

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : D1/1/E.C.G.-01/1 (Devralma)

Karar Sayısı : 01-29/282-83

Karar Tarihi : 26.6.2001

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU

Üyeler : Dr. Kemal EROL, İsmet CANTÜRK, Nejdet KARACEHENNEM, A.Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Kubilay ATASAYAR, Murat GENCER, Mustafa PARLAK, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rifki ÜNAL

B- RAPORTÖR: E.Cenk GÜLERGÜN

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: - Borusan Holding A.Ş.
Temsilcisi Prof.Dr. Arif Esin
Akaretler S.Seba Caddesi No:67
80680 Beşiktaş - İstanbul

D- TARAFLAR: - Sollac Mediterranee S.A.
Immeuble "La Pacifi" la defense 7 11-13 Cours Valmy
92800 Puteaux FRANSA
- Borusan Holding A.Ş.
Meclisi Mebusan Cad. 103 80040 Salıpazarı - İstanbul
- Borusan Birleşik Boru Fabrikaları A.Ş.
Meclisi Mebusan Cad. 103 80040 Salıpazarı - İstanbul
- Borusan Yatırım ve Pazarlama A.Ş.
Meclisi Mebusan Cad. 103 80040 Salıpazarı - İstanbul
- Borusan Lojistik Dağıtım Depolama Taşımacılık ve Ticaret A.Ş.
Mihrabat Cad. Martı İş Merkezi No:238 Kat:3-4 81630
Kavacık Beykoz- İstanbul
- Birlik Galvaniz Sac San. ve Tic. A.Ş.
Meclisi Mebusan Cad. 103 80040 Salıpazarı - İstanbul
- Ereğli Demir ve Çelik Fabrikaları T.A.Ş.
Karadeniz Ereğlisi
- International Finance Corporation
2121 Pennsylvania Avenue, NW, Washington DC 20433 ABD

E- DOSYA KONUSU: Usinor Grubu'na bağlı Sollac Mediterranee S.A.'nın hisse devralması suretiyle Borusan Grubu'na bağlı Borçelik Çelik Sanayi Ticaret A.Ş.'nin ortak girişime dönüştürülmesine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 17.4.2001 tarih ve 1567 sayı; 15.5.2001 tarih ve 2007 sayı; 7.6.2001 tarih ve 2441 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 yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 21.6.2001 tarih, D1/1/E.C.G.-01/1 sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 21.6.2001 tarih, REK.0.05.00.00/57 sayılı Başkanlık önergesi ile 01-29 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRÜN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Usinor Grubu'na bağlı Sollac Mediterranee SA işletmesinin hisse devralmasıyla Borçelik Çelik Sanayi Ticaret A.Ş.'nin (Borçelik) ortak girişime dönüştürülmesi işlemine izin verilmesi; işlemi düzenleyen Genel Anlaşma'nın 6.5 ve 6.6. maddelerinde öngörülen kısıtlamaların aynen, bu Anlaşma ile Ticari Anlaşma'nın 10. maddesindeki "gizli bilginin kullanılmaması ve üçüncü kişilere açıklanmaması" hükmünün ise taraflardan birinin hissedarlıktan ayrılmasından itibaren 5 yıl geçerli kalacak şekilde yan sınırlama sayılması; Borçelik'in alım-satımlarının dağılımına ilişkin yıl sonu kümülatif değerlerin 2001 yılı sonundan itibaren başlamak üzere Kuruma bildirilmesi koşulunun taraflara yüklenmesi gerektiği, ayrıca söz konusu Anlaşmalarda yer alan ve olası işlem, ilişki ve anlaşmaların gerçekleştirilmesine yönelik niyet beyanından ibaret olan madde hükümlerinin kesin ve nihai düzenleme niteliğinde olmaması nedeniyle, bu aşamada değerlendirilemeyeceği ifade edilmiştir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1.Taraflar

Sermaye artırımını yapılacak ve ana sözleşmesi değiştirilecek işletme Borçelik olup, ortaklarından Borusan Holding A.Ş., Borusan Birleşik Boru Fabrikaları A.Ş., Borusan Yatırım ve Pazarlama A.Ş., Borusan Lojistik Dağıtım Depolama Taşımacılık ve Ticaret A.Ş. ile Birlik Galvaniz Sac Sanayi ve Ticaret A.Ş. Borusan Grubu'na dahildir. İşlem sonrasında Borçelik'in kontrolünü paylaşacak Sollac Mediterranee SA (Sollac) ise Fransız Usinor Grubu'na bağlıdır. Diğer ortaklar ise Ereğli Demir ve Çelik Fabrikaları T.A.Ş. ile International Finance Corporation'dır.

H.1.1. Borusan Grubu

Borusan Grubu, yatırım, dağıtım ve çelik alanlarındaki şirketleri ile diğer işletmelerinden oluşmaktadır. Yatırım alanında, Borusan Grubu şirketlerine iştirak edilmekte (Borusan Holding A.Ş. ile Borusan Yatırım ve Pazarlama A.Ş.); distribütörlük alanında ise BMW, Land Rover ve temsil edilen diğer markalara ilişkin motorlu taşıtlar ile iş makineleri (Caterpillar) ve güç sistemleri (jenaratör, motor, forklift ve kojenarasyon) satılmakta, bunlara ilişkin hizmetler sunulmaktadır. Ayrıca Grup, nakliyat alanında da faaliyette bulunmaktadır.

Borusan Grubu, çelik alanında Mannesmann AG ile ortak olduğu Borusan-Mannesmann Boru Yatırım Holding A.Ş. aracılığıyla faaliyette bulunmaktadır. Borusan Grubu'na bağlı ve yassı çelik üreticisi olan Borçelik, Birlik Galvaniz Sac Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Birlik Galvaniz) ile Kerim Çelik Mamülleri İmalat ve Ticaret A.Ş. (Kerim Çelik), sıcak haddelenmiş sac ürünlerinin sonraki endüstriyel aşamalarını gerçekleştirmektedir.

H.1.2. Usinor Grubu

Usinor Grubu, dünyanın önde gelen çelik üreticilerinden olup, 22.150 milyon ton'luk üretimiyle dünya sıralamasında üçüncüdür.

Usinor Grubu, Türkiye'deki faaliyetlerini aşağıdaki işletmelerle yürütmektedir.

Tablo 1- Usinor Grubunun Türkiye'deki Faaliyetleri

İşletme Adı	Faaliyet Alanı
Usinor Çelik Ticaret A.Ş.	Nitelikli yassı çelik ürünlerinin sanayici alıcılara satış ve pazarlamasını düzenlemektedir.
Sollac Ambalaj Çeliği ve Ticaret A.Ş. (Gemlik/Bursa), Uginox Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Gebze/Kocaeli)	Metal ambalaj sanayini ilgilendiren tenekeleri rulo halinde alıp işleyerek teneke ambalaj sanayicilerine baskı ve kutu yapımına hazır halde sunmaktadır.
Bamesa Çelik Servis Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Orhangazi/Gemlik/Bursa)	İthal edilmiş sac ürünleri ve galvanizli sac ürünlerini dilme ve boy kesme işlemlerinden geçirerek otomotiv sanayi kuruluşlarına sağlamaktadır.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. Ürün Pazarı

Demir cevherinin ve/veya hürdanın yüksek sıcaklıkta fırınlarda işlenmesiyle farklı et kalınlıklarında (çelik parçasının yüksekliği ya da derinliği) HR üretilmektedir. Sıcak sac olarak da adlandırılan HR yassı çelik ürünlerinin başlangıç formudur. Türkiye'de tek HR üreticisi Ereğli Demir ve Çelik Fabrikaları T.A.Ş. (Erdemir) olup, ithalat yapılabilecek üreticiler Thyssen-Krupp-Stahl Grubu (Almanya), Arbed (Belçika), Riva (İtalya), Corus (İngiltere), Aceralia (İspanya), Köstice (Slovakya) ve Usinor (Fransa)'dur.

Rulo halinde satılan HR'nin rulo açma işleminden sonra asitlenerek temizlenmesi, yağlanması ve yeniden sarılmasıyla DKP elde edilmektedir. DKP'den ürünün fiziksel ve mekanik özellik kazandığı haddeme (sacın bir taraftan gerilirken diğer taraftan preslenmesiyle inceltmesi) işleminden sonra FH olarak adlandırılan soğuk haddelenmiş sac elde edilmektedir. Bu aşamada DKP %70-80 oranında inceltilmektedir. Ancak bunun bir anda yapılması ürüne zarar verebileceğinden, işlem dört-beş defa tekrarlanmakta ya da sac aynı presin içinde bir defadan fazla gezdirilmektedir. FH tane (molekül) büyüklüklerinin ve mekanik özelliklerinin istenen seviyeye getirilmesi için tavlama fırınlarında 72-80 saat boyunca ısı işleme tabi tutulmakta, nihai yüzey ve mekanik özellikleri kazandırılmak amacıyla düşük oranda (%5-10) inceltilerek CR denilen soğuk sac elde edilmektedir. CR çoğunlukla rulolar halinde ticareti yapılan, farklı et kalınlıklarında inceltmiş ve uygun koşullarda saklanmaması halinde kolayca pas tutabilecek bir üründür.

Soğuk haddelenmiş ürünler pasa karşı dayanıklı değildir. Bu nedenle, CR'nin metalle kaplanmasıyla paslanmaya karşı koruma sağlanmaktadır. CR'nin çinko kaplanmasıyla galvanizli sac, kalay kaplanmasıyla teneke elde edilmektedir. Galvanizli sac üretiminde elektrogalvanizleme ve/veya sıcak daldırma yöntemi kullanılmaktadır. CR'nin, galvanizli sacın ve tenekenin organik madde kaplanmış formuna ise boyalı sac denilmektedir.

CR'nin üretilmesinden ya da galvanizleme işleminin gerçekleştirilmesinden sonra, talep doğrultusunda sacın kesilmesi gerekmektedir. Bu işlem çelik merkezleri tarafından yerine getirilmektedir. Çelik merkezleri, sacı kullanmaya en uygun ebatlarda ve dört köşeli olmak üzere kesmektedir. Bazı gelişmiş çelik merkezlerinde, kesilmiş parçaların içi boşaltılabilmekte ve hatta aynı parçanın farklı kısımları farklı inceliklerde kesilebilmektedir.

Galvanizleme işleminde, elektrogalvanizleme sıcak daldırma yöntemi ile kıyaslandığında iki sorun ortaya çıkmaktadır. Bunlar, yoğun elektrik kullanımının üretim maliyetini artırması ile yüzey kaplama kalınlığının diğer yöntemlere göre ince olmasının sanayi kullanımında yarattığı olumsuzluklardır. Sıcak daldırma yöntemi ile gerçekleştirilen galvanizleme işlemini de, üretim sürecinde kullanılan teknoloji yönüyle iki grupta incelemek gerekmektedir. Bu teknolojilerden ilki 1930'lu yıllara, ikincisi ise son yıllara aittir. Aşağıda bu teknolojilerin temel farklılıklarına yer verilmektedir.

Tablo 2- Sıcak Daldırma Yöntemi Teknolojilerinin Karşılaştırılması

<i>Eski Teknoloji</i>	<i>Yeni Teknoloji</i>
1. Hammadde olarak CR kullanılmaktadır.	1. Hammadde olarak FH'nin kullanılması üretim esnekliği getirmektedir.
2. 1300 mm. genişliğe kadar sac levhaların işlenebilmesi nedeniyle, başta otomotiv sanayi olmak üzere, yekpare genişlik gerektiren birçok alanda bu ürünler kullanılamamaktadır.	2. 1500 mm.'ye kadar levhaların işlenebilmesiyle yekpare geniş parçalar galvanizlenebilmektedir.
3. Galvaniz kaplama kalitesi düşüktür.	3. Sac, otomotiv sanayinde olduğu gibi, görünür yüzeylerde teknik boyama işlemine tabi tutulabilecek kaliteye ulaştırılmaktadır.

Erdemir'in galvanizli sac yatırımı 2001 yılında tamamlanacaktır. Tezcan teşebbüsünün galvanizli sac üreten tesisi 2000 yılının ikinci yarısında devreye girmiştir. Borçelik tesisi Türkiye'de yeni teknoloji ile galvanizli sac üreten üçüncü tesis olacaktır. Bu tesisler dışında bulunan tesisler (Birlik Galvaniz dahil) eski teknoloji ile üretim yapmaktadır.

Yukarıda açıklanan aşamaların herbirinin sonunda elde edilen ürünlerin, bir sonraki aşamanın girdisi olmasının yanı sıra başka kullanım alanları da

bulunmaktadır. Bu itibarla HR, DKP, FH, CR ve kaplanmış sac ticari üründür. HR, yassı çelik ürünlerinin üretiminde kullanıldığından, üreticilere satılmaktadır. DKP tüp (tüpgaz) yapımında, ağırlıklı olarak otomotiv ve cüzi miktarda beyaz eşya sanayinde kullanılmaktadır. FH ise ambalaj çemberi ve yurt dışında el arabası yapımında, ayrıca inşaatın ara bölümlerinde trapez (örtü ve ayırım malzemesi) olarak kullanılmaktadır. Kaplama öncesindeki nihai ürün olan CR'nin (soğuk sacın) ve kaplanmış sacın ise kullanım alanı geniştir.

Nitekim, Borçelik satışlarının yaklaşık %80, %13 ve %7'si sırasıyla CR, FH ve DKP satışlarından oluşmaktadır.

Borçelik'in üretim faaliyetlerinin başlangıç girdisi HR'dir. HR'nin kimyasal yapısı, elde edilmesinde kullanılan demir cevheri ve/veya hurdaya bağlıdır. HR'nin işlenmesiyle başlayıp CR üretilmesine kadar olan aşamalarda ürünün kimyasal yapısı değiştirilememekte, yalnızca fiziksel özellikleri istenen hale getirilebilmektedir.

DKP, birçok sanayide kullanılmak için kalın ve gerekli mekanik özelliklere sahip olmayan bir üründür. Bu nedenle, DKP'nin kullanım alanı diğer ürünlere göre dardır. CR ile FH arasında incelik yönüyle önemli bir fark olmamakla birlikte, bu ürünler sertlik noktasında farklılaşmaktadır. FH oldukça sert bir ürünken; tavlama işlemine tabi tutulan CR daha yumuşak, buna bağlı olarak sanayi kullanımında daha kolay şekle sokulan ve daha nitelikli bir sacdır. Bu nedenle, CR ve FH kullanıcı gözünde nitelik ve kullanım alanları itibarıyla denk ürünler değildir. Ancak aynı üretim sürecinin farklı aşamalarında elde edilen ürünlere ilişkin pazar tanımı yapılmasında, üretim yapısı önem kazanmaktadır.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, üretimin çeşitli aşamalarının sonunda elde edilen ürünlerin bir sonraki aşamanın girdisi olarak kullanılması veya satılması tercihinin yapılmasında esneklik olduğu anlaşılmıştır. DKP ile FH'ye olan talebin karşılanması ve nihai olarak CR üretimine yönelik ara madde temin edilerek olağan faaliyetin sürdürülmesi, mevcut üretim akışı ve girdi temini açısından mümkündür. Ayrıca, Türkiye'de yassı çelik ürünlerinin üretimini gerçekleştiren iki firmadan Erdemir'in demir cevheri ve/veya hurdanın, Borçelik'in ise HR'nin işlenmesinden itibaren CR'nin elde edilmesine kadar tüm aşamaları yerine getirmesi, sözü edilen esneklikle birlikte göz önüne alındığında; üretici firmaların ara mamüller bazında değil, bütün üretim süreçleriyle rakip oldukları sonucunu ortaya çıkarmaktadır. Dolayısıyla DKP, FH ve CR'nin herbiri farklı ilgili ürün pazarı değildir.

Yatırım sonrasında Borçelik yeni teknoloji sıcak daldırma yöntemiyle galvanizli sac üretecektir. Elektrogalvanizleme ve sıcak daldırma yöntemleri, maliyet ve kaplama kalınlığı açısından farklılaşmaktadır. Sıcak daldırma yönteminde ise eski ve yeni teknoloji, kaplanabilecek levha genişliği, kaplama kalitesi ve üretim esnekliği yönüyle birbirinden ayrılmaktadır. Bu çerçevede, galvanizleme faaliyetine yönelik olarak esas itibarıyla, sıcak daldırma yöntemiyle 1500 mm. genişliğe kadar üretilen galvanizli ürünler pazarı tanımlanmıştır.

Yukarıda yer verilen bilgiler çerçevesinde ilgili ürün pazarları, "soğuk sac (DKP ve FH dahil) pazarı" ve "1500 mm.'ye kadar sacların elektrokimyasal yüzey hazırlık ve ısıtma işlemleri entegre olan daldırma yöntemi ile galvanizleme sürecinden geçirilmesiyle üretilen galvanizli ürün pazarı" olarak tanımlanmıştır.

Öte yandan, Borusan Grubu'na bağlı Kerim Çelik ile Usinor Grubu'nun ortak kontrole sahip olduğu Bamesa'nın faaliyet gösterdiği çelik merkezi hizmetleri, Usinor Grubu'ndan Sollac Ambalaj ve Uginox'un gerçekleştirdiği çelik ambalaj üretimi ile Usinor Çelik Ticaret A.Ş.'nin yer aldığı nitelikli yassı çelik satışları da ilişkili faaliyetler olarak belirlenmiştir.

H.2.2. Coğrafi Pazar

Yassı çelik üreticisi ve işleyicisi teşebbüsler genellikle müşterileri olan sanayi işletmelerinin ağırlıklı olarak faaliyet gösterdiği Marmara Bölgesi'nde yoğunlaşmıştır. Erdemir, Türkiye'nin kuzeyinde faaliyet göstermekle birlikte, Borçelik'in ürettiği tüm ürünlerde bu işletmeyle rekabet halindedir. Dolayısıyla, soğuk sac elde edilmesine yönelik faaliyetlerde ve galvanizli sac üretimindeki rekabetin tanımlanmasında bölgesel pazarlardan söz etmek mümkün değildir. Bu bağlamda, ilgili coğrafi pazar Türkiye Cumhuriyeti sınırları olarak belirlenmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Dosya mevcudu bilgilerden, Borusan Holding A.Ş. ile Sollac arasında 22.3.2001 tarihinde imzalanan "Genel Anlaşma"yla düzenlenen işlem sonucunda, halihazırda Borusan Grubu'nun kontrol ettiği Borçelik'in, Borusan ve Usinor Grupları tarafından birlikte kontrol edilen bir ortak girişime dönüştürüleceği anlaşılmıştır. Buna göre, Borçelik'in 2001 yılında yapılacak genel kurul toplantısında sermaye artırımı ve ana sözleşme değişikliği gerçekleştirilecek, Usinor Grubu'na bağlı Sollac'ın, Borçelik'te %12.54 olan hisse oranı %21.96'ya çıkarılacak ve Sollac (A) grubu hisselerin tümüne sahip olacaktır.

Ayrıca, 22.3.2001 tarihinde Borusan Holding A.Ş. ile Sollac arasında imzalanan "Ticari Anlaşma"da üretim kapasitesini artırma amaçlı yatırım planı düzenlenmiş ve taraflar arasındaki ticari ilişkilerle ilgili ilkeler belirlenmiştir. "Ticari Anlaşma"ya göre, "Satış Acenteliği Anlaşması" yapılacak ve Borçelik tarafından üretilen, birinci sınıf otomotiv ürünlerinin yapımında kullanılan galvanizli sacın dünya pazarlarına pazarlanmasında Usinor Auto SA tek ticari acente olarak yetkilendirilecektir. Söz konusu satışlarda Usinor Auto SA'nın Borçelik ürünlerini birinci sınıf otomotiv üreticilerine tanıtması, satış koşullarının Borçelik tarafından onaylanması ve Borçelik'in kendisine acentelik hizmeti veren ve markasını kullandıran Usinor Auto SA'ya ciro üzerinden %1 pay vermesi öngörülmüştür. Ayrıca bu Anlaşma'nın 6. maddesi gereğince "Teknik Yardım Anlaşması" ve "Hizmet Anlaşması" hazırlanarak uygulamaya sokulacaktır.

H.3.1. İşlemin 1997/1 Sayılı Tebliğ'in 2. Maddesi Çerçevesinde Değerlendirilmesi

Bildirime konu işlem öncelikle, 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ"ın 2(c) maddesi açısından incelenmiştir.

H.3.1.1. Ortak Kontrol

Borçelik'in işlem öncesindeki "Esas Mukavelesi"ne göre; Yönetim Kurulu (A), (B) ve (C) grubu hissedarlar tarafından aday gösterilenlerden sırasıyla 4, 1 ve 4 kişi olmak üzere 9 kişiden oluşmaktadır. (A) grubu hisselerin yarısından fazlası ve (C)

grubu hisselerin tamamının Borusan Grubu'nda oluşu Yönetim Kurulu Üyeleri'nin dağılımına yansımıştır. "Esas Mukavele"de, Şirket Yönetim Kurulu'nda Borusan Grubu'nun 5, Sollac ve Erdemir'in ise 2'şer üyesi olduğu belirtilmiştir. Mukavele'de ayrıca, Yönetim Kurulu Başkanı'nın (C) grubu hissedarların (Borusan Grubu şirketleri) adayları arasından seçileceği ifade edilmiştir. Bu noktada, "Esas Mukavele"nin 14(c) maddesi dikkate alınmaksızın, %61.18 oranında hisseyi elinde bulunduran Borusan Grubu'nun Borçelik'i tek başına kontrol ettiği sonucuna ulaşmak olanaklı değildir, çünkü bu maddede stratejik kararları veto etme hakkına ilişkin düzenlemeye gidilmiştir.

Anılan madde şu şekildedir: "SOLLAC (A) grubu hisselerin çoğunluğuna sahip olduğu sürece, yukarıdaki hüküm gözönüne alınmadan, aşağıda belirtilen konularda Yönetim Kurulu'nca karar verilebilmesi için (A) grubu temsilcilerinden en az birinin ve (C) grubu temsilcilerinden en az birinin nisap içinde bulunması ve bu temsilcilerin onayının bulunmasını gerektirir.

Kararlar;

- * *Esas Mukavele'nin 3 üncü maddesinin 1inci fıkrası gereğince diğer demir çelik çeşitlerinde de faaliyette bulunulması.*
- * *Yıllık şirket iş planı ve bütçe ve bunlarla ilgili değişkenlerin onaylanması.*
- * *Şirketin 500.000.-\$ ABD Dolar'ı karşılığında daha yüksek mertebede yapacağı yeni yatırımlar.*
- * *Her türlü mali katılımlar ve mevcutlarda yapılacak değişiklikler.*
- * *Süresi bir yılı aşan veya miktarı 1.000.000.-\$ ABD Dolar'ı mertebesinin üzerinde mal alımı veya satımı dışındaki anlaşmaların yapılması veya sona erdirilmesi.*
- * *Şirketçe 3 üncü taraflara aynı ve şahsi her türlü garantinin verilmesi.*
- * *Alınacak orta ve uzun vadeli krediler.*
- * *Alınacak 2.000.000.-\$ ABD Dolar'ı karşılığında daha yüksek kısa vadeli krediler.*
- * *Esas Mukavele'nin 25 (B) (III) maddesine göre, Yönetim Kurulu Üyelerine dağıtılacak temettü hakkında karar alınması."*

Bu çerçevede, Sollac'ın (A) grubu hisselerin çoğuna sahip olması halinde, (A) ve (C) grubu hissedarların Yönetim Kurulu'ndaki en az birer temsilcisinin onayıyla bazı stratejik kararlar alınabilecektir. Diğer bir deyişle, söz konusu temsilcilerin olumsuz oyu stratejik kararların veto edilmesi ve bu konularda karar alınmaması sonucunu doğuracaktır. Ancak bu sürecin işlenmesi için Sollac'ın (A) grubu hisselerinin çoğuna sahip olması gerekmektedir. Oysa ki, toplam hisseler içindeki payı itibarıyla, Borusan Grubu %11.59 oranında (A) grubu hissesine sahiptir ve %10.37 oranında (A) grubu hissesi bulunan Sollac bu koşulu karşılamamaktadır.

Diğer yandan, gündelik işlerin ne şekilde yürütüleceği hususu da ortak kontrolün varlığı açısından önemlidir. "Esas Mukavele"ye göre; Şirket Genel Müdürü ile teknik ve mali işler müdürleri (A) ve (C) grubu hissedarların herbirinin çoğunluğunun göstereceği adaylar arasından Yönetim Kurulu tarafından seçilecektir. Bu çerçevede, (A) grubu hisselerin çoğunluğuna ve (C) grubu hisselerin tamamına sahip olan Borusan Grubu'nun göstereceği adaylar arasından Grubun çoğunlukla temsil edildiği Yönetim Kurulu'nun atayacağı kişiler üst düzey yöneticiler olarak seçilecektir. Böylece, stratejik kararların alınmasında olduğu gibi, Şirket'in gündelik

davranışlarının yönlendirilmesinde de Borusan Grubu'nun belirleyici olduğu ortaya çıkmaktadır. Dolayısıyla, Borçelik Borusan Grubu tarafından kontrol edilmektedir.

Bildirime konu işlem sonrasında (A) grubu hisselerin tümü Sollac'a geçecektir. Bu şekilde, Şirket Yönetim Kurulu Üyeleri'nin dördünü Sollac, dördünü Borusan Grubu ve birini Erdemir -sırasıyla (A), (C) ve (B) grubu hisselerin tamamına sahip olacağından- gösterecektir. Böylece, Yönetim Kurulu'nda Sollac ve Borusan Grubu eşit sayıda üyeye temsil edilecektir. Ayrıca, "Esas Mukavele"nin stratejik kararlarla ilgili 14(c) maddesinde bazı değişiklikler yapılmıştır. Söz konusu maddede, (A) ve (C) grubundan en az bir temsilcinin onayı olmaksızın hakkında karar alınamayan hususlara yenileri eklenmiştir. Bunlardan bazıları aşağıdadır:

- Şirket'in geçiş hakları ve sanayi tesisine karadan ve denizden ulaşılabilmesine ilişkin her türlü sözleşmenin akdi, değiştirilmesi veya feshi,
- 500.000 ABD Doları'nı aşan miktarda ekipman, tesis veya arazi satışı,
- Şirket'in doğrudan veya dolaylı olarak (A), (B) ya da (C) grubu hissedarlarla sözleşme imzalaması,
- Ana Sözleşme'nin ve faaliyet alanlarının değiştirilmesi, Şirket'in tasfiyesi ve sermayesinin artırılması veya azaltılmasıyla sınırlı olmak üzere Genel Kurul gündeminin hazırlanması.

Ayrıca, üst düzey yöneticilerin seçilmesine ilişkin düzenleme, Genel Müdür, Finans, Satış ve Pazarlama, Tedarik ve Planlama, Üretim Müdürleri ile şirket işlerinin yürütülmesi için gerekli diğer üst düzey yöneticilerin atanması ve görevlerine son verilmesini içerecek şekilde genişletilmiştir.

Sonuç olarak, mevcut durumda Borusan Grubu tarafından kontrol edilmekte olan Borçelik işlem sonrasında Sollac'ın da dahil olacağı şekilde ortak kontrol edilecektir.

H.3.1.2. Tam İşlevsellik

Mevcut durumda, soğuk sac üretimine yönelik faaliyet gösteren Borçelik amaçlarını gerçekleştirmek üzere işgücü ve malvarlığına sahiptir. Yatırım sonrasında da bu durumda bir değişiklik olmayacaktır. Borçelik gündelik işlerini yürütecek bir yönetime ve belirlenen alanlarda faaliyet gösterebilecek şekilde yeterli finansmana, insan kaynaklarına ve malvarlığına sahip olacaktır.

Tam işlevselliğin sağlanmasında, ana teşebbüslerden ortak girişime satışlarda, ilgili ürün veya hizmetlere ortak girişim seviyesinde önemli düzeyde katma değer eklenmesi hususunun dikkate alınması gerekmektedir. Borçelik'in sağlayıcıları arasında ana teşebbüsler bulunmaktadır. Borçelik'in, hammadde alımında en büyük dördüncü sağlayıcı Sollac Groupe Usinor, diğer alımlarında ise Borusan Lojistik Dağıtım ve Depolama Taşıma ve Ticaret A.Ş. ile Borusan Holding A.Ş. sırasıyla birinci ve beşinci sağlayıcıdır. Borçelik'in mal ve hizmet alımlarında özellikle Sollac Groupe Usinor'dan yapılan ve yapılabilecek hammadde alımı önemlidir. Hammadde alımlarının büyük kısmı Erdemir'den yapılıyor olmakla birlikte, ortaklık sonrasında Usinor'un ağırlığının artması ve sırasının değişmesi kuvvetle muhtemeldir.

Öte yandan, ortak girişim ile ana teşebbüsler arasındaki alım ve satımların piyasa koşullarında gerçekleştirilip gerçekleştirilmemesi tam işlevsellik unsuru açısından önemlidir. Genel Anlaşma'nın 3.2. maddesi, *“Taraflar; Şirket'in bir kar merkezi olarak faaliyet göstereceğini ve bununla sınırlı kalmaksızın ve fakat, yürürlükte bulunan ve gelecekte yapılacak olan anlaşmalar ve lojistik ve diğer giderler de dahil olmak üzere, Şirket, Sollac, Borusan Holding ve onların bağlı şirketleri veya iştirakleri arasındaki bütün ticari işlem ve ilişkilerin cari piyasa fiyatları üzerinden gerçekleştirileceğini ve Yönetim Kurulu'nun onayına tabi olacağını prensip olarak kabul ederler.”* şeklindedir. Ticari Anlaşma'nın 2(i) ve Genel Anlaşma'nın 6.4. maddelerinde de aynı niyet ortaya koyulmuştur. Bu şekilde niyet beyan edilmiş olması, ortak girişimin bağımlı sayılmasını gerektirecek şekilde ilgili işletmelere ayrıcalık tanınmadığını göstermektedir.

H.3.1.3. Rekabetçi Davranışların Koordinasyonu

1997/1 sayılı Tebliğ'in 2(c) maddesine göre, ana teşebbüsler arasındaki rekabeti sınırlama amacıyla ortak girişim kurulması birleşme-devralma sayılan hallerden değildir. Bu tür işlemler 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi anlamında anlaşma olarak değerlendirilmektedir. Bu çerçevede, değerlendirme yapılırken aşağıdaki hususlar dikkate alınmıştır:

- İki veya daha fazla ana teşebbüsün, ortak girişimin pazarında ya da bunun alt, üst yahut komşu pazarlarında faaliyetlerini önemli düzeyde sürdürüp sürdürmediği,
- ortak girişim oluşturulmasının doğrudan sonucu olan işbirliğinin ilgili teşebbüslere piyasalardaki rekabetin önemli bir kısmını ortadan kaldırma olanağı getirip getirmediği.

Mevcut durumda, Borçelik ile Usinor ve Borusan Grubu şirketleri önemli düzeyde alım-satım ilişkisi içindedir. Taraflara bağlı birçok işletme Borçelik'le aynı veya ilişkili pazarlarda faaliyet göstermektedir. Borusan Grubu'na bağlı Birlik Galvaniz, elektrogalvaniz ve eski teknoloji sıcak daldırma yöntemleriyle üretim yapmaktadır. Buna karşın, bu işletme ile yatırım sonrasında yeni teknoloji sıcak daldırma yöntemiyle galvanizli sac üretecek Borçelik'in faaliyetleri, esas olarak inşaat endüstrisi ve genel kullanım alanlarına, ayrıca beyaz eşya ve otomotiv sanayinde bazı iç parçalarda (görünmez yüzeylerde) kullanıma yönelik üretimde çakışacaktır. Diğer yandan, Borusan Grubu'ndan Kerim Çelik ve Usinor teşebbüsünün ortak kontrole sahip olduğu Bamesa işletmeleri, çelik merkezi hizmetleri sunmaktadır. Ancak Bamesa, Kerim Çelik'e göre çok daha gelişmiş bir tesise sahip olup, daha karmaşık talepleri karşılayabilmektedir. Bu itibarla, Bamesa ile Kerim Çelik'in faaliyetlerinin örtüşmesi sınırlıdır. Kaldı ki, rekabet kuralları açısından, Bamesa ortak kontrol edilen, bağımsız bir işletmedir.

Usinor Çelik Ticaret A.Ş. nitelikli yassı çelik ürünleri satışı faaliyetinde bulunan ithalatçı bir firmadır. Bu ürünler, karbon oranı yüksek HR'den elde edilen ve galvanizlenen ürünler olup, bunların amortisörün ortasındaki mil gibi özel kullanım alanları bulunmaktadır. Bu yönüyle, mevcut durumda Borçelik ile Usinor Çelik Ticaret A.Ş. rakip değildir ve yatırımdan sonra da olmayacaktır. Usinor Grubu'na bağlı Sollac Ambalaj ve Uginox ise tenekeyi rulo olarak alıp işleyerek baskı ve kutu

yapımına hazır halde ambalaj sanayicilerine sunmaktadır. Teneke soğuk sacın kalay kaplanmış hali olduğundan, yatırım sonrasında da bu işletmeler ile Borçelik'in alım-satım ilişkisinde olması söz konusu değildir

Sonuç olarak, yatırım öncesinde ve sonrasında, ortak girişim ile ana teşebbüslerin her ikisinin de aynı pazarda yer alması söz konusu değildir. Ortak girişimle Birlik Galvaniz'in ve Kerim Çelik'le Bamesa'nın faaliyetlerindeki çakışma ise sınırlıdır. Bu çerçevede, ortak girişim kurulması işleminin rekabetçi davranışların koordinasyonuna yol açmayacağı, dolayısıyla anılan işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olduğu kanaatine varılmıştır.

H.3.2. İşlemin 1997/1 Sayılı Tebliğ'in 4. Maddesi Çerçevesinde Değerlendirilmesi ve Hakim Durum Tesbiti

1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde, %25'lik pazar payı veya 25 trilyon TL.'lik ciro eşliğinin aşıldığı birleşme-devralmaların Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu ifade edilmiştir. Ortak kontrol edilecek Borçelik, ana teşebbüslerden bağımsız bir işletme olacaktır. Bu itibarla, yoğunlaşma Borçelik üzerinde gerçekleşecek ve ana teşebbüslerin devretmediği faaliyetlerden kaynaklanan pazar gücü yoğunlaşmayı etkilemeyecektir. Bu nedenle, Borçelik'in ortak girişime dönüştürülmesi işleminde eşiklerden birinin aşılmadığının belirlenmesinde, yalnızca bu işletmenin ilgili pazardaki payı ve cirosu dikkate alınmıştır.

Borçelik'in 2000 yılı cirosu 107.298.329.000.000 TL.'dir. Borçelik satışlarının yaklaşık %90'unun CR, FH ve DKP satışlarından oluştuğu dikkate alındığında, ciro eşliğinin aşıldığı, dolayısıyla, bildirim konu ortak girişim oluşturulması işleminin izne tabi olduğu anlaşılmıştır.

Yurt içi CR satışlarının firmalar arasındaki dağılımı aşağıda yer almaktadır.

Tablo 3- Yurtiçi CR satışları

	Borçelik		Erdemir		İthalat		Toplam	
	Satış (bin ton)	Pazar Payı (%)	Satış (bin ton)	Pazar Payı (%)	Satış (bin ton)	Pazar Payı (%)	Satış (bin ton)	Pazar Payı (%)
1997	236	14	559	34	864	52	1659	100
1998	231	15	599	40	685	45	1515	100
1999	217	15	813	57	400	28	1430	100
2000	225	14	731	47	600	38	1556	100

İşlem sonucunda hakim durum yaratılması veya var olan bir hakim durumun güçlendirilerek rekabetin önemli ölçüde azaltılması söz konusu değildir; çünkü Usinor'un Türkiye'de yürüttüğü herhangi bir faaliyet ortak girişime devredilmeyeceğinden, halihazırda Borusan Grubu'na bağlı olan Borçelik'in işlem sonucunda pazar gücünün artması söz konusu olmayacaktır.

H.3.3. Genel Anlaşma ve Ticari Anlaşma'daki Bazı Düzenlemelerin Değerlendirilmesi

Bildirime konu işlemi düzenleyen Genel Anlaşma'da ve bununla eşzamanlı yapılan Ticari Anlaşma'da niyet beyanından ibaret olan madde hükümlerine yer verilmiştir.

Borçelik ürünlerinin alım merkezi yurt dışında bulunan birinci sınıf otomotiv üreticilerine Usinor Auto SA tarafından pazarlanmasına ilişkin Genel Anlaşma'nın özellikle 2.5, 6.3 (i) ve 7.3 maddeleri ve bunun bazı ayrıntılarını içeren Ticari Anlaşma'nın 3. maddesi başta olmak üzere, 4, 5 ve 6. maddeleri anlaşma, işlem ve ilişkileri konu almıştır. Bu çerçevede, Genel Anlaşma ve Ticari Anlaşma'nın söz konusu maddelerinin, somut düzenleme getirmemesi ve gelecekte gerçekleştirilebilecek işlemlerle ilgili ilkeleri belirlemesi dikkate alınarak, bu aşamada herhangi bir değerlendirme yapılmamıştır.

Ticari Anlaşma'nın 7. maddesi, *“Tarafların her biri, Türkiye’de Borçelik’in ve Birlik Galvaniz’in imal ettiği tipte ve kapsamda yassı çelik ürünler imal eden bir şirkete iştirak etmeden ya da Türkiye’de yeni imalat tesisleri kurmadan önce, diğer tarafa, her durumda ve proje bazında tespit edilecek olan sermaye payları ve haklarına göre ve aynı koşullarla müşterek yatırım yapma fırsatını verecektir...Ortak Girişim’le doğrudan rekabet etmese bile, Ortak Girişim’in ürün dizisiyle bağlantılı olan veya bu ürün dizisinin devamı niteliğinde olan piyasa sektörlerindeki tesisler/şirketler veya ticari faaliyetler konusunda da, taraflar aynı ilkeyi uygulama olanağını araştırarak ve inceleyeceklerdir. Kerim Çelik ticari hizmetleri ve faaliyetleri bu maddenin kapsamı dışındadır. Bu işbirliği kurallarının uygulanması, bu İşbirliği Anlaşması taraflar arasında müzakerelere başlanmasından önceki son üç ay içinde imzalanmamış olduğu sürece, taraflardan birinin ilgili faaliyet sahası içinde üçüncü şahıslarla imzaladığı İşbirliği Anlaşmalarının hüküm ve koşullarına da uyulması şartına tabi olacaktır.”* şeklindedir. Bu maddede esas olarak, Borçelik ve Birlik Galvaniz’in ürünleri ile bunlarla ilişkili ürünler alanında tarafların doğrudan veya dolaylı olarak faaliyet göstermek istemesi halinde, önceliğin ortak yatırım yapılmasına verilmesi yönünde niyet açıklanmıştır. Tarafların münferiden ya da başka teşebbüslerle veya birbirleriyle ortaklık kurarak ilgili pazarlara girmesinin belirli bir takvime bağlanmadığı madde hükmünün, “koordinasyon riski” yönüyle değerlendirilmesi olanaklı değildir.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, yatırım sonrasında Borçelik ile Birlik Galvaniz’in tam anlamıyla rakip olmayacağı, bu iki firmanın sınırlı sayıda ürünü birbirinin yerine kullanabileceği, ancak bu durumun, Borçelik ile Birlik Galvaniz’in komşu (ilişkili) pazarlarda yer aldığı gerçeğini değiştirmedeği, dolayısıyla, Borçelik’le aynı veya ilişkili alanlarda faaliyet gösterilmesini ilgilendiren düzenlemenin, Birlik Galvaniz’i de etkileyeceği, bu itibarla, Ticari Anlaşma’nın sözü edilen 7. maddesine Birlik Galvaniz’in de konu edilmiş olmasının, niyet beyanının kapsamını genişletmediği ve bu şekilde “doğrudan ilgililik” unsuruna hâle getirilmediği anlaşılmıştır.

Genel Anlaşma'nın 10. maddesinde, *“Tarafların hiçbirisi, diğer Taraftan veya Şirket aracılığıyla erişim imkanına sahip olduğu gizli bilgileri üçüncü şahıslara ifşa etmeyecek ve bu gizli bilgileri, bunlarla sınırlı kalmaksızın ve fakat, araştırma amacı, sınai veya ticari amaçlar da dahil herhangi bir başka amaçla kullanmayacaktır. Bu*

gizlilik yükümlülüğü, Tarafların her birini, Şirket'in hissedarlığından ayrıldığı tarihten itibaren 5 yıl süreyle daha bağlayıcı olmaya devam edecektir..." hükmüne yer verilmiştir. Ticari Anlaşma'nın 10. maddesinde ise, bilginin gizli tutulması sınırlamasının, taraflardan birinin hissedarlıktan ayrılmasını izleyen 9 yıl boyunca geçerli olacağı ifade edilmiştir.

Bilginin gizli tutulmasına ilişkin düzenlemeler temel olarak, sır niteliğindeki bilginin (ticari ve teknik) üçüncü kişilere açıklanmaması ve kullanılmaması yükümlülüklerini içermektedir.

Sır niteliğindeki bilginin kullanılmaması pazara girişi doğrudan güçleştirecek, gizli bilgiyi kullanamayacak teşebbüs yeni bilgi üretmenin veya bu bilgiye ulaşmanın maliyetine katlanmadıkça ilgili faaliyetlerde bulunamayacaktır. Ortak girişimlerde hissedarlıktan ayrılmasından sonraki döneme yönelik bu tür düzenlemeler, bildirim konusu işlem sonucunda olabileceği gibi, ortaklıktan ayrılan ana teşebbüsün ilgili pazara dönüşünün önünde bir engeldir.

Bilginin üçüncü kişilere ifşa edilememesi de benzer etkileri dolaylı olarak doğurabilecektir. Özellikle hissedarlıktan ayrılan bir ana teşebbüsün ortak girişimin bir rakibine, kontrolün yapısal değişikliğe uğramasına yol açmayacak biçimde ortak olması halinde, bilginin açıklanarak rakip işletme tarafından kullanılmaması ana teşebbüsün pazara girişini güçleştirebilecektir. Aynı ana teşebbüsün ilgili faaliyetler alanında tecrübeli bir işletmeyle yeni bir ortak girişim kurması ve bu bilginin diğer ortak tarafından "fiilen" kullanılması da anılan kısıtlamayla engellenecektir.

Ortaklık sırasında edinilen bilginin açıklanmaması kısıtlaması, bu bilginin kullanılmasının yasaklanmasında olduğu gibi, hissedarlıktan ayrılan teşebbüsün bağımsızca karar alma özgürlüğünü sınırlandıracaktır. Bu çerçevede, gizli bilginin "açıklanmaması" ve "kullanılmaması" kısıtlamalarının birbirinden bağımsız incelenemeyeceği, bütün olarak ele alınması gerektiği kanaatine varılmıştır.

Rekabet hukuku yönünden, Usinor Grubu'na bağlı işletmeler bu Gruptan bağımsız değildir. Genel Anlaşma ve Ticari Anlaşma'nın her ikisinin de tarafları Borusan ve Usinor teşebbüsleridir. Bu nedenle, tarafları aynı ve birbirine benzer düzenlemelerden oluşan anlaşmaların "Gizliliğe" ilişkin maddeleri birlikte değerlendirilmiştir.

Hissedarlık süresince bilginin gizli tutulması, ana teşebbüslerin ortak girişimle aynı faaliyette bulunmasını güçleştireceğinden koordinasyon riskinin azaltılmasına katkı verecektir. Söz konusu düzenleme aynı zamanda, Borçelik'e transfer edilecek maddi olmayan varlıkların değerinin korunmasını da sağlayacaktır.

Teknik bilginin hissedarlıktan ayrılmayı takip eden dönemde de gizli tutulması, Borçelik'in faaliyet alanının genişletilmesi için gerekli maddi olmayan varlıkların tam değeriyle transfer edilmesini sağlayacaktır. Soğuk sac ve özellikle 1990'lı yılların teknolojisiyle galvanizli sac üretimi oldukça karmaşık ve masraflı bir üretim sürecini gerektirmekte, bu nedenle, işlemin uygulamaya sokulmasında yoğun bir şekilde hak transferi söz konusu olmaktadır. İlgili faaliyetlerde bulunabilmesi için yeni teknolojinin bulunması veya başka bir şekilde edinilmesinin oldukça masraflı olmasının yanında, oldukça uzun bir zamanı gerektirmesi bu aşamada göz önünde bulundurulmalıdır. Bu çerçevede, "Gizlilik" başlığı altındaki düzenlemelerin tam

işlevsel ortak girişim oluşturulmasına yönelik olduğu, işlemin yürütülmesiyle doğrudan ilgili ve gerekli bulunduğu anlaşılmıştır.

Ancak, bildirim formunun ekinde sunulan Ticari Anlaşma'nın sözü edilen 10. maddesine göre 9 yıl olan gizlilik yükümlülüğü, hissedarlıktan ayrılmasından sonra Borusan Grubu'na pazarı, gerektiğinden uzun bir süreyle kapatacaktır. Bu nedenle, gizli bilginin kullanılmaması ve üçüncü kişilere açıklanmaması yükümlülüğünün, taraflardan herhangi birinin Borçelik hissedarlığından ayrılmasını izleyen 5 yılın sonuna kadar geçerli olacak şekilde düzenlenmesi halinde yan sınırlama sayılacağı gibi taraflar arasındaki Genel Anlaşma'nın aynı nitelikteki hükmü ile de benzerlik arzedecektir. Nitekim bildirimde bulunan tarafın temsilcisi, Kurum kayıtlarına 7.6.2001 tarih ve 9085 sayı ile giren yazısı ile Ticari Anlaşma'nın gizli bilgileri kullanmama yükümlülüğü getiren ve hitam tarihi itibarıyla 9 yıl olarak belirlenen sürenin 5 yıl olarak değerlendirmeye alınması yolundaki beyanını iletmiştir.

İ- SONUÇ

Yukarıda yer verilen değerlendirmeler ışığında;

1.a) Usinor Grubu'na bağlı Sollac Mediterrance S.A. işletmesinin hisse devralması suretiyle Borçelik Çelik Sanayi Ticaret A.Ş.'nin ortak girişime dönüştürülmesi işlemini düzenleyen Genel Anlaşma'nın 6.5. ve 6.6. maddelerinde öngörülen kısıtlamaların aynen, bu Anlaşma ile Ticari Anlaşma'nın 10. maddesindeki "gizli bilginin kullanılmaması ve üçüncü kişilere açıklanmaması" hükmünün ise taraflardan birinin hissedarlıktan ayrılmasından itibaren 5 yıl süreyle geçerli olacak şekilde yan sınırlama sayılmasına ve bu doğrultuda işleme izin verilmesine,

b) Söz konusu anlaşmalarda yer alan ve olası işlem, ilişki ve anlaşmaların gerçekleştirilmesine yönelik niyet beyanından ibaret olan madde hükümleri kesin ve nihai düzenleme niteliğinde olmadığından, bu hükümlere yönelik olarak bir değerlendirme yapılamayacağına

OY BİRLİĞİ ile,

2. Raportör görüşünde ifade edilen "Borçelik'in alım-satımlarının dağılımına ilişkin yıl sonu kümülatif değerlerin 2001 yılı sonundan itibaren başlamak üzere Kurumumuza bildirilmesi koşulunun işlemin taraflarına yükletilmesi" önerisi ile ilgili olarak bir işlem ve karar tesisine gerek bulunmadığına OY ÇOKLUĞU ile

karar verilmiştir.

KARŞI OY GEREKÇESİ

Usinor Grubu'na bağlı Sollac Sa'nın gerçekleştireceği hisse devriyle Borçelik Çelik San.Tic.A.Ş.'nin ortak girişime dönüştürülmesine izin verilmesine dair 26.06.2001 tarih ve 01-29/282-83 sayılı Kurul kararının Raporun "Sonuç" bölümünde önerilen "ortak girişimin alım-satım dağılımına ilişkin kümülatif değerlerin 2001 yılı sonundan itibaren Kuruma bildirilmesi" hususunda bir işlem tesisine gerek olmadığına dair bölümüne aşağıda belirttiğim gerekçelerle katılmam mümkün olamamıştır.

Ortak girişimin oluşturulmasında, ortak girişimin tarafları ile ortak girişim arasında ticari ilişkilerle ilgili ilkeler benimsenmiştir.Örneğin;

- Ticari Anlaşmaya göre, Ortak Girişim ile Usinor Auto SA arasında "Satış Acenteliği Anlaşması" yapılacak ve Borçelik tarafından üretilen birinci sınıf otomotiv ürünlerinin yapımında kullanılan galvanizli sacın Türkiye dışında pazarlanması Usinor Auto SA. tarafından yapılacaktır.

- Usinor Auto SA. Türkiye dışında birinci sınıf otomotiv müşterilerine Borçelik adına rölolar pazarlayacaktır.

- Borçelik, birinci sınıf müşterilere doğrudan veya dolaylı olarak otomobil çelik röloları pazarlamayacaktır.

- Usinor Auto SA. ihracat siparişlerini teklif etme hakkına sahip olacaktır.Bu durumda Gemlik'ten müşteriye nakliyeden kimin sorumlu olacağı Usinor Auto SA ile Borçelik arasında kararlaştırılacaktır.

Bu tür hükümlere rağmen Ortak Girişimin bağımsız davranabileceği düşüncesiyle ortak girişim oluşturulmasına Raportörler izin verilmesini teklif etmişlerdir.Ancak Ortak Girişim uygulamada "bağımsız" davranabileceği gibi, bu hükümler karşısında ortak girişimi oluşturan taraflara karşı "bağımlı" da kalabilir.

Kurul, ortak girişimin "bağımsız" kalacağı düşüncesiyle izin vermiştir.

Dosyanın Raportörleri, Ortak Girişimin bir taraftan "bağımsız" davranmasını temin etmek diğer taraftan bu durumu kontrol edebilmek için Borçelik'in alım satımlarına ilişkin yıl sonu kümülatif değerlerin 2001 yıl sonundan itibaren Kurumumuza bildirilmesi koşulunun taraflara yüklenmesini teklif etmişlerdir.

Bu teklifi, gözetilen amaç bakımından yararlı bulduğumuz için çoğunluk kararına katılamamaktayız.

Kemal EROL
İl. Başkan

Nejdet KARACEHENNEM
Kurul Üyesi

İsmet CANTÜRK
Kurul Üyesi

MUHALEFET ŞERHİ

01-29 / 282-83 Sayılı Karara İlişkin

"Ortak Girişim" statülerinde izlemeyi teminen sınırlı bazı hususlarda bilgi talebinin gerekliliği, tarafların ileride aynı pazarda çalışmalarının gündeme gelebileceği, ortak girişim ve ana teşebbüsler arasında yoğun ilişkilerin bulunması karşısında tek başına bir ölçek olarak kabul edilememesine rağmen, belirli bir süre için talep edilecek bilgilerin değerlendirmede yarar sağlayacağı, öte yandan bu kapsamda ilgililere fazla bir yük öngörülmediği, nihayet yasal açıdan da 1997/1 tebliğinin 4.maddesinin bu talebe imkan tanıdığı gerekçeleriyle bilgi talep edilmemesine ilişkin çoğunluk görüşüne karşıyım.

Prof.Dr.Zühtü AYTAÇ
Kurul Üyesi

