

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2007-2-54 (Devralma)
Karar Sayısı : 07-37/398-157
Karar Tarihi : 3.5.2007

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI,
Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN.

B. RAPORTÖRLER : Hakan Suat ÖLMEZ, Ilgaz SARIOĞLU, Ali ARIÖZ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

20 : - Cementeire Aldo Barbetti S.p.A.
Temsilci: Av. Aybige Mutluer
Pekin&Bayar Ortak Avukat Bürosu
Ahular Sok., No:15 Etiler/İstanbul
- Sanko Holding A.Ş.
Temsilcileri: Av Seçil Abalı ve Av. Selen Güreş
Cerahoğlu Avukatlık Bürosu
Barbaros Bulvarı, Morbasan Sok. Cerrahoğlu Binası,
Balmumcu, Beşiktaş 34349 İstanbul

D. TARAFLAR

: - Cementeire Aldo Barbetti S.p.A.
Corso Garibaldi 81 06024 Gubbio İTALYA
- Sanko Holding A.Ş.
Sani Konukoğlu Bulvarı, P.K. 83 Gaziantep

30 **E. DOSYA KONUSU:** Sanko Holding A.Ş.'nin Çimko Çimento ve Beton San. Tic. A.Ş.'de bulunan %30 oranındaki hissesinin Cementeire Aldo Barbetti S.p.A tarafından satın alınmasına ilişkin devir işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 3.4.2007 tarih ve 2501 sayı ile intikal eden ve dosyadaki eksiklikleri en son 16.4.2007 tarihinde gönderilen 2712 sayılı yazı ile tamamlanan başvuru üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde yapılan değerlendirmeye ilişkin 27.4.2007 tarih ve 2007-2-54/Öİ-07-HSÖ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 27.4.2007 tarih ve REK.0.06.00.00-120/134 sayılı Başkanlık Önergesi ile Kurul gündemine alınarak 07-37 sayılı Kurul toplantısında karara bağlanmıştır.

40 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Devralma Raporu'nda; bildirim konusu devralma işleminin, tarafların ilgili pazardaki ciroları bakımından 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında ve Kanun'un 10. maddesi hükmü çerçevesinde bildirilmesi zorunlu bir devralma işlemi olduğu, ilgili pazarlarda Kanun'un 7. maddesi ile yasaklanan, bir ya da birden fazla teşebbüsün hakim durum yaratmaya veya mevcut hakim durumlarını güçlendirmeye yönelik olarak, rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucuna yol açmadığı ve bu devralmalara izin verilmesi gerektiği, Hissedarlık Anlaşmasında yer alan rekabet etmeme yükümlülüğünün devralma işlemiyle birlikte izin verilebilir bir yan sınırlama olarak kabul edilebileceği ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

50 H.1. Taraflar

H.1.1 Sanko Holding A.Ş. (Sanko)

1904 yılında tekstil sektöründe ticari hayatına başlayan ve ilerleyen yıllarda faaliyet sahasını genişleten Sanko, günümüzde tekstilin yanı sıra, inşaat, ambalaj, iş makinaları, beyaz eşya, ısıtma-soğutma, finans, bilgi-iletişim, enerji, gıda, sağlık ve eğitim sektörlerinde de faaliyet göstermektedir. Sanko'nun ortaklık yapısı aşağıdaki şekildedir (%5 hissenin üzerindeki pay sahiplerine yer verilmiştir):

Tablo 1: Sanko Holding A.Ş.'nin Hissedarlık Yapısı

Hissedarlar	Sermaye (YTL)	Hissedarlık Oranı (%)
Abdulkadir Konukoğlu	96.428.700	10,470
Zekeriye Konukoğlu	55.260.000	6,000
Adil Sani Konukoğlu	92.100.000	10,000
Fatih Konukoğlu	82.890.000	9,000
Hakan Konukoğlu	158.596.200	17,220
Sami Konukoğlu	50.655.000	5,500
Cengiz Konukoğlu	46.050.000	5,000
Turgut Konukoğlu	50.470.800	5,480
Sani Konukoğlu	47.210.460	5,126
Diğer		26,204
TOPLAM	921.000.000	100,000

60 Sanko, çimento ve hazır beton sektörlerinde iştiraki olan Çimko Çimento San. ve Tic. A.Ş. (Çimko) aracılığıyla faaliyet göstermektedir. Çimko'nun faaliyet alanları aşağıdaki gibidir:

Çimento: Adıyaman ve Bartın'da çimento fabrikaları ve Kahramanmaraş-Narlı'da devam eden bir çimento fabrikası yatırımı bulunmaktadır.

Hazır beton: Adıyaman'da bir, Gaziantep'te üç, Kahramanmaraş'ta bir, ve Narlı'da bir adet olmak üzere toplam altı adet hazır beton tesisi bulunmaktadır. Narlı da bulunan hazır beton tesisi sadece Narlı'da devam eden fabrika için üretim yapmaktadır.

Paketleme: Gaziantep'te bir adet paketleme tesisi bulunmaktadır.

Bildirim Formu'nda, Bartın ilindeki fabrikanın işbu devralma kapsamında olmadığı, kapanış tarihinden önce Çimko'nun varlıklarının dışına çıkarılacağı belirtilmiştir. Çimko'nun hissedarlık yapısı aşağıdaki şekildedir:

70 **Tablo 2:** Çimko'nun hissedarlık yapısı

Hissedarlar	Sermaye	Hissedarlık Oranı (%)
Abdülkadir Konukoğlu	100.000	0,07
Zekeriye Konukoğlu	100.000	0,07
Adil Sani Konukoğlu	100.000	0,07
Fatih Konukoğlu	100.000	0,07
Hakan Konukoğlu	100.000	0,07
Sami Konukoğlu	100.000	0,07
Cengiz Konukoğlu	100.000	0,07
Sanko Tekstil İşletmeleri San. ve Tic. A.Ş.	33.050.000	22,03
Sanko Holding A.Ş.	116.250.000	77,5
TOPLAM	150.000.000	100

Sanko, Çimko dışında çimento ve hazır beton işinde faaliyet gösteren herhangi bir teşebbüsü kontrol etmemektedir.

H.1.2. Cementeire Aldo Barbetti S.p.A (Barbetti)

1926 yılında İtalya'da kurulan Barbetti, çimento ve hazır beton sektörünün yanında basın-yayın ve madencilik sektörlerinde faaliyet göstermektedir.

80 Barbetti'nin toplam sermaye tutarı 2.808.026 Euro olup, hisselerinin %66'sı tamamı Barbetti ailesinden olan 26 hissedar tarafından tutulmaktadır. Geri kalan %34 oranındaki hisseler C.I.F.E. S.r.l tarafından kontrol edilmektedir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Devralmaya konu teşebbüsün faaliyet alanı göz önüne alınarak ilgili ürün pazarları, "çimento" ve "hazır beton" pazarları olarak tespit edilmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

90 Rekabet Kurulu'nun daha önce vermiş olduğu kararlarda yer verilen çimento ve hazır beton ürünlerinin özellikleri ve dosya kapsamındaki bilgiler çerçevesinde; çimento için "Adıyaman ve Kahramanmaraş illeri ve yakın illeri kapsayan Akdeniz Bölgesi'nin doğusu ile Güney Doğu Anadolu Bölgesi'nin batısı arasında kalan bölge", hazır beton için ise her hazır beton üretim tesisinin 50 km'lik çevresi coğrafi pazarlar olarak kabul edilebileceğinden hareketle, üretimde bulunan "Adıyaman, Gaziantep ve Kahramanmaraş tesislerinin 50 km'lik çevresi" ilgili coğrafi pazar olarak tespit edilmiştir.

H.3. Değerlendirme

H.3.1. Devralma İşlemi

27.3.2007 tarihinde Sanko ve Barbetti arasında imzalanan Hisse Satış Sözleşmesi ile Çimko hisselerinin %30'unun Barbetti tarafından satın alınması planlanmaktadır.

100 Bildirim formu incelendiğinde hisseleri devralacak teşebbüs olan Barbetti'in bu işlemi yine kendi bağlı teşebbüsü olan Tecnocal Srl (Tecnocal) ile birlikte Türkiye'de kuracakları yeni bir şirket vasıtasıyla yapacağı anlaşılmaktadır. Bu yeni şirketin hisselerinin %99,9'unun Tecnocal, geri kalanının Barbetti tarafından tutulmasının öngörüldüğü ve henüz kuruluş aşamasında olduğu belirtilmektedir.

Anılan işlemin tamamlanmasından sonra, yeni kurulacak şirket Çimko hisselerinin %30'unu satın alacaktır.

H.3.2. 1997/1 Sayılı Tebliğ'in 2. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

Sanko ve Barbetti arasında imzalanan Sözleşme gereğince Çimko hisselerinin %30'u Barbetti tarafından devralınacaktır.

110 Teklif edilen işlemin tamamlanması öncesinde, Çimko'nun mevcut sermayesi yapılacak ana sözleşme değişikliği ile nama yazılı A sınıfı, nama yazılı B sınıfı, nama yazılı C sınıfı ve hamiline yazılı D sınıfı hisselerine bölünecektir. Devirden sonraki ortaklık yapısı aşağıdaki şekilde olacaktır:

Tablo 3: Çimko Çimento San. ve Tic. A.Ş.'nin Devralma Sonrası Hissedarlık Yapısı

Hissedarlar	Sermaye	Hissedarlık Oranı (%)
Sanko (A)	39.000.000	26
Sanko (C)	6.000.000	4
Sanko (D)	60.000.000	40
NewCo (B)	39.000.000	26
NewCo (C)	6.000.000	4
TOPLAM	150.000.000	100

120 Hisse oranları aynı olmamakla birlikte, Hissedarlar Sözleşmesi uyarınca Sanko ve Barbetti Çimko'yu eşit haklarla ortaklaşa kontrol etmeyi kabul etmişlerdir. Şöyle ki, sözleşmede teklif edilen ortaklıkta genel kurul toplantı nisabının Çimko'nun sermayesinin en az %50'sini temsil eden hisselerin ve bir ilave hisselerin maliki hissedarların katılımı ile sağlanması ve kararların, en az bir A sınıfı ve bir B sınıfı hissedarın olumlu oyu olmadan alınmamak şartı ile Çimko'nun sermayesinin en az %50'sini temsil eden hisselerin ve bir ilave hisselerin olumlu oyu ile alınması gerektiği şeklinde düzenlenmiştir. Genel kurul toplantılarında, her A sınıfı ve B sınıfı hisse 3 oy hakkına sahip olacaktır.

130 Hissedarlar Sözleşmesi uyarınca, teklif edilen ortaklıkta yönetim kurulu 6 üyeden oluşacaktır. Sanko ve Barbetti eşit sayıda üye atayacaklardır. Yönetim kurulu toplantı nisabının, Sanko ve Barbetti tarafından atanan en az 2'şer üyenin katılımı şartı ile, en az 4 üyenin katılımı ile sağlanması ve kararların, olumlu oy kullanan üyeler arasında en az 1 Sanko tarafından atanan üyenin ve en az 1 de Barbetti tarafından atanan üyenin olması şartı ile, katılan üyelerin çoğunluk oyu ile alınması öngörülmektedir.

Devralma işlemi sonrasında, Çimko'nun kontrolünün Sanko ve Barbetti ortak kontrolüne geçmesi nedeniyle ilgili işlem bir kontrol değişikliğine neden olmaktadır. Dolayısıyla bildirme konu devralma işlemi, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin "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" şeklindeki (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir.

H.3.3. İşlemin İzne Tabi Olması

140 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde "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 aşmama bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur" ifadesi yer almaktadır.

Çimko'nun ve bağlı bulunduğu Sanko ile devralan teşebbüs olan Barbetti'nin ilgili ürün pazarlarındaki ciroları aşağıdaki gibidir:

Tablo 4: Sanko Holding ve Barbetti'nin İlgili Pazarlarda 2006 yılı Türkiye cirosu

Şirket	Çimento (YTL)	Hazır Beton (YTL)
Sanko	(.....)	(.....)
Barbetti	0	0

150 Yukarıdaki bilgilerden de görüldüğü üzere, Barbetti'nin Türkiye'de ilgili ürün pazarlarında faaliyeti olmadığından dolayı cirosu da bulunmamaktadır. Ancak, Sanko Holding'in ilgili ürün pazarlarındaki cirosunun 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde belirtilen 25 milyon YTL'lik ciro eşiğini aştığı görülmektedir.

Devre konu teşebbüsün ve yakın bölgelerde yer alan rakiplerinin çimento ve hazır beton pazarındaki tahmini pazar payları ise aşağıdaki gibidir:

Çimento Pazarı**Tablo 5:** Çimko'ya yakın illerde çimento pazarındaki tahmini pazar payları

Pazar	Grup	Klinker	Çimento	Klinker (%)	Çimento (%)
Adıyaman	Sanko	660,000	1,350,000	6.65	8.96
Ergani	Limak	700,000	1,117,143	7.05	7.41
Gaziantep	Limak	495,000	979,000	4.99	6.49
Kurtalan	Limak	742,500	972,000	7.48	6.45
Şanlıurfa	Türkerler	554,500	1,150,000	5.59	7.63
Mardin	Oyak	2,040,000	1,200,000	20.56	7.96
Adana	Oyak	2,300,000	3,500,000	23.18	23.22
Çimsa Mersin	Sabancı	2,431,000	3,736,147	24.50	24.78
İskenderun	Oysa		1,070,000	0,00	7.10
TOPLAM		9,923,000	15,074,290	100,00	100,00

Hazır Beton Pazarı**Tablo 6:** Gaziantep Pazarında 2006 Yılı Hazır Beton Satışları

Teşebbüs Adı	Satış Miktarı (m3)
Ak Beton	120.000
Ata Beton	165.000
Atmaz Beton	140.000
Gaziantep Beton	95.000
Balpet Beton	75.000
- İkizçelik Beton	215.000
Sistem Beton	95.000
Politeknik Beton	190.000
Çimko Beton	420.000
Toplam	1.515 .000

Çimko Pazar Payı: %27,7

160

Tablo 7: Kahramanmaraş Pazarında 2006 Yılı Hazır Beton Satışları

Teşebbüs Adı	Satış Miktarı (m3)
Balpet Hazır Beton	70.000
Çimsa Hazır Beton	50.000
KBS Beton	50.000
Onar Beton	40.000
Oyak Beton	120.000
Tega Beton	70.000
Çimko Beton	120,000
Toplam	520.000

Çimko Pazar Payı: %23

Tablo 8: Adıyaman Pazarında 2006 Yılı Hazır Beton Satışları

Teşebbüs Adı	Satış Miktarı (m3)
Adıyaman Beton	70.000
Saf Beton	90.000
Fırat Beton	60,000
Gündüz Beton	35,000
Çimko Beton	106.000
Toplam	361.000

Çimko Pazar Payı: %29,3

Yukarıda yer verilen bilgilerden de anlaşıldığı üzere dosya konusu işlem, çimento pazarında ciro eşiği, hazır beton pazarında ise ciro ve pazar payı eşikleri bakımından 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir işlemdir.

170 **H.3.4. İşlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. Maddesi Çerçevesinde Değerlendirilmesi**

4054 Sayılı Kanun'un 7. maddesi, ilgili pazarda hakim durum doğuran ya da mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda rekabetin önemli ölçüde azalmasına yol açan birleşme ve devralmaları yasaklamaktadır.

Dosya konusu işlem değerlendirildiğinde, taraflardan birisinin yurtdışında mukim bir teşebbüs olduğu ve Türkiye'de ilgili ürün piyasasında herhangi bir faaliyetinin veya satışının olmadığı görülmektedir. Bu nedenle anılan devralma işlemi sonucunda devredilen teşebbüsün ilgili ürün piyasasındaki mevcut pazar payı ve gücü üzerinde herhangi bir değişiklik meydana gelmeyecek, mevcut durum sadece kontrolde meydana gelen değişiklik ile birlikte devam edecektir.

180 Anılan işlem sonucunda Çimko üzerinde ortak kontrol esasına göre yeni bir ortaklık oluşacağından bu teşebbüse ortak olacak olan ana şirketler arasında bir koordinasyon riski yaratıp yaratmadığı da önem kazanmaktadır. İşleme bu yönden bakıldığında dahi, taraflardan birisinin yurtdışında faaliyet gösteren bir teşebbüs olması ve Türkiye piyasasına yeni girecek olmasından dolayı ilgili coğrafi pazar açısından da herhangi bir koordinasyon riski bulunmamaktadır.

Dolayısıyla anılan işlem sonucunda, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında hâkim durum yaratılmasına veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilerek rekabetin önemli ölçüde azaltılmasına yol açacak bir durumun oluşmadığı anlaşılmaktadır.

H.3.5. Rekabet Etmeme Yükümlülüğü

190 Başvuruya konu devralma işlemine ilişkin taraflar arasında yapılan Hissedarlar Anlaşmasının 6.2.b. maddesinde, "...taraflar, şirkette hissedar oldukları süre boyunca doğrudan veya bağlı şirketleri aracılığı ile dolaylı olarak Bölge dahilinde şirket haricinde herhangi bir kişi ve/veya tüzel kişi aracılığı ile faaliyet ile ve/veya yeni faaliyetler ile iştigal etmeyecektir." hükmü bulunmaktadır.

Genel olarak, devralma işlemine ilişkin rekabet etmeme yükümlülüklerinin bir yan sınırlama olarak kabul edilmesi ve işlemle birlikte izin verilebilir olarak değerlendirilmesi için söz konusu yasağın yoğunlaşmanın uygulanmasıyla doğrudan ilgili ve gerekli olması ve devralmadan beklenen faydanın elde edilebilmesi için ilgili taraflar, coğrafi kapsam, süre ve konu bakımından uygun olması gerekmektedir. Söz konusu

200 Hissedarlık Anlaşmasında yer alan rekabet yasağı bu kapsamda değerlendirildiğinde bahsi geçen hükümden;

1. Rekabet etmeme yükümlülüğünün Çimko'nun ve Bardetti'nin hissedarlarının işleri ile sınırlandığı,
2. Bu yükümlülüklerin coğrafi kapsamının anılan devralma işlemine konu üretim merkezlerinin satış alanları ile sınırlandığı,
3. Yükümlülüğün geçerlilik süresinin ise Hissedarlık Anlaşmasının yürürlük süresi ile sınırlandığı

görülmektedir. Bu bakımdan, Hissedarlık Anlaşmasında yer alan rekabet etmeme yükümlülüğünün, yasağın muhatabı, kapsam ve süre açısından gerekli olandan daha fazla bir kısıtlama içermemesi sebebiyle devralma işlemiyle birlikte izin verilebilir bir yan sınırlama olarak kabul edilebileceği anlaşılmaktadır.

210

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

1. Bildirim konusu işlemin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna, ancak işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarlarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına,
2. Hissedarlar Anlaşması'nda yer alan rekabet yasağının yan sınırlama sayılarak bildirim konusu işleme izin verilmesine

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.