetin yaşandığı bir pazar olmasının yanı sıra, söz konusu işlemin yüksek düzeyli know-how ve ticari itibar devrini içermesi sebebiyle, anılan rekabet etmeme yükümlülüğünün sadece işlemden beklenen faydanın sağlanmasını amaçlayan bir yan sınırlama olduğu ve işlemin geçerli amacının korumasının ötesinde rekabeti sınırlamadığı ifade edilmektedir.

320 Yoğunlaşma işlemleriyle birlikte getirilen düzenlemelerin yan sınırlama olarak değerlendirilebilmesi için; bunların işleme doğrudan ilgili, işlemin yürütülebilmesi için gerekli, kapsamının belirli ve sınırlı olması gerekmektedir. Devralmalarda satıcıya rekabet yasağı getirilmesinin amacı, maddi varlıklar ile satıcının geliştirdiği ticari itibar ve know-how gibi maddi olmayan varlıkların tüm değerleriyle alıcıya geçmesinin sağlanmasıdır. Bunun için, alıcının müşteri tabanı oluşturabileceği ve satıcıdan devraldığı know-howdan tam anlamıyla faydalanabileceği ölçüde ve sürede satıcının rekabetçi davranışlarından korunması gerekmektedir. Bu itibarla, rekabet etmeme yükümlülüğünün, işlemin istenen sonucu doğurmasına katkıda bulunduğu kabul edilmektedir. Daha uzun süreli sınırlamalar olay bazında değerlendirilerek yan sınırlama olarak kabul edilebilmekle birlikte; kural olarak ticari itibar ve know-how bağlamında müşteri bağımlılığı transferi söz konusu olduğunda 3 yıllık, yalnızca ticari itibar devri söz konusu olduğunda ise 2 yıllık rekabet yasağı uygun bulunmaktadır.

330 Bu çerçevede, bildirim konusu devralma işlemini düzenleyen Hisse Devir Sözleşmesi'nin 8. maddesinde öngörülen rekabet yasağı süresinin devralma



340 işlemi izleyen üç yıl ile sınırlandırılmasının makul olacağı ve söz konusu maddede bu değişikliğin yapılması halinde anılan rekabet etmeme yükümlülüğünün yan sınırlama olarak değerlendirilebileceği kanaatine varılmıştır.

## I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

- 350 - OFIC SA'nın ve tüm iştirak ve bağlı şirketlerinin kontrolünün, her biri özel risk sermayesi fonları olan AAC France 2005 A, AAC France 2005 B ve Astorg III unvanlı yatırım fonlarınca devralınması işleminin, 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğuna; ancak devralma sonucunda hakim durum yaratılmasının veya var olan hakim durumun güçlendirilerek rekabetin önemli ölçüde sınırlandırılmasının söz konusu olmadığına OYBİRLİĞİ ile,
- 360 - Hisse Devir Sözleşmesi'nin 8. maddesinde öngörülen rekabet yasağı süresinin devralma işlemi izleyen üç yıl ile sınırlandırılması koşuluyla anılan rekabet yasağının yan sınırlama olarak değerlendirilerek, bildirim konusu devir işlemine izin verilmesine, bu koşulun yerine getirilebilmesi için kararın tebliğinden itibaren taraflara 60 gün süre verilmesine, Kurulumuzca gerekli görülen düzeltmeler yapılmadan uygulamaya devam edilmesi halinde haklarında soruşturma açılacağı ve 4054 sayılı Kanun'un 16. ve 17. maddeleri uyarınca işlem yapılacağı taraflara bildirilmesine OYÇOKLUĞU ile karar verilmiştir.

**Rekabet Kurulu'nun 23.03.2006 tarih ve 06-20/257-64 sayılı Kurul Kararı'na**

**KARŞI OY GEREKÇESİ**

İlgili Kurul Karar'ında ;

a) OFIC SA'nın tüm iştirak ve bağılı şirketlerinin devralınması işleminin, esasen yurtdışında akdedilen bir Hisse Devir Sözleşmesi'ne göre yapılması,

b) Devralma sonucunda Türkiye Cumhuriyeti sınırları dahilinde herhangi bir hakim durum yaratılmasının veya var olan hakim durumun güçlendirilerek, rekabetin önemli ölçüde sınırlandırılmasının söz konusu olmaması,

c) Devir Sözleşmesinin 8. maddesinde öngörülen rekabet yasağı süresinin, devralma için yapılan müzakereler ve varılan mutabakatın bir sonucu; devir işleminin ya da Hisse Devir Sözleşmesinin mütemmim bir cüz'ü olması gibi hususlar, önem ve etkileri itibariyle yeterince dikkate alınmamıştır.

Bu durumda, mevcut Sözleşmede yer alan hükmün aksine, rekabet yasağı süresinin 3 yıl ile sınırlandırılması ve bu yönde 60 gün içinde sözleşmede düzeltme yapılması şartıyla devralmaya onay verilmesinin, rekabet politikası ve kurumsal etkinlik açısından uygun olmadığı gerekçeleriyle, ilgili Kurul Kararı'nın 2. bendine katılamıyorum.

**Prof.Dr. Nurettin KALDIRIMCI**  
**Kurul Üyesi**

**06-20/257-64**

**(23.03.2006 tarihli, 06-20/257-64 sayılı Kurul Kararı'na)  
KARŞI OY GEREKÇESİ**

OFIC SA'nın tüm iştirak ve bağılı şirketlerinin kontrolünün, AAC France 2005 A, AAC Franca 2005 B ve Astorg III unvanlı özel risk sermayesi fonları tarafından devralınması işlemine izin verilmesine dair Kurul kararının sonucunun 2 numaralı kısmına; 02.03.2006 tarihli, 06-16/188-48 sayılı Kurul Kararı'na ilişkin Karşı Oy Gerekçesinde ayrıntılarına yer verilen nedenlerden dolayı iştirak edilememiştir:

Bu itibarla, rekabet yasağının sözleşmedeki şekliyle kalması gerektiğini düşündüğümden üç yıla indirilmesi koşulunu getiren çoğunluk görüşüne katılmıyorum.

**Mehmet Akif ERSİN**  
**Kurul Üyesi**