

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2002-1-131 (Birleşme)

Karar Sayısı : 03-03/19-4

Karar Tarihi : 9.1.2003

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU

Üyeler : Dr. Kemal EROL, Nejdet KARACEHENNEM, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Kubilay ATASAYAR, Mustafa PARLAK, Murat GENCER, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rifki ÜNAL

B- RAPORTÖRLER : H. Gökşin KEKEVİ, Hasan Hüseyin ÜNLÜ

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: - Hacı Ömer Sabancı Holding A.Ş.
Ankara Koordinatörlüğü
Gazi Mustafa Kemal Bulvarı No: 137
06570 Maltepe-Ankara

D- TARAFLAR: - OYSA Niğde Çimento Sanayii ve Ticaret A.Ş.
Hacı Sabancı Bulvarı 51270 Niğde
- OYSA İskenderun Çimento Sanayi ve Ticaret A.Ş.
İskenderun - Adana Karayolu Karayılan Beldesi
31201 İskenderun

E- DOSYA KONUSU: OYSA Niğde Çimento Sanayii ve Ticaret A.Ş.'nin OYSA İskenderun Çimento Sanayi ve Ticaret A.Ş.'yi devralması suretiyle iki şirketin birleşmesi işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 19.12.2002 tarih ve 5402 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 2.1.2003 tarih 2002-1-131/Öİ-03-HGK sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 6.1.2003 tarih, REK.0.05.00.00/143 sayılı Başkanlık önergesi ile 03-03 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; OYSA Niğde Çimento Sanayii ve Ticaret A.Ş.'nin, OYSA İskenderun Çimento Sanayi ve Ticaret A.Ş.'yi devralmasının, 1997/1 sayılı Tebliğ hükümleri uyarınca, 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi çerçevesinde yapılabilecek değerlendirmeler saklı kalmak kaydıyla, izne tabi bir işlem olmadığı ifade edilmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

Dosya mevcudu bilgilerden, OYSA İskenderun Çimento Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin tüzel kişiliğinin sona erdirileceği, devralan taraf OYSA Niğde Çimento Sanayii ve Ticaret A.Ş.'nin isminin "OYSA" olarak değiştirileceği ve bu şirketin, Sabancı Grubu ve Ordu Yardımlaşma Kurumu (OYAK)'nun ortak kontrolleri korunacak şekilde, daha büyük oranda halka açılacağı anlaşılmıştır.

H.1.1. OYSA Niğde Çimento Sanayii ve Ticaret A.Ş. (OYSA Niğde)

OYSA Niğde'nin %42,5 oranındaki hissesi, Sabancı Grubu bünyesinde yer alan Çimsa Çimento Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Çimsa)'ye, %42,5 oranındaki hissesi ise doğrudan veya dolaylı olarak OYAK'a aittir. Geriye kalan %15 oranındaki hisse ise halka açıktır. Dolayısıyla, Şirket genel kurulunda hiçbir gerçek veya tüzel kişinin tek başına karar alabilmesi mümkün değildir.

Şirket'in Yönetim Kurulu, üçü Sabancı Grubu, üçü OYAK tarafından seçilmek üzere toplam altı kişiden oluşmaktadır. Yönetim Kurulu, Şirket'in işleri gerektirdikçe ve her halde en az ayda bir defa toplanmaktadır. Toplantının yapılabilmesi için en az dört üyenin iştiraki gerekmekte, karar ise ekseriyetle alınmaktadır. Ancak "*Ana Sözleşme tadili; sermaye artırım ve azalması (çıkarılmış sermayenin artırılması dahil); kar tevzii; Şirket adına gayrimenkul alınması veya satılması veya üzerinde her türlü aynı hak ve tesisi ve fekki; tahvil ihracı; yıllık ve daha uzun süreli plan ve programların onaylanması; Genel Müdür, Genel Müdür Yardımcıları, Mali İşler Müdürü ve Mali İşler Müdür Yardımcısı'nın tayin ve azli; bankalar ve diğer kredi kurumlarından sağlanacak krediler ve her türlü işlem için teminat ve kredi verilmesi; personel ücret ve kadrolarının tespiti; bir takvim yılı içinde toplam gider ve yatırım bütçeleri toplamının % 5'ini aşan ek harcamalar; Şirket adına imza verilecek kişilerin tespiti ve yetki verilmesi*" şeklinde belirlenen stratejik mevzularda, asgari dört üye ile toplanma ve yine asgari dört üyenin mutabakatı ile karar alma düzenlemesi yapılmıştır. Bu düzenlemeyle Şirket'in yönetiminde ortak kontrolün sağlandığı anlaşılmaktadır.

H.1.2. OYSA İskenderun Çimento Sanayi ve Ticaret A.Ş. (OYSA İskenderun)

OYSA İskenderun'un, %50 oranındaki hissesi Çimsa'ya, %50 oranındaki hissesi ise doğrudan veya dolaylı olarak OYAK'a aittir. Dolayısıyla, Şirket genel kurulunda hiçbir gerçek veya tüzel kişinin tek başına karar alabilmesi mümkün değildir.

Şirket'in Yönetim Kurulu, üçü Sabancı Grubu, üçü OYAK tarafından seçilmek üzere toplam altı üyeden oluşmaktadır. Yönetim Kurulu Şirket'in işleri gerektirdikçe ve her halde en az ayda bir defa toplanmaktadır. Asgari dört üye ile toplanma ve yine asgari dört üyenin mutabakatı ile karar alma şeklinde yapılan düzenlemeyle Şirket'in yönetiminde ortak kontrolün sağlandığı anlaşılmaktadır.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinde, teŖebbüsler arası birleŖme ve devralma kabul edilen haller aŖaęıdaki Ŗekilde belirlenmiŖtir:

- a) Bağımsız iki veya daha fazla teŖebbüsün birleŖmesi,
- b) Herhangi bir teŖebbüsün ya da kiŖinin diğer bir teŖebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren arağları devralması veya kontrol etmesi,
- c) Amağlarını geręekleŖtirmek üzere iŖgücü ve malvarlığına sahip olacak Ŗekilde bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkan ve taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmayan ortak girişimler (joint-venture).

Bu çeręevede, OYSA Niğde'nin, OYSA İskenderun'u devralması iŖleminde, her iki Ŗirketin de Sabancı Grubu ve OYAK'ın ortak kontrolünde olduğu ve "kontrol" unsuru bakımından bir deęiŖiklięin geręekleŖmeyeceęi dikkate alınarak, söz konusu devralma iŖleminin anılan Tebliğ'in 2. maddesi kapsamı dıŖında kaldığı kanaatine varılmıŖtır.

I- SONUÇ

Yukarıda yer verilen değerlendirmelerin iŖıęında, OYSA Niğde Çimento Sanayii ve Ticaret A.Ŗ.'nin, OYSA İskenderun Çimento Sanayi ve Ticaret A.Ŗ.'yi devralması suretiyle iki Ŗirketin birleŖmesi iŖleminin, 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken BirleŖme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" hükümleri uyarınca, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4. maddesi çeręevesinde yapılabilecek değerlendirmeler saklı kalmak kaydıyla, anılan Tebliğ'in kapsamında olmadığına OY BİRLİğİ ile karar verilmiŖtir.