

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-1-82 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-47/652-249
Karar Tarihi : 24.7.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Tuncay SONGÖR, M. Sıraç ASLAN, Mehmet Akif ERSİN,
Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE

B. RAPORTÖRLER: M. Selim ÜNAL, Seda Nurtaç FİRENGİZ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Dyno Nobel Investments Australia Pty. Ltd.
Temsilcileri: Av. Hakkı Can YILDIZ, Av. Zümrüt ESİN
Büyükdere Cd. Maya Akar Center No:100-102
K:19 34394 Esentepe İstanbul

20

D. TARAFLAR

- : - Incitec Pivot Ltd.
70 Southbank Boulevard, Southbank Victoria
3006, AVUSTRALYA
- Altay Endüstriyel Yatırımlar ve Ticaret A.Ş.
Kızılırmak Cd. No:2 06640 Bakanlıklar Ankara
- Altay Kollektif Şirketi Melih Murat Dural ve Ortağı
Kızılırmak Cd. No:2 06640 Bakanlıklar Ankara
- Ali Nihat Gökyiğit Yatırım Holding A.Ş.
Kızılırmak Cd. No:2 06640 Bakanlıklar Ankara
- 30 - Viem Ticari ve Sanayi Yatırımları Ltd. Şti.
Kültür Mah. TEKFEN Sit. Aydınlık Sk. A Blok No:7 34340
Beşiktaş İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Nitromak Makine Kimya-Nitro Nobel Kimya Sanayi A.Ş.'nin %50 oranındaki hissesinin Incitec Pivot Ltd.'nin kontrolünde bulunan Dyno Nobel Investments Australia Pty Ltd. tarafından devranılması işlemine izin verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 9.7.2008 tarih ve 4363 sayı 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 18.7.2008 tarih ve 2008-1-82/Öİ-08-MSÜ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 18.7.2008 tarih ve REK.0.05.00.00-120/115 sayılı Başkanlık önergesi ile 08-47 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Nitromak Makine Kimya-NitroNobel Kimya Sanayi A.Ş.'nin (Nitro-Mak) %50 oranındaki hissesinin Incitec Pivot Ltd.'nin kontrolünde bulunan Dyno Nobel Investments Australia Pty Ltd. (DNIA) tarafından

- 50 devralınması işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir devralma işlemi olduğu, bununla birlikte söz konusu devralmanın ilgili pazarda hakim durum yaratan veya güçlendiren bir nitelik arz etmediği ve işleme izin verilmesinde bir sakınca bulunmadığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Devralan: Incitec Pivot Limited (IPL)

- Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, bildirimde bulunan DNIA'nın Dyno Nobel Limited'in (Dyno Nobel) tamamına sahip olduğu bir iştiraki olduğu anlaşılmaktadır.
- 60 Ticari patlayıcılar sektöründe Kuzey Amerika, Avustralya ve dünya çapında faaliyet gösteren Dyno Nobel'in ise, nihai olarak Avustralya merkezli IPL tarafından kontrol edildiği görülmektedir. Bildirim formunda, IPL'in Dyno Nobel tarafından yürütülen faaliyetler dışında çeşitli suni gübrelerin üretimi ile iştigal ettiği ve ürünlerini esasen Avustralya'da sattığı ifade edilmektedir. Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, IPL'in, bildirim konusu işlemde %50 oranındaki hissesi devralınacak olan Nitro-Mak'ın Türkiye'de faaliyet gösterdiği ticari patlayıcılar pazarında faaliyet gösteren herhangi bir teşebbüsü kontrol etmediği anlaşılmaktadır.

H.1.2. Devredilen: Nitro-Mak

- 70 Nitro-Mak, ticari patlayıcı madde üretimi alanında faaliyet göstermektedir. Murgul ve Soma'da bulunan tesislerinde yemlemeye ve kapsüle duyarlı emülsiyon patlayıcı maddeler, ANFO ve elektriksiz kapsül üretimi gerçekleştiren Nitro-Mak, patlayıcı maddeleri ülkenin değişik bölgelerinde faaliyette bulunan patlayıcı madde depoları kanalıyla pazarlamaktadır. Teşebbüs; baraj, tünel, otoyol, taşocağı gibi madencilik ve inşaat sektöründeki patlatma operasyonlarında ihtiyaç duyulan patlayıcı madde ve ateşleme sistemleri tedarik etmenin yanı sıra, delme-patlatma tasarımı, şarj ve patlatma hizmetleri, sahalarda kamyonla deliklere şarj ve patlatma ile depolama alanlarında faaliyet göstermektedir. Nitro-Mak'ın halihazırdaki ortaklık ve yönetim kurulu yapıları aşağıda yer almaktadır:

80 Tablo 1- Nitro-Mak'ın Hissedarlık Yapısı

Ortak	Ortaklık Payı (%)
Altay A.Ş.	49,895
Altay Koll. Şti.	0,105
Viem	32,50
ANG	17,50
Toplam	100

Tablo 2- Nitro-Mak'ın Yönetim Kurulu Yapısı

Murat Gigin	Başkan
M. Murat Dural	Başkan Yrd.
M. Kaan Asena	Üye
Vahide Gigin	Üye
Nihat Sobacı	Üye
Ahmet Nuri Mirasgeldi	Üye

H.1.3. Devreden Taraflar

H.1.3.1 Altay Endüstriyel Yatırımlar ve Tic. A.Ş. (Altay A.Ş.) ve Altay Kollektif Şirketi Melih Murat Dural ve Ortağı (Altay Koll. Şti.)

Altay A.Ş., Altay Grup şirketleri bünyesinde yer almaktadır. Grubun ana şirketi olan Altay Koll. Şti. temsilcilik ve danışmanlık alanlarında faaliyet göstermektedir. Dosya

90 mevcudu bilgi ve belgelere göre Altay A.Ş., üretim veya ticaretle iştiğal etmemekte, diğler şirketlere portfolyo yatırımları yapmaktadır. Altay A.Ş. çeşitli sigorta acentelik hizmetleri alanında faaliyet gösteren Altay Sigorta Acenteliğı A.Ş. hisselerinin %90'ına, sivil havacılık alanında faaliyet gösteren Skyline Ulaşım ve Tic. A.Ş. hisselerinin ise %61,67'sine sahiptir. Altay A.Ş. ve Altay Koll. Şti., halihazırda Nitro-Mak'ta toplam %50 oranında pay sahibidir.

Bildirim formunda Altay Grup şirketlerinin Nitro-Mak'taki pay sahipliğı dışında patlayıcı alanında faaliyet göstermediğı ifade edilmektedir. Altay A.Ş. ve Altay Koll. Şti.'nin yönetim yapıları aşağıdaki tablolarda gösterilmektedir:

Tablo 3- Altay A.Ş.'nin Yönetim Kurulu Yapısı

M. Murad DURAL	Başkan
M. Kaan ASENA	Başkan Yrd.
Ali Rıza Uca	Üye

100 Tablo 4- Altay Koll. Şti'nin Ortaklar Kurulu Yapısı

M. Murad DURAL	Başkan
Demet Dural	Üye

H.1.3.2. Ali Nihat Gökyiğit Yatırım Holding A.Ş. (ANG)

110 Gökyiğit ailesinin kontrolünde bulunan ANG de diğler şirketlere portfolyo yatırımları yapmakta olup dosya mevcudunda yer alan bilgilerden teşebbüsün Nitro-Mak dışında patlayıcı sektöründe faaliyet gösteren herhangi bir şirkette hissedarlığının bulunmadığı anlaşılmaktadır. Halihazırda Nitro-Mak'ta %32,5 oranında hissesi bulunan şirketin, tarım ve rekreasyon aletlerinin üretim ve pazarlaması alanında faaliyet gösteren Agromak A.Ş.'de %35, mağazalar zinciri olan Tekzen A.Ş.'de %35, bal ve benzeri ürünlerin üretim ve pazarlaması ile iştiğal eden Temarı A.Ş.'de %26, lojistik şirketi olan Maxlines A.Ş.'de %16,4 ve hızlı yetişen ağaç plantasyonlarına yatırım yapan Endüstriyel Ağaç Tarımı Sanayi ve Ticaret A.Ş. 'de %20 oranlarında pay sahipliğı bulunmaktadır. ANG'nin hissedarlık yapısına aşağıdaki tabloda yer verilmektedir:

Tablo 5- ANG Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Ortaklık Payı (%)
Ali Nihat Gökyiğit	0,5
Burhan Cahit Gökyiğit	18,74
Turgut Gökyiğit	18,76
Murat Gigin	12,5
Vahide Gigin	12,5
Feride Demirbağ	12,5
Can Demirbağ	7,5
Tema Vakfı	5,0
ANG Vakfı	7,0
Esra Demirbağ	5,0
Toplam	100

H.1.3.3. Viem Ticari ve Sanayi Yatırımları Ltd. Şti. (Viem)

120 Murat Gigin tarafından kurulan ve yönetilen Viem, diğler şirketlere portfolyo yatırımları yapmakta olup, halihazırda Nitro-Mak'ta %32,50 oranında pay sahibidir. Söz konusu teşebbüs, tarım ve rekreasyon aletleri üretim ve pazarlaması yapan Agromak A.Ş.'nin %53,5'ine, reklam ajansı olarak faaliyet gösteren Viem İletişim A.Ş.'nin hisselerinin %60'ına ve ev, yapı marketler ve ev dekorasyon mağazalar zinciri olan Tekzen A.Ş. hisselerinin %56,29'una sahiptir. Bunun dışında Viem'in, Maxlines A.Ş.'de ise %28

oranda ortaklığı bulunmaktadır. Dosya kapsamından, Viem'in patlayıcı maddeler sektöründe Nitro-Mak haricinde herhangi bir faaliyeti bulunmadığı anlaşılmaktadır. Viem'in hissedarlık yapısına aşağıdaki tabloda yer verilmektedir:

Tablo 6- Viem Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Ortaklık Payı (%)
Murat Gigin	51
Vahide Gigin	49
Toplam	100

130 H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Nitro-Mak, esas itibarıyla ticari patlayıcılar alanında faaliyet göstermektedir. 29.3.2007 tarih ve 07-29/268-98 sayılı Kurul kararında ticari patlayıcılara ve ateşleme sistemlerine ilişkin olarak yer verilen ayrıntılı açıklamalar çerçevesinde, genel olarak ticari patlayıcıların alt ilgili ürün pazarlarına ayrılabilir olduğu anlaşılmakla beraber, Nitro-Mak'ın %50 oranındaki hissesini devralacak tarafın Türkiye'de ticari patlayıcılar sektöründe faaliyet göstermediği dikkate alındığında, işbu dosya özelinde ilgili ürün pazarının genel olarak "*ticari patlayıcılar pazarı*" olarak tanımlanmasının yeterli olduğu kanaatine varılmıştır.

140

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

İlgili coğrafi pazar, "*Türkiye Cumhuriyeti sınırları*" olarak tespit edilmiştir.

H.3. Değerlendirme

H.3.1. Yapılan İşlem

Dosya konusu işlem, Nitro-Mak'ın %50 oranındaki hissesinin IPL'in kontrolünde bulunan DNIA tarafından Nitro-Mak'ın halihazırdaki hissedarlarından devralınmasına ilişkindir. Taraflar arasında imzalanan 20.5.2008 tarihli "Hisse Alım Sözleşmesi" uyarınca gerçekleştirilecek işlemden önceki ve sonraki ortaklık yapısının aşağıdaki tabloda gösterildiği şekilde olacağı anlaşılmaktadır. Buna göre DNIA, Nitro-Mak hisselerinin %25'ini Altay Grubu'ndan, toplam %25'ini ise Viem ve ANG'den devralarak Nitro-Mak'ın %50 oranında hissedarı konumuna gelecektir.

150

Tablo 7- Nitro-Mak'ın Devir İşleminin Önceki ve Sonraki Hissedarlık Yapısı

DEVİRDEN ÖNCEKİ DURUM		DEVİRDEN SONRAKİ DURUM
Ortak	Ortaklık Payı (%)	Ortaklık Payı(%)
DNIA	-	50,00
Altay A.Ş.	49,895	25,00
Altay Koll. Şti.	0,105	-
Viem	32,50	16,25
ANG	17,50	8,75
Toplam	100	100

H.3.2. İşlemin 1997/1 Sayılı Tebliğin 2. Maddesi Bağlamında Değerlendirilmesi

160

Sümer Holding A.Ş.'nin Nitro-Mak'ta sahip olduğu ortaklık payının özelleştirilmesine ilişkin 24.1.2008 tarih, 08-08/85-25 sayılı Kurul kararında da ifade edildiği üzere, anılan özelleştirme işlemi sonrasında Nitro-Mak, halihazırda Altay Grubu, ANG ve Viem'in ortak kontrolüne tabidir.

170 Bildirim formunda, devir işleminin ardından Nitro-Mak'ın kontrolüne DNIA'nın da ortak olacağı ve dolayısıyla şirketin bundan böyle DNIA, Altay Grubu, ANG ve Viem'in ortak kontrolüne tabi olacağı ifade edilmektedir. Nitekim başvuru konusu devir işlemini düzenleyen "Hisse Alım Sözleşmesi"nin 6 nolu eki olan ve yine taraflar arasında imzalanan "Hissedarlar Sözleşmesi"nin 7. maddesi incelendiğinde, devir işleminin ardından Nitro-Mak'ın yönetim kurulunun 4 üyeden oluşacağı; 2 üyenin DNIA, 2 üyenin diğer hissedarlar tarafından atanacağı; yönetim kurulunun karar alabilmesi için DNIA'nın atadığı üyelere en az birinin ve diğer hissedarların atadığı üyelere en az birinin olumlu oyu gerekeceği anlaşılmaktadır. Bu açıklamalar çerçevesinde, işlem sonrasında Nitro-Mak'ın DNIA, Altay Grubu, ANG ve Viem'in ortak kontrolü altında bulunacağı görülmektedir. Netice itibarıyla, dosya konusu işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi kapsamında kontrol değişikliğine yol açan bir devralma olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

180 H.3.3. İşlemin 1997/1 Sayılı Tebliğ'in 4. Maddesi Kapsamında Değerlendirilmesi

Bildirim formunda, Nitro-Mak'ın ilgili pazardaki 2007 yılına ilişkin pazar payı %(...) olarak bildirilmiştir. Anılan pazar payı, Tebliğ'in 4. maddesindeki pazar payı eşliğini aştığından, devralma işleminin izne tabi olduğu görülmektedir.

H.3.4. İşlemin Kanun'un 7. Maddesi Bağlamında Değerlendirilmesi

Dosya mevcudundan, ticari patlayıcılar pazarında faaliyet gösteren teşebbüslerin 2007 yılı pazar paylarının aşağıdaki gibi olduğu anlaşılmaktadır:

190

Tablo 8- Ticari Patlayıcılar Pazarında Faaliyet Gösteren Teşebbüsler ve 2006 Yılı Payları

Teşebbüs	Pazar Payı (%)
Nitro-Mak	(...)
Orica Nitro	(...)
MKEK	(...)
Yavaşçalar A.Ş.	(...)
Premier Sentas	(...)
Diğer	(...)
Toplam	100

Dosya kapsamındaki bilgilere göre, Nitro-Mak'ın %50 oranındaki hissesini devralacak olan DNIA'nın kontrolünü elinde bulunduran IPL, halihazırda Türkiye ticari patlayıcılar sektöründe faaliyet göstermemektedir. Bu itibarla devir işleminin ardından, Nitro-Mak'ın pazar payında herhangi bir artış yaşanmayacaktır. Dolayısıyla söz konusu devir işleminin pazarda hakim durum yaratan veya hakim durumu güçlendiren bir nitelik arz etmediği sonucuna ulaşılmıştır.

200 H.3.5. Rekabet Yasaklarına İlişkin Değerlendirme

Taraflar arasında imzalanan Hissedarlar Sözleşmesi'nin 5.1. maddesinde, taraflara, ortak kontrolün devamı süresince ticari patlayıcılar pazarına ilişkin faaliyetler bakımından birbirleriyle veya Nitro-Mak ile rekabet etmeme yükümlülüğü getirilmektedir. Söz konusu rekabet etmeme yükümlülüğünün, süresi ve kapsamı yönünden makul bir sınırlama olduğu değerlendirilmiş ve yan sınırlama olarak kabul edilmiştir.

210 **I. SONUÇ**

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan 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 ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

220