

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2012-1-45 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 12-14/410-121
Karar Tarihi : 29.03.2012

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Prof. Dr. Metin TOPRAK, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

10 **B. RAPORTÖR** : İsmail Yücel ARDIÇ

C. BİLDİRİMDE BULUNAN

: Aksa Akrilik Kimya Sanayi A.Ş.
Temsilcisi: Av. Esin TABOĞLU
Levent Caddesi No 9 Levent Beşiktaş/İstanbul
DOW Europe Holding B.V.
Temsilcisi: Av. M. Togan TURAN
Sun Plaza Bilim Sokak No 5 Kat 14 34398 Maslak/İstanbul

20 **D. DOSYA KONUSU:** Aksa Akrilik Kimya Sanayi A.Ş. tarafından %100 hisse oranı ile kontrol edilen Aksa Karbon Elyaf Sanayi A.Ş.'nin %50 oranında hissesinin DOW Europe Holding B.V.'ye devredilmesi ve böylece Aksa Karbon Elyaf Sanayi A.Ş.'nin Aksa Akrilik Kimya Sanayi A.Ş. ve DOW Europe Holding B.V.'nin ortak kontrolüne geçmesi işlemine izin verilmesi talebi.

E. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 09.03.2012 tarih ve 2027 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenen 21.03.2012 tarih ve 2012-1-45/Öİ sayılı Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.

30 **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğu, ancak işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilebileceği ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

40 Söz konusu işlem Aksa Akrilik Kimya Sanayi A.Ş. (AKSA Akrilik) tarafından kontrol edilen Aksa Karbon Elyaf Sanayi A.Ş. (AKSA Karbon)'un sermayesinin %50'sinin DOW Europe Holding B.V. (Dow Europe)'ye devredilmesi ve bu yolla AKSA Karbon'da bir ortak girişim oluşturulmasıdır. AKSA Karbon'un faaliyet alanı; PAN-bazlı karbon elyaf, PAN-bazlı karbon elyaftan üretilen ara ürünler ve her türlü kompozit malzemeler ve bu malzemelerin imalatı, ithali, ihracı, iç, dış ve uluslararası mümessilliği, araştırma ve geliştirme faaliyetleri, pazarlanması ve ticaretidir. AKSA Karbon'un mevcut durumu dikkate alındığında, ilgili ürün pazarı "PAN-bazlı karbon elyaf pazarı" olarak belirlenmiştir.

12-14/410-121

AKSA Karbon üzerinde ortak girişim oluşturacak olan Dow Europe ile AKSA Akrilik'in ilgili ürün pazarında üretim ve satış anlamında herhangi bir faaliyeti yoktur. Bu bakımdan dosya konusu işlem bakımından etkilenen pazar bulunmamaktadır.

50 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ"ın 5. maddesinin 3. fıkrası; bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı bir şekilde yerine getirecek bir ortak girişim oluşturulmasını, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemi sayılacağını hükme bağlamıştır. Bu tanım çerçevesinde bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında birleşme ve devralma sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması şeklinde iki unsurun birlikte gerçekleşmesi gerekmektedir.

60 Bir ortak girişimde ortak kontrolden söz edilebilmesi için genel olarak tarafların alınan kararlarda eşit oy hakkına sahip olması ya da stratejik kararların verilmesinde veto haklarının bulunmasının gerekli olduğu kabul edilmektedir. Dosya mevcudu bilgi ve belgeler dahilinde, AKSA Akrilik ile Dow Europe'nın AKSA Karbon'u birlikte ortak kontrol edecekleri anlaşılmıştır.

70 Bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında birleşme ve devralma sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması yanında söz konusu ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması da gerekmektedir. Bu kriter ile ifade edilen temel amaç, oluşturulacak olan ortak girişimin, hissedarlarından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olarak tanımlanabilmesini sağlamaktır. Yönetim ve idare yapısına bakıldığında AKSA Karbon bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşıdığı görülmüştür. Ayrıca AKSA Karbon'un hali hazırda faaliyetlerini yürütüyor olmasından, bağımsız bir iktisadi varlık için gerekli olan finansal kaynaklarına sahip olduğu anlaşılmıştır. Nihayet, ortak girişimin 99 yıl süreli olması da, onun kalıcı olarak faaliyet göstermek üzere kurulduğuna işaret ettiğini göstermiştir.

Sonuç olarak, bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin 3. fıkrası kapsamında bir devralma işlemi olduğu tespit edilmiştir.

80 Tarafların Türkiye cirolarının Tebliğ'in 7. maddesindeki ciro eşliğini aştığı, dolayısıyla işlemin Rekabet Kurulu'ndan izin alınması gereken bir devralma işlemi niteliğinde olduğu ortaya çıkmıştır. Yukarıda da ifade edildiği üzere AKSA Karbon üzerinde ortak girişim oluşturacak olan Dow Europe ile AKSA Akrilik'in ilgili ürün pazarında üretim ve satış anlamında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu bakımdan söz konusu işlem bakımından etkilenen pazar bulunmamaktadır. Bununla birlikte, Tebliğ'in 7(2) maddesi; "*Ortak girişimler hariç olmak üzere, bu maddenin birinci fıkrasında ver alan eşikler aşılsa dahi, her hangi bir etkilenen pazarın bulunmadığı işlemler için Kuruldan izin alınmasına gerekmez*" şeklindedir. Bildirim konusu işlem bir ortak girişim olduğundan, işlemin bildirim tabi olup olmadığının tespitinde etkilenen pazarın varlığı önem arz etmemektedir.

Yapılan bu inceleme ve değerlendirmeler neticesinde, bildirim konu işlem ile herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaati hasıl olmuştur.

H.SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna, işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

100