

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : D1/1/M.Ö.-99/6 (Devralma)

Karar sayısı : 99-36/368-235

Karar Tarihi : 20.7.1999

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU

Üyeler : Dr. Kemal EROL, Mehmet Zeki UZUN, İsmet CANTÜRK, Mustafa PARLAK, A.Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Murat GENCER

B- RAPORTÖRLER: Murat ÖZEYRANOĞLU, Harun ULU, M.Nazlı AKSOY

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: Tepe Knauf Alçıpan Pazarlama Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Beytepe Köyü Yolu, No:3 Bilkent/Ankara
Temsilcisi: Fulya DURU
Büyükdere Cad. Beytem Han Kat:4 Şişli/İSTANBUL

D- TARAFLAR: - Tepe Proje Uygulama Pazarlama ve Ticaret A.Ş.
Çetin Emeç Bulv. 8.Cad. No:20 Öveçler/Ankara
- Üçme Mühendislik Müşavirlik Mümessillik A.Ş.
Bilkent Mevkii/Ankara
- Dilek İnşaat Sanayii A.Ş.
Bilkent 5.Cad. No:2 Bilkent/Ankara
- Tepe Yapı Sanayi A.Ş.
Ortadoğu Mah. Lodumlu Köyü Yolu No:89-E Bilkent/Ankara
- Turkofon Müzik Aletleri Basım Yayım San. Tic.A.Ş.
Bilkent Mevkii Beytepe/Ankara
- Bilmobilya Ağaç San. ve Tic. A.Ş.
Organize Sanayi Bölgesi 2.Cad. 26110 Eskişehir
- Knauf International Gmbh
Postfach 10 D-97343 Iphofen, Germany

E- DOSYA KONUSU: Tepe Knauf Alçıpan Pazarlama Sanayi ve Ticaret A.Ş. hisselerinin % 49.975'inin Knauf International Gmbh'ye devredilmesi işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 15.7.1999 tarih ve 2269 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 19.7.1999 tarih ve D1/1/M.Ö.-99/6 sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 19.7.1999 tarih, REK.0.05.00.00/65 sayılı Başkanlık önergesi ile 99-36 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: Tepe Knauf Alçıpan Pazarlama Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Tepe Alçıpan) hisselerinin % 49.975'inin Knauf International Gmbh'ye

devredilmesi işleminin, tarafların sahip oldukları toplam pazar payı ve ciroları yönüyle 1997/1 sayılı Tebliğ'de yer alan eşiklerin altında kaldığı, dolayısıyla anılan Tebliğ kapsamında izne tabi bir devir işlemi olmadığı düşünülmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

H.1.1. Ürün Pazar: Dosya mevcudu bilgilerden hareketle, bildirim konu devralma işleminin değerlendirilmesinde ilgili ürün pazarı, inşaat sektöründeki çimentolu sıva, gaz-beton ve tuğla gibi inşaat malzemelerinin, bölme duvar, asma tavan, ıslak ve kuru diğer iç yüzeylerin nihai hale getirilmesinde kullanılan malzemelerin pazarlanması olarak belirlenmiştir.

H.1.2. Coğrafi Pazar: Hisseleri devre konu olan Tepe Alçıpan'ın tüm Türkiye'de faaliyet gösterdiği dikkate alınarak, ilgili coğrafi pazar Türkiye Cumhuriyeti sınırları olarak kabul edilmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, hisseleri devredilen ve merkezi Ankara'da olan Tepe Alçıpan'ın faaliyet konusunun; alçı taşı, toprak ve diğer hammaddelerden üretilen her türlü inşaat malzemelerinin alım, satım, ithalat ve ihracatının yapılması, her türlü binada alçı levhalardan duvar, çatı, tavan ve döşeme kaplamaları ve montajı ile her türlü tefriş ve dekorasyon işlerinin yapılması olduğu anlaşılmıştır. Şirketin yönetim kurulu; Nikolaus Knauf, Nevzat Anarat, Baldwin Knauf ve Ali Kantur'dan oluşmaktadır. Şirketin ortaklık yapısı ise, aşağıda belirtildiği şekildedir:

ORTAKLAR	TOPLAM SERMAYESİ	SERMAYE DAĞILIMI
TEPE PROJE A.Ş.	980.000.000	% 0.653
ÜÇME A.Ş.	980.000.000	% 0.653
DİLEK A.Ş.	20.000.000	% 0.013
TEPE YAPI A.Ş.	48.010.000.000	% 32.006
TURKOFON A.Ş.	10.000.000	% 0.006
BİLMOBİLYA A.Ş.	25.000.000.000	% 16.666
GEBR.KNAUF	75.000.000.000	% 50.000
TOPLAM	150.000.000.000	% 100.000

Knauf Grubuna bağlı olan ve 1997 yılında kurulmuş olan Knauf International Gmbh'nin merkezi ise Almanya'dadır. Tepe grubu şirketleri ile olan ortaklık ilişkisi dışında ilgili ürün pazarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Dosyadaki bilgilerden, şirketin yönetim kurulunda yer alan; Nikolaus Knauf ve Baldwin Knauf adlı şahısların aynı zamanda Tepe Alçıpan'ın yönetim kurulunda da görev yaptıkları görülmektedir.

Devralma işleminde hisseleri devre konu olan Tepe Alçıpan'ın ortaklık yapısı incelendiğinde, hisselerinin % 50'sinin Gebr. Knauf Verwaltungsgesellschaft şirketine ait olduğu görülmektedir. Devralma işleminin diğer tarafı olan Knauf International Gmbh'nin ise aynı Alman grubu olan Knauf'a bağlı olduğu, dolayısıyla

söz konusu devralma işlemi sonucunda Knauf grubunun Tepe Alçıpan'daki ortaklık payının %99.97'e ulaşacağı anlaşılmıştır.

Dosya mevcudundan, devralma öncesinde Tepe Alçıpan hisselerinin % 50'sine ve yönetim kurulu üyelerinin de yarısına sahip olduğu anlaşılan Knauf grubunun, Tepe Alçıpan yönetiminde herhangi bir imtiyaz hakkı olmadığından şirket üzerinde kontrole sahip olmadığı, ancak devralma işleminin gerçekleşmesinden sonra Knauf grubunun, % 99,97 oranındaki hisselerin sahibi olarak şirketin kontrolünü ele geçireceği görülmektedir.

1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendinde, *"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"* teşebbüsler arası birleşme ve devralma sayılan hallerden biri olarak belirlenmiştir. Bu çerçevede, Tepe Alçıpan'daki hisselerin % 49.975'inin Knauf International Gmbh'ye devredilmesi işlemi 1997/1 sayılı Tebliğ anlamında bir "devralma" dır.

Dosyada yer alan bilgi ve belgelerden, Tepe Alçıpan'nın ilgili ürün pazarındaki payının % ..., 1998 yılı cirosunun ise TL. olduğu anlaşılmıştır. Devralma işleminin diğer tarafı olan Knauf International Gmbh'nin ise ilgili pazarda başka bir faaliyeti bulunmadığından, ayrıca bir pazar payı veya cirosu mevcut değildir.

Yukarıdaki bilgiler çerçevesinde; başvuruya konu işlem, 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinin; *"Bu Tebliğ'in 2 inci 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 yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur."* hükmü ile getirilen pazar payı ve ciro eşikleri açısından değerlendirildiğinde, söz konusu devir işleminin, tarafların sahip oldukları toplam pazar payı ve ciroları yönüyle 1997/1 sayılı Tebliğ'de yer alan eşiklerin altında kaldığı, dolayısıyla anılan Tebliğ kapsamında izne tabi bir devir işlemi olmadığı kanaatine ulaşılmaktadır.

İ- SONUÇ

Yukarıda yer verilen tespitler ve değerlendirmeler çerçevesinde, Tepe Knauf Alçıpan Pazarlama Sanayi ve Ticaret A.Ş.'deki hisselerin % 49.975'inin Knauf International Gmbh'ye devredilmesi işleminin, tarafların sahip oldukları toplam pazar payı ve ciroları yönüyle 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında izne tabi bir devir işlemi olmadığına OYÇOKLUĞU ile karar verilmiştir.

20.7.1999 Gün ve 99-36/368-235 Sayılı Karar'a

KARŐI OY GEREKÇESİ

Bir devir işlemine izin verilmesi ya da verilmemesi, devralan tarafın işlem sonundaki pazar payının bir hakim durum oluŐturup oluŐturmayacak olması noktasından incelenir. Böyle bir değerlendirmenin sağlıklı biçimde yapılması ise herŐeyden önce ilgili ürün pazarının doğru tanımlanması ve bu ilgili ürün pazarında devralan tarafın devralınan teŐebbüs dışında bir payı bulunup bulunmadığının doğru olarak saptanmasına bağlıdır.

Durum böyle iken, bildirimde verilen pazar tanımının irdelenmeksizin aynen kabul edilmesi ve Tepe Knauf Alçıpan Pazarlama Sanayi ve Ticaret A.Ő.'nin esas iŐtigel konusu olan alçı levha ile bunu ikame etmeyecek tuğla, çimentolu sıva gibi duvar imalat/kaplama malzemesinin aynı pazarda sayılması, Tepe Knauf Alçıpan Paz. Tic. ve San. A.Ő.'nin pazar payını % 4 olarak belirlenmesine; buna bağlı olarak da başvuruya konu olan iŐlemin 1997/2 sayılı Rekabet Kurulu Teblięi'nin 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde öngörülen eşiklerin aŐılıp aŐılmadığının doğru tayin edilememesine yol açmıŐtır.

Bildirim konusu devralma hakkında gerek söz konusu pazar payı eŐięi açısından, gerekse ilgili pazarda bir hakim durum oluŐması olasılığı açısından, geçerli olmadığı ilk bakıŐta görülecek bir pazar tanımı esas alınarak karar verilmesi son derece yanlıŐ olmuŐtur.

Yukarıda açıkladığım nedenlerle, baŐlıkta anılan Rekabet Kurulu Kararı'na karŐı oy kullandım.

Murat GENCER
Kurul yesi