

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : D4/1/A.I.-00/9 (Devralma)
Karar Sayısı : 01-02/4-2
Karar Tarihi : 04.01.2001

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER:

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU,
Üyeler : Dr. Kemal EROL, Sadık KUTLU, İsmet CANTÜRK,
Nejdet KARACEHENNEM, Mustafa PARLAK, A.Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY,
Kubilay ATASAYAR, Murat GENCER.

B- RAPORTÖRLER: Ali ILICAK, Şebnem KULAKSIZOĞLU.

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: Delphi Automotive Systems (Holding) Inc. (DASHI) adına Av. Bahar Selma DEMİREL (Fadlullah Cerrahoğlu Avukat Bürosu Güllü sok. No:1 3. Levent 80630 İstanbul).

D- TARAFLAR: - Delphi Automotive Systems (Holding) Inc. (DASHI)
Corporation Trust Centre 1209 Orange Street Wilmington, New Castle, Delaware U.S.A.

- Lucas Industries Limited (Lucas)
46 Park Street London W1Y 4DJ

E- DOSYA KONUSU: Delphi Automotive Systems (Holding) Inc.'nin (DASHI) Lucas Servis Ticaret A.Ş.'ni (Servicso) devralmasına izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 14.11.2000 tarih, 4714 sayı ile intikal eden bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7 nci maddesi ile Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında 1997/1 sayılı Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca düzenlenen 14.12.2000 tarih ve D4/1/A.I.00/9 sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 2.1.2001 tarih, REK.08.00.00/1 sayılı Başkanlık Önergesi ile 01.02 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:

Bildirime konu olan Delphi Automotive Systems (Holding) Inc.'in Lucas Servis Ticaret A.Ş.'nin hisselerini devralması işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında ve anılan Tebliğ'in 4 üncü maddesinde belirtilen eşikleri aşması nedeniyle izne tabi bir devralma işlemi olduğu; ancak ilgili ürün pazarında hakim durum yaratılması ya da

var olan hakim durumun güçlendirilmesi sonucunu doğuracak bir işlem olmadığı, devralma işleminin dayandığı Temel Sözleşmenin 6, 9.1 ve 9.2 inci maddeleri ile getirilen sınırlamaların da bu devralma işlemiyle birlikte izin verilebilir nitelikte yan sınırlamalar olduğu düşünülmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

1. İlgili Pazar

Ürün Pazarı: Söz konusu devralma işlemi açısından ilgili ürün pazarı dizel yakıt enjeksiyon ürünleri, bu ürünlerle ilgili satış sonrası hizmetleri, yedek parçalar, aksesuarlar olarak tanımlanmıştır.

Coğrafi pazar: Tanımlanan pazardaki hizmetlerin tüm Türkiye çapında veriliyor olması dolayısıyla ilgili coğrafi pazar Türkiye Cumhuriyeti sınırları olarak kabul edilmiştir.

2. Yapılan Tespitler Ve Hukuki Değerlendirme:

Devralma işleminin Delphi Automotive Systems (Holding) Inc. (DASHI olarak anılacaktır), Lucas Industries Ltd. (Lucas olarak anılacaktır), Nirun Şahingiray, Lucas Dizel Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Dizelco olarak anılacaktır), Lucas Servis Ticaret A.Ş. (Servisco olarak anılacaktır) ve garantör sıfatıyla Lucas Varsity Ltd. arasında imzalanan "Temel Sözleşme"de tespit edilen şartlar çerçevesinde kesinlik kazanacağı bildirilmektedir. Bu sözleşmeye göre hisse devri aşağıdaki şartlara bağlı olarak gerçekleşecektir:

1. Lucas'ın Servisco'dan, Servisco'nun dizel dışı işlerini devralması yolu ile gerçekleştirilecek olan Servisco'nun yeniden yapılandırılması,
2. Dizelco'nun işinin ve gayrimenkuller hariç olmak üzere malvarlığının Servisco'ya devri,
3. Servisco tarafından, bir sermaye arttırımı çerçevesinde Servisco'nun ihraç edilecek yeni hisselerinin DASHI'ye tahsis edilmesi ve Servisco'nun hissedarlarının Servisco'nun şirket ana sözleşmesine veya TTK'ya göre yeni hisselerle ilgili rüçhan haklarından feragat etmeleri ve
4. Dizelco ile Servisco arasında Dizelco'nun Servisco için dizel yakıt enjeksiyonları ürünlerini 18 ay veya daha önce Servisco kendi imalat tesisini kurduğu takdirde bu tarihe kadar, imal ve/veya monte etmesini öngören bir imalat sözleşmesi imzalanması.

Dizel motor parçaları, dizel yağ pompaları ve parçaları, subaplar, enjektörler, enjektör gövdeleri, otomotiv yan sanayi yedek parçaları üretimiyle toptan ve perakende satışı işleri ile iştigal eden Dizelco'nun başlangıçtaki ortaklık yapısı şu şekildedir: Lucas Industries Ltd.:%78,927, Nirun Şahingiray:%19,336, Diğer:%1.74.

Şirket 1999 yılında TL.'lık ciro gerçekleştirmiştir. Dizelco'nun ilgili ürün pazarındaki payı bildirim formunda verilen bilgiye göre %..... oranındadır. Bu pazarda Robert Bosch Mot. Araç. Yan. San. Ve Tic. A.Ş.'nin tahmini pazar payı %.... olarak verilmiştir.

Kara, deniz, hava nakliye araçları ile sanayi inşaat ve ziraat makine ve araçlarına ait yedek parça ve bunların ayar ve bakımı için gerekli tezgah, alet ve

edevatin ithali ve ihracı, servis hizmetlerinin görülmesi ve toptan pazarlanması hizmetlerini vermekte olan Servisco'nun ortaklık yapısı da şu şekildedir: Lucas Industries Ltd.'in hissesi ile Geoff R. Wyatt, Andrew Timothy Ward, Mike F. Bell, H. Melih Fereli'nin¹ birer hisselerinin toplamı: %51, Nirun Şahingiray: %49.

1999 yılında şirketin net satışlar kalemi TL. olarak gerçekleşmiştir. Servisco'nun kendi işleri ile ilgili pazar payı %... olarak bildirilmiştir. Bu pazarda Robert Bosch Mot. Araç. Yan. San. Ve Tic. A.Ş.'nin payının ise %... civarında olduğu belirtilmiştir.

Dizelco ve Servisco dışındaki bağlı şirketlerin ilgili ürün pazarında faal olmadıkları bildirilmektedir.

Bildirilen işlem sonucunda önce Servisco'nun dizel dışı işleri devir öncesi ana şirket olan Lucas tarafından satın alınacak, ikinci aşamada Dizelco'nun işi ve gayrimenkuller hariç malvarlığı Servisco'ya devredilecek, üçüncü aşamada ise Servisco'nun sermayesi arttırılarak yeni çıkarılacak hisselerinin ve halihazırda Lucas'ın elinde olan hisselerin DASHI'ye devredilmesi sonucunda kontrol el değiştirecektir.

Hisse devri ve sermaye artışı öncesi hissedarlık yapısı ile hisse devri ve sermaye artışı sonrasındaki hissedarlık yapısı aşağıdaki gibidir.

HİSSE DEVRİ VE SERMAYE ARTIŞI ÖNCESİ HİSSEDARLIK YAPISI:

Hissedarın adı	Hisse adedi	Hisse tutarı(TL)
Lucas Ind. Ltd.	389.126	3.891.260.000
Nirun Şahingiray	373.870	3.738.700.000
Geoff R. Wyatt	1	10.000
Andrew Timothy Ward	1	10.000
Mike F. Bell	1	10.000
H.Melih Fereli	1	10.000
Toplam	763.000	7.630.000.000

HİSSE DEVRİ VE SERMAYE ARTIŞI SONRASI HİSSEDARLIK YAPISI

Hissedarın adı	Hisse adedi	Hisse tutarı(TL)
Delphi Automotive Systems Inc.	1.546.344	15.463.440.000
Nirun Şahingiray	373.870	3.738.700.000
Delphi Int. Services Inc.	1	10.000
Delphi Corporation	1	10.000
Delphi Automotive Systems Global Inc.	1	10.000
Toplam	1.920.217	19.202.170.000

Sermaye artırımına sadece DASHI katılmış ve temel sözleşmenin 2-4 ncü maddesinde belirtildiği gibi 1.157.217 hisseye sahip olmuştur. Bu hisseler arttırılmış sermayenin (1.920.217) %60.26'sını oluşturmaktadır. Yeni hisse ihracı sonrasında devir öncesindeki ortakların rüçhan haklarını kullanmamaları ve Lucas Ind. (389.126 hisse) ile Andrew Timothy Ward'un hisselerinin (1 hisse) de devri sonucunda

¹ Adı geçen şahıslar Lucas grubunda yönetici olarak çalıştıkları için hisseleri Lucas ile birlikte sayılmıştır.

DASHI nihai olarak, Servisco'nun 1,920,217 pay hissesinin 1,546,344 payını elde ederek %80.5'lik bir orana sahip olmuştur.

Hisse devri öncesinde birer paya sahip olan Geoff R. Wyatt, Mike F. Bell ve H. Melih Fereli ise tablodan da görülebileceği gibi hisselerini sırasıyla Delphi International Services, Delphi Corporation ve Delphi Automotive Systems Global (Holding) Inc.'ye devretmişlerdir.

1997/1 sayılı Tebliğ'in 2 nci maddesinde "birleşme veya devralma sayılan haller" düzenlenmektedir. Söz konusu maddenin 1-b fıkrası "**Herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisini veren araçları devralması veya kontrol etmesi**" halinin birleşme ve devralma olarak kabul edilmesini öngörmektedir. Bildirime konu Temel Sözleşmede, Lucas Ind.Ltd.'nin hisselerinin DASHI'ye devredilmesine yer verilmektedir. Bu bağlamda söz konusu işlem anılan Tebliğ kapsamında bir devralma işlemidir.

İşlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında birleşme veya devralma sayılan hallerden olduğu tespit edildikten sonra, yine aynı Tebliğ'in 4 üncü maddesine göre izne tabi birleşme veya devralmalardan olup olmadığına bakılmıştır. Mezkur Tebliğ'in 4 üncü maddesine göre bir birleşme veya devralmanın izne tabi olabilmesi için teşebbüslerin ilgili ürün pazarında toplam pazar paylarının piyasanın %25'ini aşması veya toplam cirolarının 25 trilyon TL'nin üzerinde olması gerekmektedir.

Daha önce de açıklandığı üzere bu devralma işleminde iş ve malvarlığı açısından asıl devredilecek şirket Servisco değil Dizelco'dur. Devralan şirket olan DASHI ile O'nun bağlı olduğu Delphi grubunun ve Servisco ile Dizelco'yu bünyesinde bulunduran devreden şirket konumundaki Lucas ve TRW grubunun Dizelco dışında ilgili ürün pazarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu nedenle devralma işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ uyarınca izne tabi olup olmadığına belirlenmesi açısından tarafların ciroları ve pazar paylarının hesaplanmasında yalnızca Dizelco'nun verileri göz önünde bulundurulmuştur.

Dizelco'nun ilgili ürün pazarındaki payı %....., cirosu ise TL olarak bildirilmiştir. Bu haliyle devralma işlemi 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4 üncü maddesinin birinci fıkrasında yer alan %25 oranındaki pazar payı eşiğini aşmaktadır ve izne tabi bir devralmadır.

Servisco'nun işlem sonrasında faaliyet göstereceği dizel yakıt enjeksiyonları pazarında, devralan DASHI'nin ve bağlı olduğu Delphi grubunun faaliyette bulunmaması nedeniyle bu pazarda hakim durum oluşturulması ya da güçlendirilmesi söz konusu değildir.

Delphi grubu ülkemizde otomotiv sanayi ile ilgili olarak tel demetleri üretmektedir. Otomotiv yan sanayi olarak tanımlanabilecek bir pazarda pazar gücü elde etmek için otomobillerde kullanılan tel demetlerini üreten şirketlere dizel yakıt enjeksiyon sistemleri sağlayan firmalarla birlikte sahip olunmasına ihtiyaç duyulduğu, ancak bir otomobili üretmek için 20 bin parçaya gereksinim olduğu göz önüne alınırsa bu şekilde otomobil üreticilerine baskıda bulunmanın mümkün olmadığı düşünülmektedir. Pazarda güçlü olanın bildirimde bulunan Delphi gibi orjinal parça sağlayıcıları değil, otomobil üreticileri olduğu konuya ilişkin daha önce karara bağlanan dosyalardan bilinmektedir. Ayrıca dizel enjeksiyon sistemleri pazarında Robert Bosch Mot. Araç. Yan. San. ve Tic. A.Ş.'nin tahmini pazar payının %40 olması böyle bir ihtimalin önünü kesmektedir.

Devralma ile Getirilen Yan Sınırlamalar

Yukarıda anılan Temel Sözleşmenin 9.1 nci maddesinde Lucas ve Dizelco ile bunların bağlı şirketlerine ve 9.2 nci maddesinde Nirun Şahingiray'a (Dizelco ve Lucas ile Servisco'nun hisselerine bunlar üzerinde tasarrufta bulunabilecek şekilde sahip olduğu sürece) getirilen yükümlülükler yer almaktadır.

9.1 nci maddede Lucas ve Dizelco ile bunların bağlı şirketlerine getirilen yükümlülükler şunlardır:

a) Kapanış tarihinde başlayan ve 7 Ocak 2005 tarihinde sona eren süre zarfında, yatırım amacıyla, tanınmış bir menkul kıymetler borsasında veya başka bir menkul kıymetler piyasasında kote edilmiş, listelenmiş veya başka bir şekilde işlem gören herhangi bir şirketin hisse senetlerinin veya sair menkul değerlerinin yüzde beşten (%5) az bir kısmını elinde bulundurmamak dışında, kendi başına veya başka bir kişi ile birlikte veya başka bir kişi ile birlikte veya başka bir kişi adına, doğrudan ya da dolaylı olarak, Türkiye'de ya da halen Dizelco veya Servisco'nun iş yaptığı dünyanın herhangi başka bir yerinde, dizel motoru yakıt enjeksiyon sistemleri ve aksamı (elekterik makine kontrol üniteleri dışında) tasarımı, geliştirilmesi veya satışı ile ilgili herhangi bir işe (Rakip Faaliyet) girişmeyecek veya böyle bir işle ilgilenmeyecektir.

b) Kapanış tarihinden itibaren (2) yıllık bir süre zarfında, kendi başına veya başka bir kişi ile birlikte veya başka bir kişi adına, Servisco'da teknik veya yönetsel bir görevde istihdam edilmiş bir çalışanı talep etmeyecek veya şirketten ayırmak için bir çaba ve girişimde bulunmayacaktır.

c) Yasalar veya İmalat Sözleşmesi tahtında gerek görülmesi dışında, müşteri liste ve isimleri, satış hedefleri ve istatistikleri de dahil ancak bunlarla sınırlı olmamak kaydıyla , kapanış öncesinde veya işbu Sözleşmeyle veya herhangi bir işlem belgesi veya bu belgelerde öngörülen bir hususla ilişkili olarak vakıf oldukları ticari sırları, gizli veya mahrem operasyonları, yöntemleri veya işlemleri, Dizelco ve/veya Servisco tarafından gerçekleştirilen işlemlerle ilgili herhangi başka bir bilgiyi, herhangi bir kişiye açıklamayacak veya kendi yararlarına veya başka bir kişinin yararına kullanmayacaktır.

9.2 nci maddede Nirun Şahingiray'a getirilen yükümlülükler ise şunlardır:

a) Yatırım amacıyla, tanınmış bir menkul kıymetler borsasında veya başka bir menkul kıymetler piyasasında kote edilmiş, listelenmiş veya başka bir şekilde işlem gören herhangi bir şirketin hisse senetlerinin veya sair menkul değerlerinin yüzde beşten (%5) az bir kısmını elinde bulundurmamak dışında, kendi başına veya başka bir kişi ile birlikte veya başka bir kişi ile birlikte veya başka bir kişi adına, doğrudan ya da dolaylı olarak, Türkiye'de ya da halen Dizelco veya Servisco'nun iş yaptığı dünyanın herhangi başka bir yerinde, dizel motoru yakıt enjeksiyon sistemleri ve aksamı (elekterik makine kontrol üniteleri dışında) tasarımı, geliştirilmesi veya satışı ile ilgili herhangi bir işe (Rakip Faaliyet) girişmeyecek veya böyle bir işle ilgilenmeyecektir.

b) Kendi başına veya başka bir kişi ile birlikte veya başka bir Kişi adına, Servisco'da teknik veya yönetsel bir görevde istihdam edilmiş bir çalışını talep etmeyecek veya şirketten ayırmak için bir çaba ve girişimde bulunmayacaktır.

c) Yasalar tahtında gerek görülmesi dışında, müşteri liste ve isimleri, satış hedefleri ve istatistikleri de dahil ancak bunlarla sınırlı olmamak kaydıyla , kapanış öncesinde veya işbu Sözleşmeyle veya herhangi bir işlem belgesi veya bu belgelerde öngörülen bir hususla ilişkili olarak vakıf oldukları ticari sırları, gizli veya mahrem operasyonları, yöntemleri veya işlemleri, Dizelco ve/veya Servisco tarafından gerçekleştirilen işlerle ilgili herhangi başka bir bilgiyi, herhangi bir kişiye açıklamayacak veya kendi yararlarına veya başka bir kişinin yararına kullanmayacaktır.

Söz konusu kısıtlamaların sayılan teşebbüslere, DASHI'nin Dizelco ve Servisco tarafından icra edilen işin ve söz konusu işe ait firmaların o güne kadar kazandığı saygınlık(goodwill) ile know-how'ın tüm yararını elde etmesini garanti etmek amacıyla ve Servisco'nun hisselerini satın almak üzere yapılan sözleşmenin karşılığı olarak yüklendiği belirtilmektedir.

Yukarıda sayılan ve rekabet literatüründe "yan sınırlama" olarak adlandırılan bu yükümlülüklerin devralma işleminin gerçekleşmesi için gerekli, makul ve kabul edilebilir nitelikte yan sınırlamalar olduğu değerlendirilmiştir. Devralma işleminin gerçekleşmesinden itibaren beş yıl süreyle uygulanacak olan rekabet etmeme, çalışanları şirketten ayırmama ve ticari bilgileri ifşa etmeme gibi yükümlülükler için bu sürenin, devralma işlemi firmaların o güne kadar kazandığı saygınlık (goodwill) ve know-how'ın da devredilmesini içerdiği için, Kurulumuzun daha önceki kararları ile uyumlu olduğu gözlenmiştir.

Diğer taraftan devralma işlemini düzenleyen Temel Sözleşmenin 9.2 nci maddesi ile Nirun Şahingiray'a getirilen sınırlamanın adı geçen şahsın da sermaye artırımında rüçhan hakkını kullanmamak suretiyle devreden taraflardan birisi olması sebebiyle makul ve kabul edilebilir bir yan sınırlama olduğu kabul edilmiştir.

J- SONUÇ:

Yukarıda yer verilen görüş ve değerlendirmelerin ışığı altında; bildirim konu olan Delphi Automotive Systems (Holding) Inc.'ın Lucas Servis Ticaret A.Ş.'nin hisselerini devralması işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında ve anılan Tebliğ'in 4 üncü maddesinde belirtilen eşikleri aşması nedeniyle izne tabi bir devralma işlemi olduğuna; ancak ilgili ürün pazarında hakim durum yaratılması ya da var olan hakim durumun güçlendirilmesi sonucunu doğuracak bir işlem olmadığına, devralma işleminin dayandığı Temel Sözleşmenin 9.1 ve 9.2 inci maddeleri ile getirilen sınırlamaların bu devralma işleminin gerçekleşmesi için gerekli, makul ve kabul edilebilir yan sınırlamalar olduğuna, diğer taraftan temel sözleşme ile birlikte Dizelco ile Servisco arasında imzalanan imalat sözleşmesinin ise DASHI'nin isteği doğrultusunda Lucas'ın faaliyetlerine bir sınırlama getirdiğine ancak bu sınırlamanın da rekabeti kısıtlayan bir sınırlama olmadığına

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.