

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2012-3-168 (Özelleştirme)
Karar Sayısı : 12-62/1612-589
Karar Tarihi : 06.12.2012

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Prof. Dr. Metin TOPRAK, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ,
İsmail Hakkı KARAKELLE, Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER: İsmail Atalay YOLCU, Nesrin SAĞLAM

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Sümer Holding A.Ş. Genel Müdürlüğü Özelleştirme Uygulamaları Daire Başkanlığı
Sümer Holding A.Ş. Genel Müdürlük 06402 Ulus/Ankara

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Sümer Holding A.Ş.'nin portföyünde yer alan Tagaş-Türk Arap Gübre San. A.Ş.'deki %20 oranında kamu hissesinin özelleştirilme yoluyla Toros Tarım San. ve Tic. A.Ş.'ye devredilmesi işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Sümer Holding A.Ş. Genel Müdürlüğü Özelleştirme Uygulamaları Daire Başkanlığı (Sümer Holding)'nin Kurum kayıtlarına 09.11.2012 tarih ve 9630 sayı ile intikal eden yazısında; Sümer Holding'in portföyünde yer alan kamuya ait %20 oranındaki Tagaş-Türk Arap Gübre San. A.Ş. hissesinin özelleştirilmesine ilişkin son teklif verme tarihi olan 01.11.2012 tarihini müteakip 06.11.2012 tarihinde nihai pazarlık görüşmelerinin sonuçlandığı; söz konusu görüşmeler neticesinde iki adet teklif sahibinin ortaya çıktığı ve en yüksek teklif sahibi Toros Tarım San. ve Tic. A.Ş. (Toros)'ye devrin gerçekleştirilmesi aşamasına gelindiği; bununla birlikte devre konu Tagaş'ın faal olmaması ve herhangi bir pazar payı bulunmayışı nedeniyle söz konusu işlem için ön bildirimde bulunulmadığı, fakat devir öncesinde işlemin izne tabi olup olmayacağı hususunda doğan tereddüdün giderilmesi için işlemin 1998/4 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumu'na Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ" (1998/4 sayılı Tebliğ) kapsamında değerlendirilmek üzere bildirimini yaptığı ifade edilmektedir.
- (3) Kurum kayıtlarına 09.11.2012 tarih ve 9630 sayı ile giren ve en son 26.11.2012 tarih ve 9955 sayı ile eksiklikleri tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun)'un 7. maddesi ile 1998/4 sayılı Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 29.11.2012 tarih ve 2012-3-168/ÖN sayılı Özelleştirme Nihai Bildirim Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (4) **F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; bildirime konu işlemin 1998/4 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olmadığı kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G.İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

G.1.1. Devredilen: Tagaş-Türk Arap Gübre San. Tic. A.Ş.(Tagaş)

- (5) %20 hissesi Sümer Holding'e ait olan Tagaş, Türk Ticaret Kanunu ve Yabancı Sermayeyi

Teşvik Kanunu kapsamında 1985 yılında kurulmuştur. Şirketin faaliyet konusu şirket ana sözleşmesinde “her türlü basit, karmaşık ve kombine kimyasal gübrelerin üretimi, arzı ve ticareti ve bu esas faaliyet konusu ile ilgili diğer işler” olarak tanımlanmıştır. Bununla birlikte kurulduğu günden bu yana herhangi bir faaliyeti ve bu nedenle atfedilebilir bir pazar payı bulunmayan şirketin malvarlığı ise Mersin Serbest Bölge Müdürlüğü yakınındaki (.....) m² arazi, 2000-2001 yıllarında, sahip olduğu arazilerin bir kısmının kamulaştırılmasından kaynaklanan (.....) Türk Lirası ve şirket esas sermayesinden kaynaklanan (.....) Türk Lirası’ndan ibaret olup, şirketin hissedarlık yapısına aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 1: Tağaş Hissedarlık Yapısı

Hisse Sahibi	Hisse Oranı (%)
Toros Terminal Servisleri ve Denizcilik A.Ş. ¹	~80
Sümer Holding	~20
Toros Tarım Sanayi ve Tic. A.Ş.	~0
Tefken Holding A.Ş.	~0
Tefken Turizm İşletmecilik A.Ş.	~0
TOPLAM	100,00

G.1.2. Teklif sahibi: Toros Tarım ve San. Tic. A.Ş. (Toros)

- (6) Toros hisselerinin tamamı Tefken Holding A.Ş. (Tekfen)’ye aittir. Tekfen, mühendislik, inşaat, tarımsal sanayi, bankacılık, finansal kiralama ve turizm konusunda faaliyet göstermekte olup, faaliyetleri arasında yer alan tarımsal sanayi grubundan elde edilen cirosu, 2011 yılında elde edilen toplam cironun %49,1’ini teşkil etmektedir. Toros, halihazırda %100 hissesine sahip olduğu Toros Terminal Servisleri ve Denizcilik A.Ş. aracılığıyla Tağaş’ın %80 hissesini de elinde bulundurmaktadır. Şirket ana sözleşmesinin “idare Meclisi” başlıklı 7. maddesinin (d) bendinde yer alan “şirket hissedarları şirket sermayesinin ellerinde bulundurdukları her %10 pay için bir üyeyi aday gösterme hakkına sahiptir” şeklindeki hüküm ile şirket genel kurulunun olağan toplantı ve karar alma nisabını düzenleyen 18. maddesinde yer alan “olağan genel kurul toplantıları sermayenin %75’inden az olmayan hissedarların bizzat veya vekaleten hazır bulunması halinde muteberdir ve kararlar hazır bulunanların basit çoğunluğu ile alınır” şeklindeki hükmün bir arada değerlendirilmesinden Toros’un Tağaş’ın kontrolünü elinde bulundurduğu anlaşılmaktadır. Nitekim sözleşmenin diğer hükümlerine bakıldığında da azınlık hissedarlar için herhangi bir imtiyaz ya da veto hakkı tanınmadığı görülmektedir.

G.2. İlgili Pazar

- (7) İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz (Kılavuz)’un 20. maddesinde ‘...inceleme konusu işlem, gerek ilgili ürün gerek ilgili coğrafi pazar açısından rekabetçi endişeler yaratmıyor ya da alternatif tüm tanımlar açısından rekabeti bozucu bir etki söz konusu oluyorsa pazar tanımı yapılmayabilir.’ denilerek, pazar tanımlanmayabileceği ifade edilmektedir. Devre konu olan Tağaş’ın herhangi bir ticari faaliyeti bulunmadığından, işlemin rekabeti olumsuz yönde etkilemesi söz konusu değildir; bu nedenle ayrıntılı bir pazar tanımına gerek görülmemiştir.

G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (8) Bildirim konusu işlem, sermayesinin tamamı Özelleştirme İdaresi Başkanlığına ait bulunan Sümer Holding A.Ş. portföyünde yer alan Tağaş’ın %20 oranındaki kamu hissesinin blok satış yöntemiyle özelleştirilmesidir.
- (9) 1998/2, 1998/6, 2000/2 ve 2006/2 sayılı Rekabet Kurulu Tebliğleriyle Değişik, 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ’in 2. maddesinde;

¹ Teşebbüsün hisselerinin tamamı Toros Gübre’ye aittir.

12-62/1612-589

“a) Bağımsız iki ya da daha fazla teşebbüsün birleşmesi,

b) 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 ya da kontrol etmesi...” ifadelerine yer verilerek “kontrol unsuru”na dikkat çekilmektedir.

Öte yandan özelleştirme işlemleri özelinde konuyu düzenleyen 1998/4 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinde de aynı yönde olmak üzere “...bir teşebbüsün ortaklık paylarının ya da diğer hak ve araçların tümünün veya bir kısmının teşebbüsün üzerindeki kontrolü değiştirecek ya da karar organlarını etkileyecek şekilde yahut mal veya hizmet üretimine yönelik birimlerin özelleştirme yoluyla her tür devri bu Tebliğ kapsamındadır.” hükmü yer almaktadır.

- (10) Yukarıda değinildiği üzere, Tağaş halihazırda Toros'un kontrolünde olup %20 oranındaki kamu hissesinin de Toros'a devredilmesi mevcut kontrol yapısında herhangi bir değişiklik meydana getirmediğinden, söz konusu işlemin yukarıda söz edilen tebliğler çerçevesinde devralma sayılan hallerden olmadığı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (11) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Sümer Holding A.Ş.'nin portföyünde yer alan kamuya ait %20 oranında Tağaş-Türk Arap Gübre San. A.Ş. hissesinin Toros Tarım San. ve Tic. A.Ş.'ye devredilmesi işleminin 1998/4 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri için Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ" kapsamında olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.