

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2016-1-73 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 16-42/689-307
Karar Tarihi : 06.12.2016

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Adem BİRCAN, Şükran KODALAK

B. RAPORTÖRLER : Harun GÜNDÜZ, İbrahim KUŞÇU

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Kansai Paint Co., Ltd.
Temsilcisi: Av. Ezgi KILINÇ
Süleyman Seba Cad. BJK Plaza No. 48 B Blok Kat:4 Akaretler
Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: Polisan Boya Sanayi ve Ticaret A.Ş. hisselerinin %50'sinin pay devri ve sermaye artırımını suretiyle Kansai Paint Co., Ltd. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 09.11.2016 tarih ve 6532 sayı ile giren ve eksiklikleri 21.11.2016 tarih ve 6789 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 25.11.2016 tarih ve 2016-1-73/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Başvuru konusu işlem, Polisan Boya Sanayi ve Ticaret A.Ş. (POLİSAN BOYA) hisselerinin %50'sinin pay devri ve sermaye artırımını suretiyle Kansai Paint Co., Ltd (KANSAL) tarafından devralınması işlemidir.
- (5) Bildirim formunda yer verilen bilgilere göre devralan KANSAL'nin hissedarlık yapısı incelendiğinde pay sahiplerinin hiç birinin KANSAL'nin çoğunluk hisselerine sahip olmadığı görülmektedir. Hâlihazırda KANSAL'nin nihai kontrolü hiçbir tüzel veya gerçek kişinin tek veya ortak kontrolünde değildir. Devre konu POLİSAN BOYA ise Polisan Holding A.Ş. (POLİSAN HOLDİNG) tarafından kontrol edilmektedir.
- (6) Merkezi Japonya'da bulunan KANSAL, otomotiv kaplaması, dekoratif kaplama, koruyucu kaplama ve endüstriyel kaplama sektörlerinde her türlü boya ve kaplama malzemesinin üretimi ve satışı alanlarında küresel ölçekte faaliyet göstermektedir. KANSAL Türkiye'deki faaliyetlerini iştiraki olan Kansai Altan Boya Sanayi A.Ş. (KANSAL ALTAN) aracılığıyla yürütmektedir. KANSAL ALTAN, otomotiv ve genel endüstriyel kaplama sektörlerinde akrilik ve vinil polimer esaslı boya ve verniklerin üretimi alanında faaliyet göstermektedir. KANSAL'nin, KANSAL ALTAN'ın gerçekleştirdiği faaliyetler dışında Türkiye pazarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.
- (7) POLİSAN BOYA dekoratif kaplama, endüstriyel kaplama, marin kaplama ve mobilya kaplama sektörlerinde akrilik ve vinil polimer esaslı boya ve verniklerin üretimi ile ticareti alanlarında faaliyet göstermektedir. POLİSAN BOYA'nın hisselerinin tamamı POLİSAN HOLDİNG'e aittir.

- (8) POLİSAN BOYA'yı uhdesinde barındıran POLİSAN HOLDİNG, POLİSAN BOYA aracılığıyla boya ve kaplama alanlarında gösterdiği faaliyet dışında diğer iştirakleri aracılığıyla kimyevi madde üretimi ve satışı, ağaç ve tarım ürünleri üretimi ve satışı, beton kimyasalları üretimi ve satışı, liman ve antrepo hizmetleri, inşaat yapımı, polietilen tereftalan (PET) granül üretimi ve şişe perform üretimi alanlarında faaliyet göstermektedir. Bildirime konu işlem yukarıda da özetlendiği üzere POLİSAN BOYA hisselerinin %50'sinin pay devri ve sermaye artırımı suretiyle KANSAL tarafından devralınması işlemidir. Planlanan devralma işlemi sonrasında POLİSAN BOYA'nın kontrolünün POLİSAN HOLDİNG'in tek kontrolünden KANSAL ve POLİSAN HOLDİNG'in ortak kontrolüne geçeceği ifade edilmiştir. Bu çerçevede işlemin 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) kapsamında bir devralma işlemi olup olmadığı değerlendirilmiştir.
- (9) 2010/4 sayılı Tebliğin 5. maddesinin üçüncü fıkrasına göre; "*Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim oluşturulması*" birleşme veya devralma sayılan hallerden kabul edilmektedir. 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.
- (10) Öncelikli olarak planlanan işlem ortak kontrol açısından değerlendirilmiştir. Hâlihazırda POLİSAN HOLDİNG, POLİSAN BOYA'nın tüm hisselerine sahiptir. Planlanan işlem sonrası KANSAL, POLİSAN BOYA'nın %50 hissesini POLİSAN HOLDİNG'ten devralacaktır. Dolayısıyla POLİSAN BOYA %50'şer payla KANSAL ve POLİSAN HOLDİNG tarafından kontrol edilecektir. İşlem tarafları arasında imzalanan "Hisse Devir ve Katılım Sözleşmesi" ve buna ek olan "Hissedarlar Sözleşmesi" çerçevesinde planlanan işlem sonrasında POLİSAN BOYA'nın yönetim kurulu KANSAL ve POLİSAN HOLDİNG tarafından aday gösterilen üçer üyeden olmak üzere toplam altı üyeden oluşacaktır. İki yıl süreyle görev yapacak olan yönetim kurulu başkanı, KANSAL ve POLİSAN BOYA tarafından atanan yönetim kurulu üyeleri arasından dönüşümlü olarak seçilecektir. Yönetim kurulu, kararlarını dört üyenin olumlu oyu ile alabilecektir. Yönetim kurulunun teşekkülü ve karar almasına ilişkin bu bilgiler doğrultusunda POLİSAN BOYA'nın KANSAL ve POLİSAN HOLDİNG tarafından ortak kontrol edileceği anlaşılmıştır.
- (11) Ortak girişimin bağımsız iktisadi varlık olup olmadığı, pazarda aktif bir rol üstlenmeye hazır bir durumda olup olmadığıyla ve devamlılık (en azından pazarda kalıcı bir değişiklik meydana getirebilecek kadar devamlı) saikiyle kurulup kurulmadığı ile ilgilidir. POLİSAN BOYA, hâlihazırda aktif olarak faaliyet gösteren bir şirket olması ve işlem sonrasında bağımsız bir iktisadi varlık olarak faaliyetlerini gerçekleştireceği dikkate alındığında bağımsızlık unsurunun mevcut olduğu görülmektedir.
- (12) Bu bilgiler çerçevesinde POLİSAN BOYA'nın hisselerinin bir kısmının pay devri ve sermaye artırımı suretiyle KANSAL tarafından devralınması işleminin tam işlevsel bir ortak girişim niteliği taşıdığı ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemi olduğu değerlendirilmiştir. İşlem taraflarının cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle işleminin izne tabi olduğu anlaşılmıştır.

- (13) Ortak girişim taraflarından KANSAL otomotiv kaplaması, dekoratif kaplama, koruyucu kaplama ve endüstriyel kaplama sektörlerinde her türlü boya ve kaplama malzemesinin üretimi ve satışı alanlarında küresel kapsamda faaliyet göstermektedir. Ortak girişimin diğer tarafı POLİSAN HOLDİNG dekoratif kaplama, endüstriyel kaplama marin kaplama ve mobilya kaplama sektörlerinde akrilik ve vinil polimer esaslı boya ve verniklerin üretimi ve ticareti ile kimyevi madde üretimi ve satışı, ağaç ve tarım ürünleri üretimi ve satışı, beton kimyasalları üretimi ve satışı, liman ve antrepo hizmetleri, inşaat yapımı, polietilen tereftalan (PET) granül üretimi ve şişe perform üretimi alanlarında faaliyet göstermektedir. İşlem taraflarının faaliyetlerinin genel olarak boya ve kaplama malzemeleri ve üretimi alanında örtüştüğü görülmektedir. Rekabet Kurulunun 05.08.2009 tarih ve 09-34/791-194 sayılı kararı ile Avrupa Komisyonunun 10.12.2007 tarihinde almış olduğu Comp/M.4853 sayılı kararında boya ve kaplama malzemeleri üretimi ve satışı pazarı şu şekilde sınıflandırılmıştır:

i) Endüstriyel Kaplamalar

İnşaat araçları, endüstriyel makineler, tarım aletleri, ev elektronik aletleri, içecek kutuları, önceden kaplanmış metaller ve farklı yapı malzemesi tipleri dahil geniş yelpazede birçok endüstriyel ürünle birlikte kullanılan kaplamalardır.

ii) Dekoratif Kaplamalar

Dekoratif kaplamalar, ev ve bina gibi yapıları bozulma ve yıpranmadan koruyan kaplamalar ile söz konusu yapıların güzelleştirilmesi ve onarımında kullanılan kaplamalardır.

iii) Marin ve Koruyucu Kaplamalar

Çelik yapıları deniz suyunun sebep olduğu korozyona karşı; kara yapılarını da yağmur suyu ve rutubetin yarattığı yıpranmaya karşı koruyan kaplamalardır.

iv) Bobin Kaplama

Çelik ve alüminyum bobinlerin üretim süreçleri boyunca kaplanmaları sağlanır. Kaplanan bobinler daha sonra kesilir ve kesilmiş levhalar metal giydirme ve binalarda çatı kaplama malzemesi olarak geniş bir yelpazede kullanılır. Bobin kaplamaları alüminyum ve çelik bobinler için özel tasarlanmış olup bobin kaplaması için kullanılan ekipman farklı tipteki kaplamalar için uygun değildir.

v) Otomotiv Kaplamaları

Temel olarak iki ana segmentten oluşmaktadır: yeni arabalar için kaplamalar ve yeniden yapım/onarım sonrası kullanılan boyalar. Yeni araçlar için otomotiv kaplamaları, yüksek derecelerde iyileştirilebilir boyalar ile otomatik uygulama hatlarında kullanılmak suretiyle otomobil üreticileri veya otomobil parçaları üreten üreticiler tarafından kullanılan boyalardır. Otomobil yeniden yapım/onarım sonrasında kullanılan boyalar, otomobil servisleri tarafından kaza veya diğer sebepler ile hasar görmüş otomobillerin kaporta ve boya tamiri sürecinde kullanılan boyalardır.

16-42/689-307

- (14) KANSAI küresel kapsamda yukarıda yer verilen kaplama pazarlarının hepsinde faaliyet göstermektedir. Türkiye pazarında ise otomotiv kaplamaları, endüstriyel kaplama ve bobin kaplaması pazarlarında faaliyet göstermektedir. POLİSAN HOLDİNG, POLİSAN BOYA aracılığıyla dekoratif kaplama, endüstriyel kaplama ve marin kaplama alanlarında faaliyetlerini sürdürmektedir. İşlem taraflarının Türkiye’de otomotiv kaplamaları, dekoratif kaplama, marin ve koruyucu kaplamalar ve bobin kaplamaları pazarlarındaki faaliyetleri dikey veya yatay boyutta örtüşmemektedir. Bu nedenle planlanan ortak girişimin kurulması, anılan pazarlarda işlem taraflarının herhangi bir pazar payı artışına sebebiyet vermeyecektir. Dolayısıyla, ilgili ürün pazarı en dar biçimde belirlense dahi inceleme konusu yoğunlaşma işleminin pazardaki rekabete hissedilir derecede etkisi olmayacağından, dosya bakımından otomotiv kaplamaları, dekoratif kaplama, marin ve koruyucu kaplamalar ile bobin kaplamaları pazarları için kesin bir ilgili ürün pazarı tanımı yapılmasına gerek duyulmamıştır¹.

İşlem taraflarının Türkiye’de endüstriyel kaplama pazarındaki faaliyetleri yatay düzlemde örtüşmektedir. Dolayısıyla bu dosya bakımından ilgili ürün pazarı “endüstriyel kaplamalar pazarı” olarak belirlenmiştir. Endüstriyel kaplama hizmetlerinin ülke çapında verilmesi ve söz konusu hizmetlerin icrası bakımından ülkenin herhangi bir bölgesinde rekabet koşullarının diğer bölgelerden farklılık göstermemesi nedeniyle dosya kapsamında ilgili coğrafi pazar “Türkiye” olarak belirlenmiştir.

- (15) Aşağıda işlem taraflarının ve rakiplerinin endüstriyel kaplama pazarındaki satış hacmi bazında pazar paylarına yer verilmektedir:

Tablo 1: Tarafların ve Rakiplerin Türkiye Endüstriyel Kaplama Pazar Payları (%)

	2013	2014	2015
KANSAI	(.....)	(.....)	(.....)
POLİSAN HOLDİNG	(.....)	(.....)	(.....)
KANSAI + POLİSAN HOLDİNG	(.....)	(.....)	(.....)
DYO Boya Fabrikaları ve Sanayi Ticaret A.Ş. (DYO)	(.....)	(.....)	(.....)
Betek Boya Kimya ve Sanayi A.Ş. (BETEK BOYA)	(.....)	(.....)	(.....)
Kanat Boyacılık Ticaret ve Sanayi A.Ş. (KANAT BOYA)	(.....)	(.....)	(.....)
Jotun Boya Sanayi ve Ticaret A.Ş. (JOTUN BOYA)	(.....)	(.....)	(.....)
Diğer	(.....)	(.....)	(.....)
Toplam	100,0	100,0	100,0

Kaynak: Bildirim Formu

¹ İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz, para.20

- (16) Tablo 1'den,2015 yılında taraflardan KANSAL'nın endüstriyel kaplama pazarındaki pazar payının %(.....); POLİSAN HOLDİNG'in pazar payının %(.....) olarak gerçekleştiği anlaşılmaktadır. Diğer yandan 2015 yılında anılan pazarda DYO %(.....); BETEK BOYA %(.....), KANAT BOYA %(.....), JOTUN BOYA %(.....) ve diğer üreticiler %(.....) pazar payına sahiptir. Tarafların işlem sonunda pazar payı ise %(.....) ulaşacak ve ilgili pazardaki HHI endeksi 1.803,8'den 1.943,5'e çıkacak ve HHI endeksindeki değişim 139,5 olacaktır. Devralma işlemlerinde ilgili pazarlardaki HHI endeksinin 1000'in altında olması halinde rekabetçi kaygılar oluşması ihtimalinin oldukça düşük olduğu belirtilmektedir². İşlem sonrası pazardaki HHI endeksinin 1.000 ile 2.000 arasında olması ve işlem neticesinde HHI endeksindeki değişimin 250'nin altında kalması halinde ise rekabetçi kaygılar oluşması ihtimalinin düşük olduğu kabul edilmektedir³. Bu çerçevede, gerek planlanan işlem sonrasında işlem taraflarının ulaşacağı pazar payı ve ilgili pazardaki HHI endeksi değişimi gerekse de ilgili pazarda faaliyet gösteren teşebbüslerin pazar payları dikkate alındığında söz konusu işlemin endüstriyel kaplama pazarında yatay veya dikey boyutta herhangi bir rekabetçi endişe doğurmayacağı değerlendirilmiştir.
- (17) Yukarıda yer verilen tespit ve değerlendirmeler ışığında, bildirim konusu devralma işlemi sonucunda 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 7. maddesi kapsamında bir hakim durum yaratılması veya var olan bir hakim durumun güçlendirilerek rekabetin önemli ölçüde sınırlandırılmasının söz konusu olmayacağı sonucuna ulaşılmıştır.
- (18) Bunun dışında ortak girişim taraflarından POLİSAN HOLDİNG'in kurulacak ortak girişim dışında ilgili pazarda herhangi bir faaliyeti olmaması nedeniyle bildirim konusu ortak girişimin bağımsız teşebbüsler arasında 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi çerçevesinde rekabeti kısıtlayan işbirliğine yol açma riskinin bulunmadığı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (19) 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 yasaklanan 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.

² Yatay Birleşme ve Devralmaların Değerlendirilmesi Kılavuzu, para.17 ve 19.

³ Yatay Birleşme ve Devralmaların Değerlendirilmesi Kılavuzu, para.20.