

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-1-7 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-08/85-26
Karar Tarihi : 24.1.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Tuncay SONGÖR, M.Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN,
Mehmet Akif ERSİN, İsmail Hakkı KARAKELLE

B. RAPORTÖRLER: M. Akif KAYAR, M. Selim ÜNAL

**C.BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı

D. TARAFLAR

: - T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı
Ziya Gökalp Cad. No:80 Kurtuluş-Ankara

- Sümer Holding A.Ş.
Çankırı Cad. No:2 Ulus-Ankara

- NİTRO-MAK Makine Kimya-NitroNobel Kimya Sanayi A.Ş.
Cinnah Cad. Pilot Sok. No:17 Çankaya-Ankara

- Altay Endüstriyel Yatırımlar ve Ticaret A.Ş., Altay Kollektif
Şirketi Melih Murat Dural ve Ortağı, Ali Nihat Gökyiğit
Yatırım Holding A.Ş., Viem Ticari ve Sanayi Yatırımları Ltd.
Şti. Ortak Girişim Grubu
Kızılırmak Cad. No:2 Bakanlıklar-Ankara

E. DOSYA KONUSU: Sümer Holding A.Ş.'nin sermayesine iştirak ettiği NİTRO-MAK Makine Kimya-NitroNobel Kimya Sanayi A.Ş.'deki %33,50 oranındaki hissesinin Altay Endüstriyel Yatırımlar ve Ticaret A.Ş., Altay Kollektif Şirketi Melih Murat Dural ve Ortağı, Ali Nihat Gökyiğit Yatırım Holding A.Ş., Viem Ticari ve Sanayi Yatırımları Ltd. Şti. Ortak Girişim Grubu'na devredilmesi işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: T.C. Başbakanlık Özelleştirme İdaresi Başkanlığı'nın (ÖİB) Kurum kayıtlarına 9.6.2006 tarih ve 3700 sayılı ile intikal eden yazısı ile; Sümer Holding'in A.Ş.'nin (Sümer Holding) NİTRO-MAK Makine Kimya-NitroNobel Kimya Sanayi A.Ş.'deki (Nitro-Mak) %33,5 hissesinin satış yöntemi ve pazarlık usulü uygulanmak suretiyle özelleştirilmesine ilişkin olarak 1998/4 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip

Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ'in 4. maddesi uyarınca ön bildirimde bulunulmuştur.

Nitro-Mak'taki Sümer Holding hisselerinin özelleştirilmesine ilişkin görüşün oluşturulmasına yönelik incelemeler esnasında, Nitro-Mak'ın dolaylı olarak hissedarı konumunda bulunan Dyno Nobel Holding ASA'nın Amerika Birleşik Devletleri, Kanada, Avustralya ve Yeni Zelanda devletleri dışında faaliyet gösteren şirketlerinin hisselerinin Orica Grubu tarafından devralınmış olduğu bilgisine ulaşılmıştır. Söz konusu devralmanın, 1997/1 sayılı Tebliğ uyarınca izne tabi bir işlem olma ihtimalini taşıması sebebiyle, Rekabet Kurulu'nun 7.9.2006 tarih ve 06-61/824-M sayılı kararıyla 4054 sayılı Kanun'un 11. maddesi uyarınca re'sen incelemeye alınmıştır. Rekabet Kurulu kararında ayrıca Sümer Holding'in Nitro-Mak'taki %33,5 oranındaki hissesinin özelleştirilmesine ilişkin Kurul Görüşünün anılan inceleme ertesinde oluşturulmasına hükmedilmiştir.

Kurul kararı çerçevesinde yapılan incelemeler devam ederken, Orica Grubu'nun incelemeye konu işlem neticesinde elde ettiği Nitro-Mak hisselerinin, Nitro-Mak'ın diğer hissedarlarından Altay A.Ş., ANG ve Viem'e devrine izin verilmesi talebiyle 28.2.2007 tarih ve 1472 sayı ile Rekabet Kurumu'na bildirimde bulunulmuştur. Bu gelişme çerçevesinde, ilgili işlemlere ilişkin olarak hazırlanan Devralma Ön İnceleme Raporu 29.3.2007 tarihli Kurul toplantısında görüşülerek,

- 4054 sayılı Kanun'un 11. maddesi uyarınca incelemeye alınan Dyno Nobel Holding ASA'nın Avrupa, Ortadoğu, Afrika, Asya ve Latin Amerika'daki faaliyetlerinin Orica Limited tarafından devralınması işleminin kontrol devri içermemesi nedeniyle 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olmadığı, bu nedenle herhangi bir işlem yapılmasına gerek bulunmadığı,
- Bununla birlikte anılan işlemin 4054 sayılı Kanun'un 4 ve 5. maddeleri çerçevesinde değerlendirmeye konu olabileceği,
- Ancak, Orica Limited'in incelemeye konu işlem neticesinde Nitro-Mak'ta elde etmiş olduğu hisselerin, Altay, ANG ve Viem'e devri işleminin gerçekleştirilmesi şartına bağlı olarak bu aşamada 4054 sayılı Kanun'un 4 ve 5. maddeleri çerçevesinde bir değerlendirmeye gerek olmadığı,
- Orica Limited'in Nitro-Mak'ta elde etmiş olduğu hisselerin, Altay A.Ş., ANG ve Viem'e devri işleminin kontrol devri içermemesi sebebiyle 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olmadığı ve bu işlemin gerçekleştirilmesini takiben bu durumun derhal Rekabet Kurumu'na bildirilmesi

yönünde karara bağlanmıştır. Söz konusu devrin gerçekleştiğine ilişkin bilgi 7.5.2007 tarih ve 3190 sayı ile Kurumumuza ulaşmış ve böylece 1998/4 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde ilgili Mesleki Daire Görüşü'nün oluşturulması için öngörülen 24 iş günlük süre başlamıştır. Konuya ilişkin olarak hazırlanan Mesleki Daire Görüşü 10.5.2007 tarih ve 1618 sayı ile ÖİB'ye gönderilmiştir. ÖİB'nin

08-08/85-26

Mesleki Daire Görüşü'ne cevabi görüşünde ise Mesleki Daire Görüşümüzün İdareleri tarafından değerlendirildiği ve Görüş'e iştirak edildiği ifade edilmiştir.

Daha sonra, ÖİB'nin Kurum kayıtlarına 24.8.2007 tarih, 5668 sayı ile giren yazısında, Sümer Holding'in Nitro-Mak'ta sahip olduğu hisselerin özelleştirilmesi amacıyla 10.7.2007 tarihinden itibaren ihale ilanına çıkıldığı, son teklif verme tarihi olan 16.8.2007 tarihi itibarıyla Nitro-Mak için dört adet teklif geldiği ifade edilmiş, ancak bu yazının hemen ardından yine ÖİB tarafından gönderilen ve Kurum kayıtlarına 27.8.2007 tarih, 5718 sayı ile giren yazıda, Nitro-Mak özelleştirmesine ilişkin ihale görüşmelerinin 23.8.2007 tarihinde tamamlandığı ve ihalenin iptal edildiği belirtilmiştir.

Bunun ardından, ÖİB'nin Kurum kayıtlarına 18.12.2007 tarih ve 8318 sayı ile giren yazısında Sümer Holding'in Nitro-Mak'taki %33,50'lik hissesinin özelleştirilmesi için 16.11.2007 tarihinden itibaren ikinci defa ihale ilanına çıkıldığı, son teklif verme tarihi itibarıyla iki adet teklif geldiği, ihale görüşmelerinin sonuçlanmasını takiben Özelleştirme Yüksek Kurulu karar taslağında yer alması uygun görülen teklif sahiplerinin Rekabet Kurumu'na ayrıca bildirileceği ifade edilmiştir.

Son olarak ÖİB tarafından gönderilen ve Kurum kayıtlarına 11.1.2008 tarih, 249 sayı ile giren yazıda, ihale görüşmelerinin 27.12.2007 tarihinde tamamlandığı ve Sümer Holding'in Nitro-Mak'taki %33,50 oranındaki hissesinin en yüksek teklifi veren Altay Endüstriyel Yatırımlar ve Ticaret A.Ş. (Altay A.Ş.), Altay Kollektif Şirketi Melih Murat Dural ve Ortağı (Altay Koll. Şti.), Ali Nihat Gökyiğit Yatırım Holding A.Ş. (ANG), Viem Ticari ve Sanayi Yatırımları Ltd. Şti. (Viem) Ortak Girişim Grubu'na (Ortak Girişim Grubu) satılmasına karar verildiği belirtilmiş; bu çerçevede hisse devrinin söz konusu Ortak Girişim Grubu yönünden ve Nitro-Mak Şirket Ana Sözleşmesi'nin 8. maddesi çerçevesinde önalım hakkı bulunan şirket ortaklarının önalım hakkını kullanmaları durumunda bu ortaklar yönünden değerlendirilmesi talep edilmiştir.

Dosya kapsamında Ortak Girişim Grubu tarafından gönderilen ek bilgiler Kurum kayıtlarına sırasıyla 14.1.2008 ve 15.1.2008 tarihlerinde intikal etmiştir.

Anılan bildirim üzerine 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ile 1998/4 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ" ve 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 16.1.2008 tarih, 2008-1-7/Öİ-08-MAK sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 21.1.2008 tarih, REK.0.05.00.00-120/10 sayılı Başkanlık önergesi ile 08-08 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da;

08-08/85-26

- Bildirim konusu işlemin Tebliğ kapsamında izne tabi bir devralma 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. Nitro-Mak

1988 yılında kurulmuş olan 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 ve bayileri kanalıyla pazarlamaktadır. Söz konusu teşebbüs, baraj, tünel, otoyol, taşocağı gibi madencilik ve inşaat sektöründeki patlatma operasyonlarında ihtiyaç duyulan patlayıcı madde ve ateşleme sistemleri tedarik etmenin yanı sıra, patlatma programları, delme ve şarj ekipmanları ve patlatma konusunda uzmanlaşmış personeli vasıtasıyla patlatma hizmeti de sağlamaktadır. Teşebbüsün halihazırdaki ortaklık ve yönetim kurulu yapıları aşağıda yer almaktadır:

Tablo 1- Nitro-Mak'ın Hissedarlık Yapısı

Ortak	Ortaklık Payı (%)
Sümer Holding	33,5
Altay A.Ş.	33,5
Altay Koll. Şti.	0,5
Viem	21,125
ANG	11,375
Toplam	100

Tablo 2- Nitro-Mak'ın Yönetim Kurulu Yapısı

	Görevi	Atayan Hissedar
Murat Gigin	Başkan	Viem
M. Murat Dural	Başkan Yrd.	Altay A.Ş.
Ercan Göçer	Üye	Sümer Holding
Mustafa Ceylan	Üye	Sümer Holding
M. Kaan Asena	Üye	Altay A.Ş.
Vahide Gigin	Üye	ANG

H.1.2. Ortak Girişim Grubu

Sümer Holding'in Nitro-Mak'taki hisselerini satın alacak olan Ortak Girişim Grubu, Altay A.Ş., Altay Koll. Şti., ANG ve Viem'den oluşmaktadır.

H.1.2.1. Altay A.Ş. ve Altay Koll. Şti.

08-08/85-26

Altay A.Ş., Altay Grup şirketleri bünyesinde yer almaktadır. Grubun ana şirketi olan Altay Koll. Şti., temsilcilik ve danışmanlık alanlarında faaliyet göstermektedir. Dosya mevcudu bilgi ve belgelere göre Altay A.Ş., üretim veya ticaretle iştigal etmemekte, diğer şirketlere portfolyo yatırımları yapmaktadır. Altay A.Ş., çeşitli sigorta acentelik hizmetleri alanında faaliyet gösteren Altay Sigorta Acenteliği 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 %34 oranında pay sahibi bulunmaktadır.

Bildirim formunda Altay Grup şirketlerinin Nitro-Mak'taki pay sahipliği dışında patlayıcı alanında faaliyet göstermediği 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. Murat DURAL	Başkan
M. Kaan ASENA	Başkan Yrd.
Demet Dural	Üye

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

M. Murat DURAL	Başkan
Demet Dural	Üye

H.1.2.2. ANG

ANG de diğer 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 %11,375 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 iştigal eden Temarı A.Ş.'de %26, kuru harç, hazır siva vs. üretimi alanında faaliyet gösteren Tekbau A.Ş.'de %12,5, lojistik şirketi olan Maxlines A.Ş.'de %16,4 ve hızlı yetişen ağaç plantasyonlarına yatırım yapan ENAT A.Ş.'de %20 oranlarında pay sahipliği bulunmaktadır. ANG'nin hissedarlık yapısı aşağıda yer almaktadır:

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
Esra Demirbağ	5
Toplam	100

H.1.2.3. Viem

Viem, diğer şirketlere portfolyo yatırımları yapmakta olup halihazırda Nitro-Mak'ta %21,125 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 adı geçen teşebbüsün, faaliyet alanı kuru harç, hazır sıva, su ve izolasyon üretimi olan Tekbau A.Ş.'de %15 ve bir lojistik şirketi olan Maxlines A.Ş.'de ise %28 oranlarında ortaklığı bulunmaktadır. Anılan iki şirkette, Viem'in %56,29'una sahip olduğu Tekzen A.Ş.'nin sırasıyla %72,4 ve %50 oranlarında hissesi bulunmaktadır. Dosya kapsamından, Viem'in patlayıcı maddeler sektöründe Nitro-Mak haricinde herhangi bir faaliyeti bulunmadığı anlaşılmaktadır. Viem'in hissedarlık yapısına aşağıda yer verilmektedir:

Tablo 6- Viem Hissedarlık Yapısı

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

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgil Ürün Pazarı

Nitro-Mak, esas itibarıyla ticari patlayıcılar alanında faaliyet göstermektedir. Ticari patlayıcılara ve ateşleme sistemlerine ilişkin olarak bahse konu 29.3.2007 tarihli Kurul kararında yer verilen ayrıntılı açıklamalar çerçevesinde ticari patlayıcıların alt ilgili ürün pazarlarına ayrılacak olduğu anlaşılmakla beraber, Nitro-Mak'ın %33,50 oranındaki hissesini devralacak tarafların Nitro-Mak'ta halihazırda sahip oldukları ortaklık dışında ticari patlayıcılar sektöründe faaliyet göstermediği dikkate alındığında, işbu dosya özelinde ilgili ürün pazarının genel olarak "*ticari patlayıcılar pazarı*" şeklinde tanımlanmasının yeterli olduğu kanaatine varılmıştır.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

Mevcut dosya özelinde ilgili coğrafi pazar "*Türkiye Cumhuriyeti sınırları*" olarak belirlenmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. İşlemin Niteliği

Dosya konusu işlem, Sümer Holding'in Nitro-Mak'ta sahip olduğu %33,50'lik payının ÖİB tarafından özelleştirilme yoluyla devredilmesine ilişkindir. Anılan ihale sonucunda söz konusu payın, halihazırda Nitro-Mak hissedarlarından oluşan Ortak Girişim Grubu'na satılmasının kararlaştırıldığı görülmektedir. Buna

08-08/85-26

göre, Nitro-Mak'ın işlemin gerçekleşmesinden önce ve sonraki ortaklık yapısının aşağıdaki tabloda gösterildiği şekilde olacağı anlaşılmaktadır:

Tablo 7- Nitro-Mak'ın İlgili İşlemden Önceki ve Sonraki Hissedarlık Yapısı

DEVİRDEN ÖNCEKİ DURUM		DEVİRDEN SONRAKİ DURUM
Ortak	Ortaklık Payı (%)	Ortaklık Payı(%)
Sümer Holding A.Ş.	33,5	-
Altay A.Ş.	33,5	49,40
Altay Koll. Şti.	0,5	0,60
Viem	21,125	32,50
ANG	11,375	17,50
Toplam	100	100

ÖİB'nin yazısında, devir işleminin hem söz konusu Ortak Girişim Grubu yönünden, hem de Nitro-Mak Şirket Ana Sözleşmesi'nin 8. maddesi çerçevesinde önalım hakkı bulunan ortakların bu haklarını kullanmaları durumunda bu ortaklar yönünden değerlendirme yapılması talep edilmektedir. İhale Şartları Belgesi'nin 17. maddesine göre Şirket Ana Sözleşmesi'nin 8. maddesinde,

“.. Hissedarlardan herhangi birisi hisselerinin tamamını veya bir kısmını üçüncü bir şahsa devretmek istediği takdirde devrin şart ve hükümlerini diğer hissedarlara taahhütlü mektupla bildirme zorundadır.

Kendisine bildirilen teklifi kabul eden hissedar bunu 14 gün içinde taahhütlü mektupla teklif sahibine bildirmek zorundadır. Hissedarlardan hiçbirisi teklifi kabul etmediği takdirde hisseler üçüncü şahsa devredilebilir.

Teklif birden fazla hissedar tarafından kabul edilirse hisseler hissedarlara şirketteki hisseleri oranında pay edilir.”

denilmektedir.

Bu noktada, ihaleyi kazanan Ortak Girişim Grubu üyelerinin aynı zamanda önalım hakkı sahibi şirket ortakları olması ve önalım hakkını kullanıp kullanmayacakları bir kenara, önalım hakkının kullanılması durumunda ortaya çıkacak ortaklık yapısının ve bunun Nitro-Mak'ın kontrolü üzerinde nasıl bir değişiklik getireceğinin şu aşamada belirlenemeyeceği ve değerlendirme yapılamayacağı anlaşılmaktadır. Aşağıda, yalnızca Ortak Girişim Grubu yönünden yapılan değerlendirmelere yer almaktadır.

H.3.2. Kontrol Değişikliği Olup Olmadığının Tespiti

23.9.2006 tarih ve 07-29/268-98 sayılı Kurul kararında ayrıntılı olarak açıklandığı üzere, devir işlemi öncesinde herhangi bir hissedar grubu Nitro-Mak üzerinde tek başına veya ortak olarak kontrol imkanına sahip bulunmamaktadır.

Anılan kararda da belirtildiği gibi, Şirket Ana Sözleşmesi'ne göre şirket hisseleri A,B,C ve D gruplarına ayrılmıştır. Yönetim Kurulu toplam 6 üyeden oluşmakta ve

08-08/85-26

Yönetim Kurulu'na seçilecek üyelerden 2'si A Grubu, 2'si B Grubu, 1'i C Grubu ve 1'i D Grubu hissedarlarının göstereceği adaylar arasından seçilmektedir.

Sözleşme'nin "Yönetim Kurulu Kararlarında Nisap" başlıklı 12. maddesinde;

" Yönetim Kurulu'nun toplanabilmesi için A, B, C ve D gruplarından birer üyenin iştiraki şarttır. Toplantıya katılanların çoğunluğu ile karar verilir.

Birbirini takip eden ilk toplantıya gruplardan herhangi birinin temsilcisi katılmazsa yönetim kurulu o grubun temsilcisinin iştiraki aranmaksızın toplanır ve katılanların çoğunluğu ile karar verir..." düzenlemesine yer verilmektedir.

Halihazırda 6 kişiden oluşan yönetim kurulunun 2 üyesi Altay Grubu tarafından, 2 üyesi Sümer Holding ve birer üyesi ise ANG ve Viem tarafından atanmaktadır.

Devir işlemi neticesinde yönetim kurulu yapısında bir değişiklik olmaması halinde ise 3 üyenin Altay Grubu tarafından, 3 üyenin ise ANG ve Viem tarafından atanacağı anlaşılmaktadır.

Yönetim Kurulu kararlarının oy çokluğuyla alındığı dikkate alındığında, Altay Grubu'nun tek başına yönetim kararlarını veto edebileceği, oysa aynı imkanın Viem ve ANG için mevcut olmadığı anlaşılmaktadır. Ancak Ortak Girişim Grubu tarafından Kurum'a gönderilen 15.1.2008 tarihli yazıda, Viem ve ANG'nin başlangıçtan beri stratejik ortak olarak birlikte hareket etmiş oldukları ve bu durumun özelleştirilme işleminin ardından da devam edeceği ifade edilmektedir.

Nitekim ANG ve Viem'in ortaklık ve yönetim kurulu yapıları incelendiğinde, Viem'i kontrol eden ailenin ANG'de pay sahibi olduğu, ANG'nin yönetim kurulunda üye olarak yer aldığı; bunun dışında her iki şirketin Tekzen A.Ş. ve Tekbau A.Ş.'de ortak olduğu görülmekte ve dolayısıyla bu tespitler, tarafların Viem ve ANG'nin stratejik ortak olarak birlikte hareket ettiklerine ve edeceklerine ilişkin beyanını güçlendirmektedir.

Devir işlemi sonrasında Nitro-Mak, bir yanda Altay Grubu'nun diğer yanda Viem ve ANG'nin yönetim kurulu üyelerinin yarısını atayacağı ve Altay Grubu, Viem ve ANG tarafından ortaklaşa kontrol edilen bir yapıya sahip olacaktır.

Öte yandan, Ortak Girişim Grubu'nun Kurum kayıtlarına 14.1.2008 ve 15.1.2008 tarihlerinde intikal eden yazılarında, tarafların özelleştirme işleminden sonra Nitro-Mak'ın yukarıda açıklanan yönetim kurulu yapısında değişikliğe gitmeyi planladıkları ifade edilmektedir. Buna göre işlemin ardından yönetim kurulu 6 yerine 4 üyeden teşekkül edecek, hisseler, biri Altay Grubu'nun ait olacak A Grubu, diğeri Viem ve ANG'ye ait olacak B Grubu olarak iki gruba ayrılacak, her hissedar grubu yönetim kuruluna ikişer üye atayacaktır. Yukarıdaki açıklamalar çerçevesinde, böyle bir yapı altında da Nitro-Mak'ın yine Altay Grubu, ANG ve Viem'in ortak kontrolü altında bulunacağı görülmektedir.

08-08/85-26

Netice itibarıyla, dosya konusu işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi kapsamında kontrol değişikliğine yol açan bir devralma olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

H.3.3. İşlemin Tebliğ'in 4. Maddesi Kapsamında Değerlendirilmesi

Ortak Girişim Grubu'na ait bildirim formunda, Nitro-Mak'ın ilgili pazardaki 2006 yılına ilişkin pazar payı % (...) olarak bildirilmiştir. Ortak Girişim Grubu tarafından gönderilen 14.1.2008 tarihli yazıda ise Nitro-Mak'ın 2007 yılı pazar payında 2006 yılına nazaran herhangi bir değişiklik olmadığı beyan edilmektedir. Anılan pazar payı, Tebliğ'in 4. maddesindeki pazar payı eşiğini aştığından, devralma işleminin izne tabi olduğu görülmektedir.

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

Dosya mevcudundan, ticari patlayıcılar pazarında faaliyet gösteren teşebbüslerin 2006 yılı pazar paylarının aşağıdaki gibi olduğu anlaşılmaktadır:

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

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

Dosya kapsamındaki bilgilere göre, Sümer Holding'in Nitro-Mak'taki %33'50 oranındaki hissesini devralacak olan ve halihazırda da Nitro-Mak'ın hissedarı bulunan Ortak Girişim Grubu üyelerinin hiçbiri, Nitro-Mak'taki ortaklıkları dışında 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.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, Sümer Holding A.Ş.'nin semayesine iştirak ettiği NİTRO-MAK Makine Kimya-NitroNobel Kimya Sanayi A.Ş.'deki %33,50 oranındaki hissesinin en yüksek teklifi veren Altay Endüstriyel Yatırımlar ve Ticaret A.Ş., Altay Kollektif Şirketi Melih Murat Dural ve Ortağı, Ali Nihat Gökyiğit Yatırım Holding A.Ş., Viem Ticari ve Sanayi Yatırımları Ltd. Şti. Ortak Girişim Grubu'na devri işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ile bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1998/4 sayılı "Özelleştirme Yoluyla Devralmaların Hukuki Geçerlilik Kazanabilmeleri İçin Rekabet Kurumuna Yapılacak Ön Bildirimlerde ve İzin Başvurularında Takip Edilecek Usul ve Esaslar Hakkında Tebliğ" ve 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna, muhtemel

08-08/85-26

devralma işlemleri 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, bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.