

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2005-1-59 (Devralma)
Karar Sayısı : 05-40/550-131
Karar Tarihi : 17.6.2005

10

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rifki ÜNAL,
Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN,
Mehmet Akif ERSİN

B. RAPORTÖRLER: Cengiz SOYSAL, M. Selim ÜNAL

20

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - Access Industries/Al International S.a.r.l.
Temsilcileri: Av Nilüfer ÇAKMAKLI ve Av. İsenbike BİLGİLİ
Eski Büyükdere Cad. No: 22 Park Plaza Kat: 11 Maslak
34398 İstanbul

30

D. TARAFLAR

: - Access Industries/Al International S.a.r.l.
15-17 Avenue Gaston Diderich, L-1420 LÜKSEMBURG
- Shell Petroleum B.V
Carel Van Bylandtlaan 30, The Hague 2596 HR,
HOLLANDA
- Deutsche Shell GmbH
Suhrenkamp 71-77 Hamburg, 22335, ALMANYA
- Shell Montell Holding I B.V
Carel Van Bylandtlaan 30, The Hague 2596 HR,
HOLLANDA
- Shell Overseas Holdings Ltd.
Shell Centre, London, SE1 7NA, İNGİLTERE
- Basf Aktiengesellschaft
67056 Ludwigshafen ALMANYA
- Basf Beteiligungsgesellschaft mbH
67056 Ludwigshafen ALMANYA

40

E. DOSYA KONUSU: Al International S.a.r.l. tarafından Basell B.V. şirketinin tüm hisselerinin devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

50

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 3.6.2005 tarih ve 3832 sayılı ile giren 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 sonucunda düzenlenen 14.6.2005 tarih, 2005-1-59/Öİ-05-CS sayılı Devralma Ön

İnceleme Raporu, 15.6.2005 tarih, REK.0.05.00.00-120/126 sayılı Başkanlık önergesi ile 05-40 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Al International S.a.r.l. tarafından Basell B.V. (Basell) şirketinin tüm hisselerinin devralınması işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu, ancak söz konusu devralmanın 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ilgili pazarlarda rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran nitelikte bulunmadığı, bu nedenle söz konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

H.1.1. İlgili Ürün Pazarı

Devreden taraf Basell, polyolefin (polietilen ve polipropilen), polyolefin bileşikleri, diğer özellik arzeden polyolefin ürünlerinin üretimi ve satışı, polyolefin üretim teknolojisinin geliştirilmesi, bu teknolojiler üzerinde lisans hakkı tesis edilmesi ve üretimde kullanılan çözücülerin üretimi ve satışı ile iştigal etmektedir. Dow Chemical – Union Carbide devralma işlemine ilişkin Kurul kararında¹, polietilenin (PE), yüksek yoğunluklu PE (HDPE), düşük yoğunluklu PE (LDPE) ve lineer düşük yoğunluklu PE (LLDPE) olmak üzere üçe ayrıldığı, ancak bu üç PE çeşidinin kullanım alanlarında farklılıklar olmasına rağmen, arz yönlü ikamelerinin yüksek olmasından dolayı hepsinin tek bir ilgili ürün pazarı içinde değerlendirilmesi gerektiği ifade edilmektedir. Exxon-Mobil birleşmesine ilişkin bir diğer Kurul kararında² ise, polietilen ile polipropilen farklı ilgili ürün pazarları olarak değerlendirilmiştir.

Öte yandan, bildirim konusu işlem ele alındığında, Access Grubu'nun Türkiye'deki gelirlerini bağlı ortaklığı Siberian Urals Aluminium Company (Sual)'in Türkiye'ye yaptığı ithalat aracılığıyla elde ettiği ve Türkiye'de Basell'in iştigal ettiği herhangi bir iş kolunda faaliyet göstermediği dosya mevcudu bilgilerden anlaşılmaktadır. Dolayısıyla bildirim konusu devralma işlemi neticesinde tarafların Türkiye'deki faaliyetleri arasında yatay veya dikey herhangi bir örtüşme oluşmayacağı, ilgili ürün pazarı ne şekilde tanımlanırsa tanımlansın, Basell'in olası her bir ilgili ürün pazarındaki pazar payına Access'in katkısının sıfır olacağı ve böylece pazarın yapısında bir değişiklik meydana gelmeyeceği gerçeğinden hareketle, bu tanımlamanın mevcut dosya kapsamında yapılacak değerlendirmeleri değiştirmeyeceği belirtilmelidir. Bununla beraber, taraflarca gönderilen bildirim formunda devralmanın etkili olacağı ilgili ürün pazarları polipropilen ve polietilen reçineleri olarak tanımlanmaktadır.

H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

Devreden taraf Basell'in faaliyet gösterdiği pazarların global özellikli pazarlar olduğu ve Basell'in Türkiye'ye sattığı ürünlerin ülkeye ağırlıklı olarak ithalat

¹ 16.5.2000 tarih ve 00-18/179-77 sayılı karar

² 17.8.1999 tarih ve 99-38/401-257 sayılı karar

yoluyla girdiği görülmektedir. Bu bağlamda, mevcut dosya kapsamında ilgili coğrafi pazar, Türkiye Cumhuriyeti Sınırları olarak tespit edilmiştir.

100

H.2. Taraflar

Bildirimde bulunan ve devralan teşebbüs konumunda bulunan Al Intenational S.a.r.l.'in Access Industries grubunun (Access) holding şirketi olduğu görülmektedir. Access; petrol, kömür, alüminyum, enerji ve telekomünikasyon gibi çeşitli alanlarda faaliyetler gösteren bir gruptur. Access'in Türkiye'deki gelirleri, bağlı ortaklığı olan Rusya merkezli Sual tarafından gerçekleştirilmektedir. Boksit, alümina ve alüminyum üreticisi ve ithalatçısı olan Sual'in Türkiye'ye sattığı başlıca ürünler külçe ve T-bar, tel mil, ve demir çubuktan ibarettir. Access ve Sual'in Türkiye'de herhangi bir iştiraki veya bağlı ortaklığı bulunmamaktadır.

110

Devredilen teşebbüs olan Basell, BASF Beteiligungsgesellschaft mbH (BASF) ve Royal Dutch/Shell Grup Şirketleri (Shell) tarafından 1 Ekim 2000 tarihinde polipropilen alanında kurmuş oldukları bir ortak girişim şirkettir. Basell'in de Türkiye'de herhangi bir iştiraki, bağlı ortaklığı veya faaliyeti bulunmamakta, Türkiye satışlarını ithalat yoluyla gerçekleştirmektedir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

120

H.3.1. İşlemin Niteliği

Bildirime konu devir işleminde devralan şirket olarak görülen Nell Bidco B.V. ve Nell Acquisition LLC, işlemin tamamlanması ile birlikte Nell Acquisition S.a.r.l.'nin iştiraki konumuna geçecek olup, devir işleminin gerçekleştirilmesi için kurulmuş olan ve işlem öncesi herhangi bir faaliyeti bulunmayan şirketlerdir. Nell Acquisition S.a.r.l. de Access grubunun holding şirketi olan Al Internatinal S.a.r.l.'in dolaylı %100 iştiraki haline gelecektir. Devir işlemiyle birlikte Access, Basell üzerinde tek başına kontrol sahibi olacaktır.

130

H.3.2. Hukuksal Değerlendirme

Basell'in Access tarafından devralınması işleminin, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralma olduğu görülmektedir. Basell'in Türkiye'de elde ettiği ciro değerleri aşağıda sunulmuştur:

Tablo 1 - Basell'in Türkiye'de Ürün Bazında Yaklaşık Ciro Dağılımı (2004 Yılı)

Ürünler	Ciro (YTL)
1- Polipropilen	(.....)
2- Polipropilen Bileşikleri	(.....)
3- HDPE	(.....)
4- LDPE	(.....)
5- Diğer Ürünler	(.....)
Toplam	(.....)

140

Yukarıdaki tablodan da görüleceği üzere, tanımlanabilecek en dar ilgili ürün pazarlarından olan polipropilen pazarında Basell'in 2004 yılı cirosu, 1997/1 sayılı

Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesindeki ciro eşiklerini aşmaktadır. Bu çerçevede, bildirim konusu işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ bakımından izne tabi bir devralma işlemidir.

150 Basell'in Türkiye'ye ithal ettiği polipropilende pazar payı %(...)³, HDPE'de %(...)⁴ ve LDPE'de %(...)⁵ olarak ifade edilmiştir. Daha önce de belirtildiği gibi Access, Basell'in Türkiye'ye satış yaptığı pazarlara yönelik olarak Türkiye'de herhangi bir faaliyet göstermemektedir. Dolayısıyla tanımlanabilecek her bir ilgili ürün pazarı bakımından, Türkiye sınırları içerisinde tarafların toplam pazar payları, devralma neticesinde aynı kalacaktır. Bu sebeple, söz konusu devralmanın herhangi bir ilgili ürün pazarında hakim durum yaratan veya hakim durumu güçlendiren bir nitelik arz etmediği sonucuna ulaşılmıştır.

H.3.3. Rekabet Etme Yasağının Değerlendirilmesi

160 Taraflar arasındaki hisse senedi satım sözleşmesinin 'Non-Competition' (Rekabet Dışı) başlıklı 13. maddesinde, Shell ve BASF Grupları'na, Basell'in mevcut belirli faaliyet alanlarına ve belirli coğrafi pazarlara yönelik olarak sözleşmenin imza tarihinden itibaren 2 sene süreyle rekabet yasağı getirilmekte; yine aynı maddede bu rekabet yasağının istisnaları sıralanmaktadır. Söz konusu işlemin global bir devir işlemi olduğu ve müşteri devrini de kapsadığı dikkate alındığında, ilgili maddede öngörülen rekabet yasağının süresi ve kapsamı yönünden makul bir sınırlama olduğu ve yan sınırlama olarak değerlendirilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

170 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında izne tabi olduğuna, bununla birlikte işlemin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut hakim durumu güçlendiren ve böylece ilgili pazarlarda rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran bir işlem olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

³ Başlıca rakipler: Borealis S.A. %(...), Petkim %9 Atofina %7, Hellenic %(...), Reliance %(...), TVK %(...)

⁴ Başlıca rakipler: Petkim %(...), Sabic %(...), Borealis S.A. %(...), Atofina %(...), Dow %(...), Chevron %(...), TVK %(...)

⁵ Başlıca rakipler: Petkim %(...), Dow %(...), Borealis S.A. %(...), Exxon %(...), Sabic %(...), Karmel %(...)