

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2002-1-2 (Devralma)

Karar Sayısı : 02-08/58-27

Karar Tarihi : 12.2.2002

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU

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

B- RAPORTÖRLER: Cengiz SOYSAL, Hakan Deniz KARAKOÇ

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: - Littlejohn Fund II, L.P.

Temsilcisi Av. Tolga KARATAŞ

Lamartine Cad. No:10 80090 Taksim-İstanbul

D- TARAFLAR: - Littlejohn Fund II, L.P.

115 East Putnam Avenue Greenwich Connecticut 06830 ABD

- Goodyear S.A.

8 rue Lionel Terray 92500 Rueil Malmasion FRANSA

E- DOSYA KONUSU: Littlejohn Fund II, L.P.'nin kontrolünde bulunan Eliokem Holding SAS vasıtasıyla Goodyear Chemicals Europe'un hisselerinin tamamını devralmasına izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 4.1.2002 tarih ve 82 sayılı; 18.1.2002 tarih ve 316 sayılı 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 1.2.2002 tarih 2002-1-2/Öİ-02-CS sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 7.2.2002 tarih, REK.0.05.00.00/11 sayılı Başkanlık önergesi ile 02-08 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Littlejohn Fund II, L.P. (Littlejohn)'nin kontrolünde olan Eliokem Holding SAS vasıtasıyla, The Goodyear Tire & Rubber Company'nin bünyesinde kurulmuş olan Goodyear S.A.'nın hisselerinin tamamına sahip olduğu Goodyear Chemicals Europe (GCE)'u devralması işlemine izin verilmesinde herhangi bir sakıncanın bulunmadığı ifade edilmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

H.1.1. Ürün Pazarı

Devralma işlemine konu olan GCE; boya, sentetik lastik, plastik ve lateks ürünler dahil olmak üzere birçok alanda kullanılan özel kimyasalları üretmekte ve

pazarlamaktadır. Bu özel kimyasalları özel reçineler, plastik modifikasyon polimerleri (PMP) ve performans kimyasalları olmak üzere üç ana başlık altında toplamak mümkündür.

GCE, üretimini Fransa'da gerçekleştirmekte olup, Türkiye'de herhangi bir üretim tesisine sahip değildir. Ancak, söz konusu şirket aşağıda yer verilen özel kimyasalları Türkiye'ye ithalat yoluyla satmaktadır:

- Boya Reçineleri,
- Ayakkabılarda kullanılmak üzere yüksek stiren,
- Plastik modifikasyon için chemigum tozu,
- Lastikle yapılan uygulamalar için wingstay anti oksidanlar,
- Sakız üretimi için poligum lastiği,
- Vinyl Pyridine (VP) Lateks,
- değeri olmayan diğer kimyasal mamüller

Dosya mevcudu bilgiler çerçevesinde, bu ürünler arasında arz ya da talep ikamesinin bulunmaması nedeniyle "boya reçineleri pazarı, ayakkabı üretiminde kullanılan yüksek stiren pazarı, plastik modifikasyon için chemigum tozu pazarı, lastikle yapılan uygulamalar için wingstay anti oksidanlar pazarı, sakız üretimi için poligum lastiği pazarı ve VP Lateks pazarı" ilgili ürün pazarları olarak belirlenmiştir.

H.1.2. Coğrafi Pazar

GCE ürünlerinin Türkiye genelinde satılması nedeniyle ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak belirlenmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Littlejohn, Fransa'da bu devralmayı gerçekleştirmek amacı ile kurduğu Eliokem Holding SAS (Eliokem) vasıtasıyla Goodyear Grubu'nun sahibi olduğu özel kimyasallar üretilip satan GCE'yi devralmayı planlamaktadır. Taraflar arasında 21 Aralık 2001 tarihinde akdedilen "Hisse Alım ve Satım Sözleşmesi"ne göre, Littlejohn tarafından kontrol edilen Eliokem, Goodyear S.A.'ya ait GCE'nin hisselerinin tamamını devralacaktır. Dolayısıyla söz konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi (b) bendi kapsamında bir devralmadır.

GCE'nin ilgili ürün pazarlarına ilişkin Türkiye'deki 2000 yılı ciroları aşağıdaki şekildedir:

- Boya Reçineleri TL,
- Ayakkabılarda kullanılmak üzere yüksek stiren TL,
- Plastik modifikasyon için chemigum tozu TL,
- Lastikle yapılan uygulamalar için wingstay anti oksidanlar TL,
- Sakız üretimi için poligum lastiği TL,
- VP Lateks TL.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, tarafların ilgili ürün pazarlarındaki ciro toplamalarının 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinin; *"Bu Tebliğ'in 2 nci maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmişi beş trilyon Türk*

Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur." hükmü ile getirilen ciro eşiğini aşmadığı ancak, pazar payları toplamının sadece "VP Lateks pazarı"nda belirtilen pazar payı eşiğini aştığı, bu nedenle anılan işlemin izne tabi bir devralma olduğu kanaatine varılmıştır.

Türkiye'deki tek VP Lateks tüketicisi konumunda bulunan Kordsa Sabancı Dupont Endüstriyel İplik ve Kordbezi San. ve Tic. A.Ş.'nin, ihtiyacı olan VP Lateks'i açtığı ihaleler yolu ile tedarik ettiği, Dünya genelinde GCE'nin VP Lateks üretiminde birçok rakibinin bulunduğu, devralan taraf olan Littlejohn özel kimyasallar pazarında ve bu pazarın üst ya da alt pazarlarında herhangi bir faaliyetinin olmadığı, dolayısıyla GCE'nin faaliyet alanlarıyla bir kesişmenin bulunmadığı dikkate alındığında, söz konusu devralma neticesinde hakim durumun yaratılmayacağı ya da mevcut bir hakim durumun güçlendirilmeyeceği kanaatine ulaşılmıştır.

Hisse Satın Alım Sözleşmesi'nin "Taahhütler" başlıklı 5. maddesinde rekabet yasağına ilişkin hükümler yer almaktadır.

i. Alıcının Rekabet Etmeme Taahhüdü: Devralan taraf olan Littlejohn, "Saklı Tutulan Ürünler" olarak nitelendirilen ürünleri 5 yıllık bir süre içerisinde lojistik sözleşmesi uyarınca Asya kıtası dışındaki yerlerde üretmeyecek, pazarlamayacak veya hiçbir üçüncü şahsa, doğrudan veya bağlı şirketleri, ortakları, ortak girişimde bulunduğu kuruluşlar, danışmanları veya iştirakleri aracılığıyla satmayacaktır.

ii. Satıcının Rekabet Etmeme Taahhüdü: Devreden taraf olan Goodyear Grubu "Satin Alınan Ürünler" olarak nitelendirilen ürünleri 10 yıllık bir süre içerisinde üretmeyecek, pazarlamayacak veya hiçbir üçüncü şahsa, doğrudan veya bağlı şirketleri, ortakları, ortak girişimde bulunduğu kuruluşlar, danışmanları veya iştirakleri aracılığıyla satmayacaktır.

iii. Satıcının Know-How'a İlişkin Yükümlülükleri: Goodyear Grubu, 10 yıl süresince know-how haklarının kapsadığı her türlü gizli bilgiyi saklayacak ve iştirakleri, çalışanları, işçileri, danışmanları ve temsilcilerinin de saklamalarını sağlayacak ve kendi ve başkalarının menfaatleri için kullanmayacaktır.

Ticaret yeri, müşteri, mevki, itibar ve know-how gibi gayrimaddi unsurların devrinin de söz konusu olduğu birleşme veya devralma işlemlerinde "rekabet yasağı", devir işleminin gereği gibi yerine getirilmesi, belirtilen unsurlardan oluşan aktiflerin tam değeriyle alıcıya geçmesini sağlayabilmesi ve alıcıya satıcının rekabetine karşı belli bir düzeyde koruma sağlayarak tüketici bağlılığını kazanmasına yardımcı olması açısından konulmaktadır. Ancak rekabet yasağı zorunlu, makul ve objektif olması koşuluyla devralma işlemlerinde "yan sınırlama" olarak değerlendirilmektedir.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, devir işlemi ile GCE'nin belirli özel kimyasallara ilişkin faaliyetlerinin (satin alınan ürünler) Littlejohn'a geçeceği, diğer özel kimyasalların (saklı tutulan ürünler) ise GCE'nin elinde kalacağı, bununla birlikte Littlejohn'a devredilen know-how ile saklı tutulan ürünlerin üretilmesinin mümkün olduğu, bu nedenle Hisse Satın Alım Sözleşmesi'nin 5.01 (a) maddesi ile Littlejohn'a getirilen 5 yıl süreli rekabet yasağının ve satın alınan ürünlere ilişkin know-how bilgilerinin korunması ile know-how'a ödenen bedelin geri alınabilmesi için aynı sözleşmenin 5.01(b) ve (g) maddelerinde GCE'ye getirilen 10 yıl süreli

yasakların zorunlu, makul ve söz konusu devir işleminin gerçekleştirilmesiyle ilgili bir yan sınırlama olduğu kanaatine varılmıştır.

İ- SONUÇ

Littlejohn Fund II, L.P.'nin sahip olduğu Eliokem Holding SAS vasıtasıyla Goodyear S.A.'ya ait Goodyear Chemicals Europe hisselerinin tamamını devralması işlemine, ilgili pazarlarda hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle izin verilmesine OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.