

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2015-3-13 (Devralma)
Karar Sayısı : 15-11/151-67
Karar Tarihi : 12.03.2015

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Dr. Hakan Deniz KARAKOÇ, Ferhat BOZKAYA

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - Kimberly Clark Corporation
Temsilcileri: Av. Zümrüt ESİN ve Av. Hakkı Can YILDIZ
Ebulula Mardin Cad. No:24 Maya Park Tower 2
Akatlar/Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Kimberly Clark Corporation ile Hadera Paper Group'un ortak kontrolünde bulunan Hogla-Kimberly Limited'in tam kontrolünün Kimberly Clark Corporation tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 06.02.2015 tarih ve 669 sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 02.03.2015 tarih ve 2015-3-13/Öİ sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu işleme izin verilmesi gerektiği kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

- (4) Kimberly Clark Corporation (Kimberly Clark); hijyenik kadın bakımı, bebek bakımı, tek kullanımlık kağıt mendiller ve yetişkin bakımı gibi birçok farklı kategorideki ürünlerin satışını gerçekleştirmektedir. Hogla-Kimberly Limited (Hogla-Kimberly); gıda dışı, tek kullanımlık tüketici malzemelerinin satış ve pazarlaması alanlarında, Hadera Paper Group (Hadera Paper) ise İsrail'de kağıt pazarında faaliyet göstermektedir.

G.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (5) Hogla-Kimberly'in, Kimberly Clark ve Hadera Paper unvanlı teşebbüsler tarafından kontrol edilen bir ortak girişim olduğu dosya içeriğinden anlaşılmıştır. Mevcut durumda Hogla-Kimberly hissedarları arasında Nir Oz Investments Limited'in (Nir Oz) de olduğu görülmektedir. Fakat Nir Oz'un Hadera Paper ile aynı ekonomik bütünlük içinde olması nedeniyle, Nir Oz'un tamamına sahip olan Hadera Paper ortak girişimin ana şirketi ve işlemin tarafı olarak değerlendirilmektedir. İşleme izin verilmesi halinde Kimberly Clark, devre konu şirket hisselerinin tamamına sahip olacaktır.
- (6) Dosya konusu işlem sonrasında devre konu şirketin kontrolünde değişiklik olup olmadığı hususu 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) açısından önem taşımaktadır. Bu noktada bildirim sahipleri tarafından tam işlevsel bir ortak girişim

olduğu belirtilen Hogla-Kimberly'nin hâlihazırdaki kontrol yapısının bilinmesi gerekmektedir.

- (7) Hogla-Kimberly'nin kontrol yapısının değerlendirilebilmesi amacıyla devre konu ortak girişime ait kuruluş sözleşmesi ve American Israeli Paper Mills Limited (American Israeli) ile Kimberly Clark arasında devre konu ortak girişimin yönetim ve kontrol yapısına ilişkin bilgiler içeren Hissedarlar Sözleşmesi (Sözleşme) incelenmiştir. Teşebbüsten talep edilen bilgilere istinaden gönderilen cevabi yazıda; American Israeli unvanlı teşebbüsün, bildirim formunda adı geçen ve ortak girişimin ana teşebbüslerinden biri olan Hadera Paper olduğu, Sözleşme'de Hogla (Hogla-Kimberly) olarak belirtilen teşebbüsün ise bildirim formunda devre konu teşebbüs olduğu ifade edilmiştir. Bunun yanı sıra, American Israeli (Hadera Paper) ile Kimberly Clark arasında akdedilen sözleşmenin eski tarihli bir sözleşme olduğu, fakat Sözleşme'nin imza edilmesinden sonraki dönemlerde Kimberly Clark'ın Hogla-Kimberly üzerindeki hissedarlık oranının artması dışında Sözleşme'de herhangi bir değişiklik olmadığı, Sözleşme'nin güncel hükümleri içerdiği ifade edilmiştir.
- (8) Devre konu ortak girişimin yönetim kurulunun 6 üyeden oluştuğu, bu üyelerden üçünün Kimberly Clark diğer üçünün ise Hadera Paper tarafından tayin edildiği, yönetim kurulu toplantı yeter sayısının oluşması için biri Kimberly Clark diğeri Hadera Paper tarafından atanmış olan en az iki yönetim kurulu üyesinin toplantıya katılımının gerekli olduğu (madde 3.03/c), kararların toplantıda hazır bulunan üyelerin oybirliği ile alındığı (madde 3.03/c) ilgili Sözleşme hükümlerinde görülmektedir. Sözleşme'nin 3.02/e maddesinde belirtilen hususlarda genel kuruldan onay alınması gerektiği hükmü yer almakta ve tüm genel kurul kararlarının Sözleşme'nin 3.02/a maddesinde belirtildiği üzere, oybirliğiyle alındığı görülmektedir. Ayrıca Hogla-Kimberly'nin yönetiminde uygulanacak olan bu hükümlerin Hogla-Kimberly grubu açısından da bağlayıcı olduğu Sözleşme'nin 3.05. maddesinde belirtilmektedir. Tüm bu hususlar birlikte değerlendirildiğinde, Hogla-Kimberly'nin Kimberly Clark ve Hadera Paper tarafından ortak kontrol edilen bir ortak girişim olduğu kanaatine ulaşılmıştır.
- (9) Hogla-Kimberly hisselerinin %(.....)'i Kimberly Clark, %(.....)'u ise Hadera Paper'ın elinde bulunmaktadır. İki ana şirket tarafından kontrol edilen Hogla-Kimberly'nin, işleme izin verilmesi halinde tek kontrolle yönetilecek olması, şirket yönetiminde kontrol değişikliği olacağını göstermektedir. Bu nedenle söz konusu işlem, 4054 sayılı Kanun'un ilgili hükümleri ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) kapsamında bir devralmadır.
- (10) Dosya içeriğinden, işlem taraflarının 2013 yılı cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde öngörülen eşikleri aştığı anlaşıldığından, bildirim konu işlem izne tabidir.
- (11) Devralma işlemlerinde, işlem taraflarının faaliyet alanları söz konusu işlemin rekabet hukuku bakımından değerlendirilmesinde önemli olduğundan hareketle, işlem taraflarının faaliyetleri ve faaliyetlerini yürüttükleri pazar ya da pazarlardaki konumları hakkında bilgi verilmesi gerekmektedir.
- (12) İsrail'deki faaliyetlerini tamamına sahip olduğu iki iştiraki¹ aracılığıyla yürüten ortak girişim, Türkiye'deki faaliyetlerini Kimberly Clark Tüketim Malları Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Kimberly Clark Türkiye) ile gerçekleştirmektedir. Kimberly Clark Türkiye; bebek bezleri, ıslak mendiller, hijyenik kadın ürünleri ve yetişkin bezleri üretim ve satışını yapmaktadır. Devre konu şirketin Türkiye'deki iştiraki olan Kimberly Clark Türkiye'nin satışını

¹ Hogla-Kimberly Marketing Ltd. ve Mollett Marketing Ltd. unvanlı şirketler olduğu bildirim formunda belirtilmektedir.

15-11/151-67

gerçekleştirdiği ürünlerden 2013 yılında elde ettiği pazar payları; yetişkin bakım ürünleri %(.), bebek bezleri %(.), bebek ıslak mendilleri %(.), hijyenik pedlerde ise %(.).

- (13) Kimberly Clark'ın Türkiye coğrafi pazarında distribütörler aracılığıyla gerçekleştirdiği şirketler arası satışlar dışında bir faaliyetinin söz konusu olmadığı dosya içeriğinden anlaşılmaktadır. Kimberly Clark'ın distribütörler aracılığıyla gerçekleştirdiği faaliyetin akışı; ürünlerin ihracı ve ardından distribütörler aracılığıyla bu ürünlerin otel, restoran, toplu yemek firmaları ve diğer müşterilere satılması şeklindedir. Kimberly Clark tarafından Türkiye'de satılan ürünlerin müşterileriyle Kimberly Clark Türkiye'nin ürünlerinin satışını gerçekleştirdiği müşterileri farklıdır. Kimberly Clark Türkiye, ev içi kullanıma yönelik ürünlerin satışını gerçekleştirirken, devralan teşebbüsün satışı ev dışı tüketime yöneliktir.
- (14) Tüm bu bilgiler doğrultusunda, Kimberly Clark'ın Türkiye coğrafi pazarında doğrudan herhangi bir şirket aracılığıyla faaliyetinin söz konusu olmaması, ihraç ettiği ürünlerin müşterileriyle ortak girişimin iştirakinin ürünlerini satın alan müşterilerin farklı kategorilerde değerlendirilmesi, ortak girişimin Türkiye iştirakinin satışını gerçekleştirdiği ürünlerden 2013 yılında elde ettiği pazar payının işleme izin verilmesi durumunda yoğunlaşma doğuracak nitelikte olmaması ve söz konusu işlemin ortak kontrolden tek kontrole geçiş sağlayacak bir işlemde ibaret olması nedeniyle işlem neticesinde Türkiye'de herhangi bir etkilenen pazar söz konusu olmayacaktır.

H. SONUÇ

- (15) 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.