

**Rekabet Kurumu Başkanlığından,**

**REKABET KURULU KARARI**

**Dosya Sayısı** : 2017-3-84 (Devralma)  
**Karar Sayısı** : 18-03/28-16  
**Karar Tarihi** : 18.01.2018

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

**Başkan** : Prof. Dr. Ömer TORLAK  
**Üyeler** : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Adem BİRCAN  
Şükran KODALAK, Mehmet AYAN

**B. RAPORTÖRLER:** Evrim Özgül KAZAK, Mustafa Okan ALPAY, Mehmet GERÇEK

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN** : BASF SE  
Temsilcisi: Av. Gamze ÇİĞDEMTEKİN  
Levent Mah. Zambaklı Sok. No: 10 34330 Beşiktaş/ İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Bayer Aktiengesellschaft'ın Monsanto Company'i devir alma sürecini tamamlamak için rekabet otoritelerinden gerekli izinlerin alınması için elden çıkardığı bitki koruma ve tohum iş birimlerine ilişkin bazı varlıklarının tek kontrolünün BASF SE tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 25.12.2017 tarih ve 9468 sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 10.01.2018 tarih ve 2017-3-84/Öİ sayılı Devralma Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle, söz konusu devralma işlemine izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

**G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

- (4) İlgili başvuruda, sağlık hizmetleri ile ziraat alanlarında faaliyet gösteren Bayer Aktiengesellschaft (BAYER) tarafından kontrol edilen bazı bitki koruma ve tohum varlıklarının BASF Almanya merkezli bir kimya şirketi olan Basf SE (BASF) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmiştir.
- (5) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin ikinci fıkrasında bir teşebbüsün malvarlığının tamamı ya da bir kısmı üzerinde kurulacak mülkiyet veya işletmeye müsait bir kullanma hakkı da teşebbüs üzerinde fiilen veya hukuken belirleyici etki uygulama olanağı sağlayan araçlar arasında sayılmaktadır.
- (6) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un 17. paragrafında ise *"Tebliğ'in 5. maddesinde kontrolün, bir veya daha fazla teşebbüsün tamamına ya da bir kısmına ilişkin olabileceği dile getirilmektedir. Bu bakımdan teşebbüsün tamamı, bir iştiraki veya sahip olduğu varlıkların bir kısmı devralmanın konusu olabilir. Varlıklar üzerinde kontrolün devralınması, ancak söz konusu varlıklar bir teşebbüsün kendisine pazar cirosu atfedilebilen bir bölümünü teşkil ediyorsa Kanun'un 7. maddesi kapsamında devralma olarak kabul edilebilir."* ifadeleri yer almaktadır.

- (7) BASF ve BAYER arasında yapılan bildirim konusu “*Varlık Satın Alma Sözleşmeleri*” de bu çerçevede değerlendirilmesi gereken bir kontrol değişikliği öngörülmektedir<sup>1</sup>. Devredilen Varlıklar, BAYER’in kendisine pazar cirosu atfedilebilen bir bölümünü teşkil ettiğinden bildirim konusu işlem 4054 sayılı Kanun’un 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemidir. İşlem neticesinde BASF, BAYER mülkiyetinde bulunan Devredilen Varlıklar’ın kontrolüne sahip olacaktır. Tarafların ciroları incelendiğinde 2010/4 sayılı Tebliğ’in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşiklerin aşıldığı, dolayısıyla işlemin izne tabi olduğu anlaşılmıştır.
- (8) Başvuru konusu işlem, BAYER’in Monsanto Company’i (MONSANTO) devir alma süreci kapsamında rekabet otoritelerinden gerekli izinlerin alınması için elden çıkardığı bitki koruma ve tohum iş birimlerine ilişkin bazı varlıklarının BASF’ye devredilmesine ilişkindir. BAYER’in MONSANTO’yu devralma işlemi 02.02.2017 tarih ve 738 sayılı yazı ile Kurumumuza da bildirilmiş, Kurul’un 15.05.2017 tarihli ve 17-16/226-M sayılı kararıyla nihai incelemeye alınmıştır. Nihai inceleme süreci devam etmektedir.
- (9) 2010/4 sayılı Tebliğ ekinde yer alan Bildirim Formunda etkilenen pazarlar, ‘*bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve taraflardan en az ikisinin aynı ürün pazarında veya taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyette bulunduğu bir ürün pazarının alt veya üst pazarında faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları*’ olarak tanımlanmaktadır. Bu çerçevede etkilenen bir pazar bulunup bulunmadığının tespiti için devrin konusunu oluşturan faaliyetler ile devralan taraf olan BASF’in faaliyetlerinin incelenmesi gerekmektedir.
- (10) Başvuru konusunu oluşturan ve BAYER’in MONSANTO’yu devralabilmek için elden çıkarmayı planladığı varlıklar şunlardır:
- (a) *Seçici olmayan herbisitler*: Küresel düzeyde faaliyet gösteren glüfosinat-amonyum içerikli seçici olmayan herbisitler iş birimi.
  - (b) *Kanola tohumları*: Kanada ve Amerika Birleşik Devletleri’ndeki (ABD) kanola tohumu iş birimi ve Avrupa’da yeni kurulan genetiği değiştirilmemiş (GDO olmayan) yağlık kolza tohumu iş birimi.
  - (c) *Pamuk tohumları*: ABD ve Brezilya’da faaliyet gösteren pamuk tohumu iş birimi; Yunanistan ve Türkiye’de yeni kurulan genetiği değiştirilmemiş pamuk tohumu iş birimi ve Avrupa / Afrika’daki out-licensing iş birimi (yeni kurulmuştur).
  - (d) *Soya fasulyesi tohumları*: Latin ve Kuzey Amerika’da faaliyet gösteren soya fasulyesi tohumları ve tohum özellikleri iş birimi.
  - (e) *Diğer*: (Kanola, pamuk ve soya fasulyesi) için temel olarak LibertyLink için kullanılan gen ve olay teknolojisinin lisanslanması (marka lisansları dahil) ve ar-ge.
- (11) Devir konusu varlıklar BAYER’in Türkiye’deki faaliyetleri bakımından incelendiğinde; işlemin Türkiye’de sadece pamuk tohumları pazarı ile ilgili olduğu; seçici olmayan herbisitler, kanola tohumları ve soya fasulyesi pazarları bakımından ise herhangi bir ilgisinin olmadığı anlaşılmaktadır.

<sup>1</sup> Taraflar 13.10.2017 tarihinde “Devredilen Varlıkları” oluşturan dört mal varlığı grubu ile ilgili olarak dört ayrı varlık satın alma sözleşmesi akdetmişlerdir. Sözleşmeler, her birinin kapanışının diğer varlık satın alma sözleşmelerinin koşullarının yerine getirilmiş olması şartına bağlı olması sebebiyle, birbiriyle ilişkilidir. Dolayısıyla söz konusu işlem 2010/4 sayılı Tebliğ’in 5. maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca tek bir işlem olarak ele alınmıştır.

- (12) BAYER, Türkiye’de pamuk pazarında Fibermax marka pamuk tohumunun doğrudan satışını yapmakta olup 2015 yılı için pazar payı (.....) seviyesindedir. Ek olarak Türkiye’de, BAYER’in Stoneville markalı pamuk tohumu da satılmaktadır. Söz konusu marka pamuk tohumu satışlarını BAYER’den aldığı lisans üzerine gerçekleştiren May Agro Tohumculuk San. ve Tic. A.Ş.’nin 2015 yılında pamuk pazarındaki pazar payı yaklaşık (.....) olarak gerçekleşmiştir.
- (13) BASF dünya çapında yaklaşık 80 ayrı ülkede kimyasallar, performans ürünleri, fonksiyonel materyaller & çözümler, tarımsal çözümler ve petrol & gaz alanlarında faaliyet göstermektedir. Türkiye’de poliüretan, bitki koruma, kaplama, kimyasal ara ürünler, petrokimyasallar, ev ile kişisel bakım, yapı kimyasalları, beslenme ve gıda alanlarında faaliyetleri bulunan BASF’nin, dosya mevcudu bilgilere göre, pamuk pazarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.
- (14) Bu itibarla, başvuru konusu işlem bakımından Türkiye’de yatay veya dikey örtüşme olmadığı dolayısıyla işlemin yoğunlaşma artışına yol açmayacağı anlaşılmıştır. Bu çerçevede bildirim konusu işlemin herhangi bir pazarda hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirmesi sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

#### **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, gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.