

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-1-95 (Devralma)
Karar Sayısı : 10-34/565-199
Karar Tarihi : 06.05.2010

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, Mehmet Akif ERSİN,
İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY,
Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER : M. Selim ÜNAL, S. Yersu ŞAHİN

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: Incitec Pivot Explosives Holdings Pty Ltd.
Temsilcisi: Av. Zümrüt ESİN, Av. Gözde Deniz ŞANRAH
Büyükdere Cad. Maya Akar Center No:100-102, K:19
34394 Esentepe/İstanbul

D. TARAFLAR

:- Incitec Pivot Explosives Holdings Pty Ltd.
70 Southbank Boulevard, Southbank Victoria 3006 AVUSTRALYA
- Altay Endüstriyel Yatırım A.Ş.
Esat Cad. No:19 06640 Bakanlıklar/Ankara
- Murad DURAL
Aynı adreste
- ANG Ali Nihat Gökyiğit Yatırım Holding A.Ş.
Kültür Mah. Tekfan Sitesi Aydınlık Sok. Birlik Apt. B Blok No:7
34340 Beşiktaş/İstanbul
- Viem Ticari ve Sanayi Yatırımları Ltd.
Kültür Mah. Tekfan Sitesi Aydınlık Sok. Birlik Apt. B Blok No:13
34340 Beşiktaş/İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Nitromak DNX Kimya Sanayi A.Ş.'nin sermayesinin %50'sini oluşturan hisselerin, Incitec Pivot Explosives Holdings Pty Ltd. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına en son 22.4.2010 tarih ve 3328 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 düzenlenen 03.05.2010 tarih ve 2010-1-95/Öİ-10-356.MSÜ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu aynı tarih ve REK.0.05.00.00-120/120 sayılı Başkanlık önergesi ile 10-34 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğuna, işlem sonucunda, ilgili pazarda bir hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu

10-34/565-199

olmadığı, dolayısıyla söz konusu devir işlemine Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde izin verilmesi gerektiği görüşü ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

H.1.1. İlgili Ürün Pazarı

50 Hisseleri devre konu olan Nitromak DNX Kimya Sanayi A.Ş. (Nitromak)'nin faaliyet alanı dikkate alınarak, ilgili ürün pazarı "*ticari patlayıcılar pazarı*" olarak belirlenmiştir.

H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

İlgili ürünün tüm ülke genelinde pazarlandığı dikkate alındığında, bildirim konusu devir işlemi açısından ilgili coğrafi pazar "*Türkiye*" olarak tespit edilmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Dosya konusu işlem, Nitromak'ın sermayesinin %50'sini oluşturan hisselerin, Incitec Pivot Explosives Holdings Pty Ltd. (Incitec) tarafından devralınmasına izin verilmesi talebine ilişkindir.

60 Bildirim konusu devralma işlemi öncesinde, ticaret unvanı daha sonra Incitec olarak değiştirilen Dyno Nobel Investments Australia Pty Ltd. (Dyno Nobel) ile Altay Endüstriyel Yatırım A.Ş. (Altay Endüstriyel), Altay Kollektif Şirketi Murad Dural ve Ortakları, A.N.G. Ali Nihat Gökyiğit Yatırım Holding A.Ş. (A.N.G. Holding) ve Viem Ticari ve Sanayi Yatırımları Ltd. (Viem) arasında, 20.05.2008 tarihinde bir Hisse Alım Anlaşması imzalanmıştır. Bu anlaşma ile Nitromak sermayesinin %50'sine tekabül eden hisselerin Dyno Nobel'e devredilmesi öngörülmüş; işleme, 24.07.2008 tarih ve 08-47/652-249 sayılı Rekabet Kurulu kararı ile izin verilmiştir.

70 04.07.2008 tarihinde, Dyno Nobel ile Altay Endüstriyel, Altay Kollektif Şirketi Murad Dural ve Ortakları, A.N.G. Holding ve Viem arasında Satım Opsiyonu ve Alım Opsiyonu Sözleşmesi imzalanmıştır. 17.03.2010 tarihinde, Altay Endüstriyel, Murad Dural, A.N.G. Holding ve Viem, satım opsiyonuna ilişkin bir ihbar yollayarak, Nitromak'ta halen sahip oldukları %50 oranındaki hisselerin de Incitec tarafından satın alınmasını talep etmişlerdir. Devreden tarafların, satım opsiyonunu sözleşme tahtında kullanması hususu, Incitec'in 23.03.2010 tarihli e-postası ile teyit edilmiştir. Bu doğrultuda, Altay Endüstriyel, Murad Dural, A.N.G. Holding ve Viem'in, toplamda Nitromak'ın sermayesinin %50'sini oluşturan hisseleri, Incitec'e devredilecektir.

80 Devir öncesinde Nitromak'ta, devreden taraflar ile ortak kontrole sahip bulunan Incitec, devir işleminin ardından Nitromak'ın kontrolüne tek başına sahip olacaktır. Buna göre, söz konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2(b) maddesi anlamında bir devralma işlemidir. Diğer taraftan, Nitromak'ın 2009 yılı Türkiye cirosunun (.....) TL; pazar payının ise %(....) olarak gerçekleşmesi nedeniyle, 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde belirtilen ciro ve pazar payı eşiği aşıldığından, söz konusu devralma işlemi izne tabidir.

Dosyada yer alan bilgilere göre, Nitromak'ın halihazırda %50 hissesine sahip olan Incitec'in, ilgili pazarda Nitromak'taki hissedarlığı haricinde faaliyeti bulunmadığından, devralma işlemi sonrasında Nitromak'ın pazar payında herhangi bir değişiklik olmayacaktır. Bu çerçevede anılan devralma işleminin sonucunda ilgili pazarda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde hâkim durum yaratılması veya mevcut hâkim

10-34/565-199

durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin olumsuz yönde etkilenmesinin söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

90 Öte yandan, taraflar arasında imzalanan sözleşme ile getirilen rekabet yasağı hükmü işlemin gerçekleştirilmesi bakımından yan sınırlama olarak değerlendirilmiştir.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında 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 hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.