

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2007-4-139 (Devralma)
Karar Sayısı : 07-71/873-331
Karar Tarihi : 13.9.2007

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 Başkan : Tuncay SONGÖR (İkinci Başkan)
Üyeler : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN,
Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN

B. RAPORTÖRLER : K. Oğuz KARAKOÇ, Esin AYGÜN

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20 : Thornwood Associates Limited Partnership
Temsilcisi: Av. Toğan TURAN
Sun Plaza, Dereboyu Sk. No:24 K:14 34398 Maslak
İstanbul

D. TARAFLAR

: - Thornwood Associates Limited Partnership
White Plains Plaza, 445, Hamilton Avenue-Suite 1210,
White Plains, NY 10601, ABD
- Federal-Mogul US Asbestos Personal Injury Trust
Federal-Mogul Corporation World Headquarters 26555
Northwestern Highway Southfield, MI 48033, ABD

30 **E. DOSYA KONUSU:** Federal-Mogul Corporation (Federal-Mogul)'un
çoğunluk hisselerinin, Thornwood Associates Limited Partnership
(Thornwood) tarafından, Federal-Mogul US Asbestos Personal Injury Trust
(Federal-Mogul US)'dan satın alınması işlemine izin verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 23.8.2007 tarih, 5622 sayı 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 7.9.2007
tarih, 2007-4-139/Öİ-07-KOK sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 10.9.2007
tarih, REK.0.08.00.00-120/275 sayılı Başkanlık önergesi ile 07-71 sayılı Kurul
toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da, bildiri yapılan devralma
işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu,
ancak devir sonucunda ilgili pazarda hakim durum yaratılması veya mevcut bir
hakim durumun güçlendirilmesi, böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının

söz konusu olmayacağı; bu çerçevede işleme izin verilmesi gerektiği görüşü ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

50 H.1.1. Thornwood Associates Limited Partnership

Devralma işleminin devralan tarafında bulunan Thornwood, Amerika Birleşik Devletleri, Delaware Eyaleti kanunları uyarınca kurulmuştur. Thornwood, holding şirketi olarak faaliyetlerini sürdürmektedir. Barberry Corps (Barberry) Thornwood'un %100 kontrolünü elinde bulundurmaktadır. Barberry'nin oy hakkı tanıyan hisselerinin %100'üne ise Carl C. ICHAN sahiptir. Dolayısıyla Thornwood'u, Barberry ve nihai olarak Carl C. ICAHN kontrol etmektedir. Carl C. ICAHN, Thornwood da dahil olmak üzere muhtelif şirketlerin sermayesinin çoğunluğuna doğrudan veya dolaylı olarak sahip olan bir gerçek kişidir. Carl C. ICAHN'in sermayesinin çoğunluğuna sahip olduğu tüzel kişiler devralma işlemi

60 kapsamında Alıcı Grubu'nu oluşturmaktadır. Bildirime göre, Alıcı Grubu'nun cirosu esas olarak Amerika Birleşik Devletleri ve Kanada'da elde edilmektedir.

Thornwood'un yönetim kurulu ve denetçileri bulunmamaktadır. Thornwood'u kontrol eden ortak Barberry'nin tek yöneticisi Carl C. ICAHN'dır.

H.1.2. Federal-Mogul US Asbestos Personal Injury Trust

Devre konu teşebbüs Federal-Mogul'a karşı ileri sürülen çevresel atıklar ve asbest davaları sebebiyle Federal-Mogul iflas aşamasına gelmiş ve bu durumdan kurtulmak amacıyla reorganizasyona başvurmuştur. Devralma işleminin devreden tarafında bulunan Yediemin Federal-Mogul US, Federal-Mogul'un iflasının önlenmesi amacıyla, bir Plan dahilinde kurulmakta olan bir uzlaşma

70 fonudur. Plan uyarınca asbest nedeniyle söz konusu olabilecek tazminat talepleri yalnızca Yediemin'e yöneltebilecektir ve bu talepler Plan'da belirtilmiş olan dağıtım organizasyonu uyarınca ve Yediemin vasıtasıyla karşılanacaktır. Plan, Federal-Mogul'un ve tüm ABD menşeli iştiraklerinin 1.10.2001 tarihinde ABD İflas Kanunu'nun 11. Bölümü çerçevesinde sunmuş olduğu reorganizasyon başvurusu sonrasında gerçekleşen süreçte söz konusu olmuştur. Plan'ın onaylanması ile Federal-Mogul İflas Kanunu'nun 11. Bölümü kapsamından çıkarılacak, Plan uyarınca kurulmuş olan Yediemin, Federal-Mogul hisseleri de dahil olmak üzere malvarlığını ilgili anlaşma ve usule göre elinde bulunduracak, idare edecek ve satacaktır. Yediemin Plan'a uygun olarak Thornwood ile Hisse Opsiyon

80 Sözleşmesi'ni ve yapılacak işlemler çerçevesinde buna bağlı sözleşmeleri akdetmek hususunda yetkili olacaktır. Sonuç olarak Thornwood'un, Plan'a uygun biçimde ve Federal-Mogul'un alacaklısı olarak, alacakları karşılığında hisse senedi devralması ve kullanılması halinde sermayeye dönüşecek olan hisse senedi opsiyonu elde edebilmesi mümkün olacaktır.

H.1.3. Devre Konu Teşebbüs: Federal-Mogul Corporation

Devre konu teşebbüs olan Federal-Mogul, esas olarak "otomotiv parçaları ve aksesuarları pazarı"nda faaliyet gösteren ve yukarıda da belirtildiği gibi halihazırda

90 ihtiyari iflas halinde bulunduğundan dolayı reorganizasyona giden bir Amerikan şirkettir. Federal-Mogul halka açık bir şirket olup, tedavüldeki hisse senetlerinin %5 veya daha fazlasına sahip herhangi bir hissedarı bulunmamaktadır. Bildirime göre, Federal-Mogul, hissedarlarının 21.2.2007 tarihi itibarıyla yaklaşık sayısının 6.708 olduğunu ve söz konusu tarihteki bilgisi ve Menkul Kıymet ve Kambiyo Komisyonu ile birlikte düzenlediği kamuya açık raporlara dayanarak tedavüldeki adi hisse senetlerinin %5'i veya daha fazlasına sahip herhangi bir hissedarın bulunmadığını belirtmiştir.

100 Federal-Mogul, otomotiv, küçük motor, ağır sanayi ve endüstriyel pazarlarda faaliyet gösteren müşterilerine global anlamda otomobil parçası ve aksamaları tedarik etmektedir. Federal-Mogul'un merkezi Amerika Birleşik Devletleri, Michigan'da bulunmaktadır ve şirketin 34 ülkede iştirakleri mevcuttur. Federal Mogul'un Türkiye'de bulunan iştirakleri, Aegean Auto Parts Ticaret ve Sanayi Limited Şirketi, Federal-Mogul Dereli Holdings A.Ş., Federal-Mogul İzmit Piston ve Pim Üretim Tesisleri A.Ş., Federal-Mogul Sapanca Segman ve Gömlek Üretim Tesisleri, Federal-Mogul TP Liner Europe Otomotiv Ltd. Şti.'dir.

Federal-Mogul gelirlerinin büyük kısmını orijinal parça üreticilerine sattığı "güç aktarımı" ürünleri, "contalama sistemleri" ürünleri, "araç güvenliği ve performansı" ürünlerinden ve nihai tüketicilere satılan "pazar sonrası ürün ve hizmetleri"nden elde etmektedir. Federal-Mogul'un 2006'daki net satışlarının %(...)'i orijinal parça üreticilerine satılan ürünlerden, geri kalan %(...)'i ise pazar sonrası satışlardan oluşmaktadır.

110 Federal-Mogul'un Yönetim Kurulu, Jose Maria ALAPONT, John J. FANNON, Paul S. LEWIS, Shirley D. PETERSON, John C. POPE ve Geoffrey H. WHALEN'den oluşmaktadır. Aşağıdaki tabloda devralma işleminden önceki Federal-Mogul'un hissedarlık yapısı yer almaktadır.

<i>Hissedar</i>	<i>Hissedarlık Yapısı (%)</i>
Halka Açık	100
Toplam	100

Aşağıdaki tabloda ise devralma işleminden sonraki Federal-Mogul'un hissedarlık yapısı yer almaktadır.

<i>Hissedar</i>	<i>Hissedarlık Yapısı (%)</i>
Thornwood	≅70
Halka Açık	≅30
Toplam	100

H.2. İlgili Pazar

120 H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Tarafların faaliyet alanları dikkate alınarak, ilgili ürün pazarı "otomotiv parçaları ve aksesuarları pazarı" olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

Dosya mevcudu bilgiler çerçevesinde, ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti Sınırları" olarak tespit edilmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. Bildirim Konusu İşlemin Niteliği

130 Bildirime konu işlem çerçevesinde, Thornwood, Federal-Mogul ve Yediemin (Federal-Mogul US) arasında bir Hisse Opsiyon Sözleşmesi imzalanması ve bu şekilde Federal-Mogul'un kontrolünün Thornwood'a devredilmesi planlanmaktadır. Söz konusu Sözleşme'nin imzası ve hisse devri, Federal-Mogul'un iflası talebi ile ABD Delaware İflas Mahkemesi'nde açılan davada sunulan Plan çerçevesinde olacaktır.

Plan'a göre Federal-Mogul'da bir reorganizasyona gidilecek, Federal-Mogul'un kontrol hakkı sağlayan hisselerinin bir kısmı Yediemin konumundaki Federal Mogul US bünyesinde toplanarak, imzalanacak Sözleşme çerçevesinde daha sonra Thornwood'a satılacaktır. Planlanan işlemin, rekabet otoritelerinden alınacak izinleri ve Federal-Mogul'un ABD İflas Kanunu 11. Bölüm'de düzenlenen iflas durumundan çıkmasını müteakiben tamamlanması hedeflenmektedir.

140 Hisse Opsiyon Sözleşmesi hükümleri dahilinde Thornwood, kullanılması ve sermayeye dönüştürülmesi halinde dolaylı olarak Federal-Mogul'un hisselerinin %70'inden çoğuna sahip olmak sonucunu doğuracak olan, muhtelif hisse senedi opsiyonlarını ve diğer borç enstrümanlarını elinde bulunduracaktır. Taraflar, bildirim ekinde sunulan Sözleşme'nin nihai olduğu ve planlanan işleme diğer rekabet otoriteleri ile birlikte Rekabet Kurulu tarafından da izin verilmesi halinde, Sözleşme'nin imzalanarak planlanan işlemin tamamlanacağı hususunu taahhüt etmektedirler.

150

H.3.2. 1997/1 Sayılı Tebliğ Bakımından Değerlendirme

1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin (b) bendine göre, "*herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını ya da ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi*" 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde teşebbüsler arası birleşme ve devralma olarak kabul edilmektedir.

160 Dosya konusu işlem sonucunda, Thornwood, Federal-Mogul'un %70 oranında hissesine sahip olacaktır. Bu durumda devralınan şirket konumunda olan ve işlem önceden halka açık bir şirket olan Federal-Mogul'un kontrolü iflas idaresi niteliğindeki Yediemin Federal-Mogul US'dan Thornwood'un eline geçecektir. Diğer bir deyişle devralınan teşebbüsün kontrol yapısı değişmektedir. Dolayısıyla

söz konusu işlem 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ anlamında bir devralma işlemidir.

Öte yandan, anılan Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde yer alan, "*...birleşme 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 yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulundan izin almaları zorunludur.*" hükmü ile izne tabi birleşme ve devralmalara pazar payı ve ciro eşiği getirilmiştir.

170

Federal-Mogul'un 2006 yılı cirosu yaklaşık (.....) YTL. olarak gerçekleşmiş olduğundan, -diğer verilere bakılmaksızın- anılan işlemin Kurul'un iznine tabi olduğu anlaşılmıştır.

Bununla birlikte, devralan Thornwood'un ilgili pazarda faaliyeti bulunmaması nedeniyle, devir işlemi sonucunda pazarın yapısı değişmeyeceğinden, Kanun'un 7. maddesi anlamında bir hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesinin söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

180

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanun"un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna; işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.