

**Rekabet Kurumu Başkanlığından,**

**REKABET KURULU KARARI**

**Dosya Sayısı** : 2011-2-273 (Devralma)  
**Karar Sayısı** : 11-41/881-276  
**Karar Tarihi** : 06.07.2011

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

**Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI  
**Üyeler** : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

10 **B. RAPORTÖRLER:** Hakan Suat ÖLMEZ, Yalçın YALÇIN, Gözde KARABEL

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN**

: - Eczacıbaşı Holding A.Ş.  
Temsilcisi: Av. Dr. İ.Yılmaz ASLAN  
Gazi Umur Paşa Sok. Bimar Plaza 38/8  
Balmumcu, Beşiktaş/İstanbul

**D. TARAFLAR**

: - Şükrü BOZLUOLÇAY  
19 Mayıs mah. Dr. Şevket Bey sok. No: 5 Şişli/İstanbul

20 - Uğur BOZLUOLÇAY  
19 Mayıs mah. Dr. Şevket Bey sok. No: 5 Şişli/İstanbul

- Melda BOZLUOLÇAY  
19 Mayıs mah. Dr. Şevket Bey sok. No: 5 Şişli/İstanbul

- Aslı BOZLUOLÇAY  
19 Mayıs mah. Dr. Şevket Bey sok. No: 5 Şişli/İstanbul

- Murat BOZLUOLÇAY  
19 Mayıs mah. Dr. Şevket Bey sok. No: 5 Şişli/İstanbul

30 - Bozlu Holding A.Ş.  
19 Mayıs mah. Dr. Şevket Bey sok. No: 5 Şişli/İstanbul

- Eczacıbaşı Monrol Nükleer Ürünler San. ve Tic. A.Ş.  
Tübitak MAM Teknoparkı 41470 Gebze/Kocaeli

- Yapı-İş Emlak ve İnşaat A.Ş.  
Büyükdere cad. Ali Kaya sok. No: 7 Levent, Beşiktaş/İstanbul

- Eczacıbaşı Holding A.Ş.  
Kanyon Ofis Büyükdere cad. No:185, 34394 Levent/İstanbul

40 **E. DOSYA KONUSU:** Moleküler Görüntüleme Tic. ve San. A.Ş.'nin hisselerinin, 2 hisse hariç olmak üzere, tamamının Eczacıbaşı Monrol Nükleer Ürünler San. ve Tic. A.Ş., Yapı-İş Emlak ve İnşaat A.Ş. ve Eczacıbaşı Holding A.Ş. tarafından devralınarak Moleküler Görüntüleme Tic. ve San. A.Ş.'nin ortak girişime dönüştürülmesi işlemine izin verilmesi talebi.

**F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 06.06.2011 tarih ve 4232 sayı ile giren ve eksiklikleri en son 24.06.2011 tarih ve 4679 sayılı belge ile tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen

01.07.2011 tarih ve 2011-2-273/Öİ-11-196.HSÖ sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu, 04.07.2011 tarih ve REK.0.06.00.00-120/80 sayılı Başkanlık Önergesi ile 11-41 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

**G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle;

(a) 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu,

(b) Söz konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve böylece etkilenen pazar(lar)da rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran bir nitelik taşımadığı, dolayısıyla işleme izin verilmesinde sakınca olmadığı ifade edilmiştir.

## **H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

### **H.1. İşlemin Konusu**

60 Söz konusu işlem neticesinde, Moleküler A.Ş.'nin mevcut ortakları Şükrü BOZLUOLÇAY, Uğur BOZLUOLÇAY, Melda BOZLUOLÇAY, Murat BOZLUOLÇAY, Aslı BOZLUOLÇAY ve Bozlu Holding A.Ş.'nin bu teşebbüste sahip oldukları hisselerinin, iki hisse hariç olmak üzere, tamamının Eczacıbaşı Monrol, Yapı-İş ve Eczacıbaşı Holding A.Ş. tarafından devralınması, diğer iki hissenin ise Şükrü BOZLUOLÇAY ve Bozlu Holding A.Ş. üzerinde kalması, böylece Moleküler A.Ş.'nin ortak girişime dönüştürülmesi planlanmıştır.

Bahse konu işleme, --ticari sır içerdiği için bu kısım çıkarılmıştır--.

### **H.2. Taraflar**

#### **H.2.1. Devralan Taraflar**

##### ***Eczacıbaşı Monrol***

İşlemin devralan taraflarından birisini oluşturan Eczacıbaşı Monrol nükleer tıp sektöründe 1995 yılından bu yana faaliyet göstermektedir. --Ticari sır içerdiği için bu kısım çıkarılmıştır--.

##### ***Yapı-İş***

Bülent ECZACIBAŞI ile Faruk ECZACIBAŞI'NIN ortak kontrolünde bulunan ve Oya ECZACIBAŞI, Füsün ECZACIBAŞI, Emre ECZACIBAŞI'nın hissedarı bulunduğu Yapı-İş gayrimenkul alım satımı, müteahhitlik alanlarında faaliyette bulunmakta ve sahip olduğu gayrimenkulleri kiraya vererek kira geliri elde etmektedir.

##### ***Eczacıbaşı Holding***

80 Eczacıbaşı Holding faaliyetlerini yapı ürünleri, sağlık, tüketim ürünleri ve diğer olmak üzere dört grup altında yürütmektedir. Ana faaliyet konuları ise sermaye şirketlerine iştirak etmek, finansman, yatırım ve organizasyon faaliyetleridir.

--Ticari sır içerdiği için bu kısım çıkarılmıştır--.

#### **H.2.2. Devreden Taraflar**

Bildirim konusu işleme, Moleküler A.Ş.'de hisseleri bulunan Şükrü BOZLUOLÇAY, Uğur BOZLUOLÇAY, Melda BOZLUOLÇAY, Murat BOZLUOLÇAY ve Aslı BOZLUOLÇAY isimli gerçek kişilerin ve Bozlu Holding A.Ş. isimli tüzel kişinin sahip oldukları bu hisselerin, iki hisse hariç olmak üzere, tamamını Eczacıbaşı grup şirketlerine devretmesi öngörülmüştür. --Ticari sır içerdiği için bu kısım çıkarılmıştır--.

90

### H.2.3. Devredilen Taraf: Moleküler A.Ş.

Moleküler A.Ş. 2002 yılında nükleer tıp alanında Ar-Ge çalışmaları yapmak, uygulamaya yönelik çalışmalarla yeni gereksinimleri saptayarak yeni cihazlar, kimyasallar, radyofarmasötikler ve radyasyondan korunma cihazları tasarlamak amacıyla kurulmuş ve 1 Haziran 2008 tarihinde hâlihazırdaki binasında Ar-Ge faaliyetlerine başlamıştır. Şirketin üretim ve satış miktarı az sayıda olmakla birlikte şirket ağırlıklı olarak Ar-Ge faaliyetleri yürütmektedir. --Ticari sır içerdiği için bu kısım çıkarılmıştır--.

100

Moleküler A.Ş.'nin işlem öncesi ve işlem sonrası hissedarlık yapısı Tablo 1'deki gibidir:

**Tablo 1:** Moleküler A.Ş.'nin İşlem Öncesi ve Sonrası Ortaklık Yapısı

| <i>Hissedar</i>                                     | <i>İşlem Öncesi Durum</i> |                        | <i>İşlem Sonrası Durum</i> |                        |
|---|---------------------------|------------------------|----------------------------|------------------------|
|   | <i>Hisse Adedi</i>        | <i>Hisse Oranı (%)</i> | <i>Hisse Adedi</i>         | <i>Hisse Oranı (%)</i> |
| Şükrü BOZLUOLÇAY                                    |                           |                        |                            |                        |
| Uğur BOZLUOLÇAY                                     |                           |                        |                            |                        |
| Melda BOZLUOLÇAY                                    |                           |                        |                            |                        |
| Murat BOZLUOLÇAY                                    |                           |                        |                            |                        |
| Aslı BOZLUOLÇAY                                     |                           |                        |                            |                        |
| Bozlu Holding A.Ş.                                  |                           |                        |                            |                        |
| Eczacıbaşı Monrol Nükleer Ürünler San. ve Tic. A.Ş. |                           |                        |                            |                        |
| Eczacıbaşı Holding A.Ş.                             |                           |                        |                            |                        |
| Yapı-İş Emlak ve İnşaat A.Ş.                        |                           |                        |                            |                        |
| <b>Toplam</b>                                       |                           |                        |                            |                        |

### H.3. İlgili Pazar

#### H.3.1. İlgili Ürün Pazarı

Dosya mevcudu bilgilerden devre konu tarafın ana faaliyet konusunu, nükleer tıp alanında kullanılan birtakım cihazlara ve bu cihazların bileşenlerine ilişkin olarak Ar-Ge çalışmalarının oluşturduğu düşünülmüştür. Söz konusu teşebbüsün bu çalışmalara ek olarak kısıtlı miktarda da olsa üretim faaliyeti bulunmaktadır.

110

Devre konu teşebbüsün ürünlerini temel olarak kimyasal<sup>1</sup> ve mekatronik<sup>2</sup> ürünler başlıkları altında toplamak mümkündür. Öte yandan bildirim konusu işlemde tarafların faaliyetleri açısından yatay anlamda herhangi bir örtüşmenin bulunmadığı düşünüldüğünden söz konusu ürünlere ilişkin olarak detaylı bir analizin yapılmasına ihtiyaç duyulmamıştır. Ayrıca devre konu teşebbüsün ana faaliyet konusunu Ar-Ge çalışmalarının oluşturması, satışlarının sınırlı düzeyde<sup>3</sup> gerçekleşmesi dikkate alındığında ve alternatif farklı ilgili ürün pazarı tanımlamalarının yapılacak değerlendirmelere herhangi bir etkisinin bulunmayacağı değerlendirildiğinde, mevcut dosya bakımından ilgili ürün pazar(lar)ı belirlenmesine gerek duyulmamıştır.

<sup>1</sup> Bu ürünler L,L-EC (Ethylenedicysteine), L,L-ECD (L,L-Ethyl cysteinat dimer), MAG3 (S-Benzoyl Mercaptoacetyl-glycylglycylglycine), Cu-MIBI (2-Methoxyisobutylisonitrile), β-D-Mannopyranose 1,3,4,6-tetra-O-acetate 2-O-trifluoromethanesulfonate (Mannose Triflate) organik moleküllerinden oluşmaktadır.

<sup>2</sup> Bu ürünler radyasyon ölçüm sistemleri (radyonüklid doz kalibratörü, tiroid uptake sistemi, kuyu tipi gama sayacı), radyofarmasi sistemleri (hotpot radyofarmasötik kaynatma cihazı, radyofarmasötik çalışma kabini), radyasyondan korunma sistemlerinden (enjektör zırhları, şişe zırhları, radyoaktif atık kutusu, kurşun tuğlalar, göğüs zırhı) oluşmaktadır.

<sup>3</sup> Teşebbüsün toplam net satış geliri 2009 yılında ..... TL, 2010 yılında ise ..... TL düzeyinde gerçekleşmiştir.

Taraflar arasındaki ilişki yatay ve dikey anlamda ele alındığında ise, yatay anlamda herhangi bir örtüşmenin bulunmadığı, ancak dikey anlamda “kimyasal ürünler” ve “mekatronik ürünler”in etkilenen pazarları oluşturduğu düşüncesi hasil olmuştur. Dolayısıyla raporun ilerleyen bölümlerinde yapılacak değerlendirmelerin de bu başlıklar altında toplanmasının uygun olacağı kanaatine varılmıştır.

### H.3.2. İlgili Coğrafi Pazar

Devralma işlemi açısından, ilgili ürün pazarında, ülkenin herhangi bir bölgesindeki rekabet koşullarının diğer bölgelerden farklılık göstermemesi, rekabet koşullarının ülkenin tamamında homojen bir yapı sergilemesi nedeniyle dosya kapsamında ilgili coğrafi pazar “Türkiye” olarak belirlenmiştir.

### H.4. Değerlendirme

#### H.4.1. 2010/4 Sayılı Tebliğ’in 5. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

Söz konusu işlem sonucunda Moleküler A.Ş. hisselerinin, iki hisse hariç olmak üzere, tamamının işlem öncesi bu teşebbüs üzerinde herhangi bir kontrolü bulunmayan Eczacıbaşı Monrol, Yapı-İş ve Eczacıbaşı Holding’e devredilmesi ve Moleküler A.Ş.’nin ortak girişime dönüştürülmesi planlanmaktadır.

#### - Ortak Kontrol:

Taraflarca bildirim konusu işlem sonucunda ortak girişime dönüştürülmesi planlanan Moleküler A.Ş.’nin yönetim işleyişine ilişkin koşulları belirlemek için imzalanmış bulunan 25.05.2011 tarihli “Ortaklık Anlaşması” uyarınca Moleküler A.Ş.’nin ödenmiş sermayesi olan ..... TL her biri ... TL nominal değerinde ..... adet A Grubu Hisse ve ..... adet B Grubu Hisse olmak üzere iki gruba ayrılmıştır. A Grubu hisselerin sahibi Eczacıbaşı Monrol, Eczacıbaşı Holding A.Ş. ve Yapı-İş, B Grubu hisselerin sahibi ise Eczacıbaşı Monrol, Şükrü BOZLUOLÇAY ve Bozlu Holding A.Ş.’dir.

Ortaklık Anlaşması’nın “Genel Kurul Toplantıları” başlıklı 6.1. maddesinin (d) bendi uyarınca genel kurul toplantılarında, Moleküler A.Ş.’nin sermayesinin %100’ünü temsil eden hissedarların şahsen hazır bulunması veya vekille temsil edilmesiyle toplantı nisabının oluşmuş sayılacağı ve kararların, Moleküler A.Ş. sermayesinin %100’ünü temsil hissedarların olumlu oyuyla alınacağı ifade edilmiştir. Aynı anlaşmanın “Yönetim Kurulu” kenar başlıklı 6.2. maddesinin (a) bendinde teşebbüsün 4 (dört) üyeden oluşan bir Yönetim Kurulu tarafından yönetileceği, üyelerinin 2 (iki)’sinin A Grubu Hissedarların gösterdiği adayların arasından, diğer 2 (iki)’sinin ise B Grubu Hissedarların gösterdiği adaylar arasından seçileceği belirtilmektedir. 6.2. maddenin (e) bendi uyarınca Yönetim Kurulu’nun tüm üyelerin katılımı ile toplanabileceği, kararlarının<sup>4</sup> ise en az 3 (üç) üyenin olumlu oyuyla alınabileceği ifade edilmiştir.

Yukarıda yer verilen açıklamalar ışığında hem A Grubu hem de B Grubu Hissedarların ayrı ayrı veto haklarına sahip olacağı ve Moleküler A.Ş. üzerinde ortak bir kontrol tesis edileceği düşünülmüştür.

#### - Tam İşlevsellik:

Ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesindeki en önemli ölçüt, ortak girişimin ana kurucularına “devam eden bir şekilde bir bağımlılığı”nın olup olmadığıdır. Bağımsız bir iktisadi varlık olması bakımından bir ortak girişimde aranan tam işlevsellik, ortak girişimlerin bağımsız bir teşebbüsün tüm işlevlerini uzun süreli olarak gerçekleştirmesi anlamına gelmektedir. Böyle bir ortak girişimin günlük

<sup>4</sup> Ortaklık Anlaşması’nın 6.2. maddesinin (f) bendi uyarınca Yönetim Kurulu’nun alacağı kararlar arasında Moleküler A.Ş. bütçesinin onaylanması, üst düzey yönetimin atanması, önemli yatırım kararlarının alınması gibi teşebbüs açısından stratejik önem taşıyan kararlar sayılmıştır.

faaliyetlerini yürütmek üzere tahsis edilmiş bir yönetime; ortak girişim anlaşmasında sunulan faaliyet alanlarında sürekli olarak yönetilmek için mali kaynak, personel ve varlıkları içeren yeterli kaynaklara erişim olanağına sahip olması gerekmektedir.

170 Moleküler A.Ş. nükleer tıp alanında Ar-Ge çalışmaları yapmak, uygulamaya yönelik çalışmalarla yeni gereksinimleri saptayarak yeni cihazlar, kimyasallar, radyofarmasötikler ve radyasyondan korunma cihazları tasarlamak amacıyla kurulmuş bulunmaktadır. Dosya mevcudu bilgilerden anlaşıldığı üzere teşebbüsün mevcut satışları çok az sayıda elektronik cihaz ve radyasyon korunma ekipmanlarından oluşmakta olup devam eden 5 Ar-Ge projesi bulunmaktadır. --Ticari sır içerdiği için bu kısım çıkarılmıştır--. Taraflarca gönderilen ek bilgi yazısından Moleküler A.Ş.'nin bağımsız hareket edebilmek için yeterli kaynaklara sahip olduğu anlaşılmıştır.

Bu bilgiler doğrultusunda bildirim konusu işlemin, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim kurulması niteliğini taşıdığı ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin 1. fıkrası kapsamında bir devralma işlemi olduğu sonucuna varılmıştır.

#### H.4.2. 2010/4 Sayılı Tebliğ'in 7. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

180 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5/3. maddesinde yer alan *“Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir. Bu tür işlemlerde, işlem taraflarının her biri devralan olarak kabul edilir.”* ifadeleri uyarınca ciro su esas alınacak olan teşebbüsler ortak girişimin tarafları olacaktır. Dosya mevcudu bilgilerden ortak girişimin taraflarından birisi olan Eczacıbaşı Holding<sup>5</sup>'in 2010 yılı Türkiye cirosunun ..... TL (.....) olduğu anlaşılmıştır. Ortak girişimin diğer tarafı Bozlu Grubu'nun Türkiye cirosu ise ..... TL (.....)'dir. İşlem taraflarının Türkiye ciroları toplamının yüz milyon TL'yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı otuz milyon TL'yi aşması sebebiyle 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7/1-a maddesi uyarınca bildirim konusu işlemin hukuki geçerlilik kazanabilmesi için Kurul iznine tabi olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

#### 190 H.4.3. 4054 Sayılı Kanun'un 7. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi uyarınca, bir ya da birden fazla teşebbüsün hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütününde yahut belli bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak birleşme ve devralma işlemleri hukuka aykırı bulunmuş ve yasaklanmıştır.

Devre konu Moleküler A.Ş.'nin faaliyet alanlarını temel olarak “kimyasal ürünler” ve “mekatronik ürünler” olmak üzere iki ana başlık altında toplamak mümkündür. Moleküler A.Ş. bu faaliyetlerinden 2010 yılında toplam ..... TL gelir elde etmiştir. Bu gelirin ..... TL'lik kısmı yurt içi pazara aittir.

200 Dosya mevcudu belgelerde, teşebbüsün hali hazırda kimyasal ürünler pazarında herhangi bir üretiminin bulunmadığı, bu alandaki Ar-Ge çalışmalarının devam ettiği ve ..... başlayacağını planlandığı ifade edilmiştir. Teşebbüsün diğer faaliyet alanı olan mekatronik ürünler açısından ise yapılan satış miktarının çok sınırlı düzeyde gerçekleştiği görülmüştür. Ortak girişim ile ana gruplar açısından yatay anlamda herhangi bir örtüşmenin bulunmaması, aralarındaki ilişkinin sadece dikey pazar yapısı bakımından anlamlı olması ve üst pazarda yer alan ortak girişimin

<sup>5</sup> Bildirim Formu'nda Eczacıbaşı grubunun 2010 yılı konsolide mali tablolarının henüz tamamlanmadığı ifade edilmiştir. Öte yandan sadece Eczacıbaşı Holding cirosu dikkate alınsa dahi işlemin Kurul iznine tabi olacağı anlaşılmıştır.

..... TL düzeyindeki Türkiye cirosu ile mekatronik ürünler pazarından %...<sup>6</sup> düzeyindeki bir pazar payına dahi ulaşamaması değerlendirildiğinde, bildirim konusu işlem neticesinde, etkilenen pazarlarda hakim durum yaratılmasının veya hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucuna yol açılmasının mümkün olmadığı kanısına varılmıştır.

#### **H.4.4. Rekabeti Sınırlayıcı Amaç ve Etkiye Sahip Olmama Unsurunun Değerlendirilmesi**

Bahse konu işlem neticesinde Eczacıbaşı Grubu ve Bozlu Grubu'nun kontrolünde bulunan bir ortak girişimin oluşturulması planlanmıştır. Söz konusu ortak girişim "kimyasal ürünler" ve "mekatronik ürünler" pazarlarında Ar-Ge çalışmaları yürütmektedir. Teşebbüs --ticari sır içerdiği için bu kısım çıkarılmıştır-- mevcut durum bakımından sınırlı bir üretim miktarına sahiptir. Bildirim Formu'nda ifade edildiği üzere işlem taraflarının faaliyet alanları ile ortak girişimin faaliyetleri yatay anlamda örtüşmemektedir. Ortaklık Anlaşması'nın "Rekabet Yasağı" başlıklı 8.2. maddesinin (a) bendinde "--ticari sır içerdiği için bu kısım çıkarılmıştır--." hükmüne yer verilerek ortak girişimin tesisinden itibaren de taraflar ile ortak girişimin aynı alanlarda faaliyet göstermeyeceği öngörülmüştür. Dolayısıyla taraflar arasında veya taraflarla ortak girişim arasında rekabetçi davranışların koordinasyon olasılığından söz etmenin mümkün olmadığı kanısına varılmıştır.

#### **I. SONUÇ**

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 belirtilen 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.

<sup>6</sup> Söz konusu pazar payına tarafların tahminleri doğrultusunda yer verilmiştir.

