

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2004-1-157 (Devralma)
Karar Sayısı : 05-05/27-15
Karar Tarihi : 13.1.2005

10 **A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, A. Ersan GÖKMEN, Murat GENCER,
Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL, Prof.Dr. Nurettin KALDIRIMCI,
M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN

B. RAPORTÖRLER: Hilal YILMAZ, İsmail Yücel ARDIÇ

20 **C. BAŞVURUDA BULUNAN** : - Toros Gübre ve Kimya Endüstrisi A.Ş.

D. TARAFLAR : - Toros Gübre ve Kimya Endüstrisi A.Ş.
Tekfen Tower 4. Levent 34394 İstanbul
- Akdeniz Gübre Sanayii A.Ş.
Tekfen Tower 4. Levent 34394 İstanbul

30 **E. DOSYA KONUSU:** **Toros Gübre ve Kimya Endüstrisi A.Ş.'nin Akdeniz Gübre Sanayii A.Ş.'yi devralmasına izin verilmesi talebi.**

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 30.12.2004 tarih ve 7392 sayı ile giren bildirim üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. ve 8. maddeleri ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 7.1.2005 tarih, 2004-1-157/ Öİ-05-HY sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu, 10.1.2005 tarih, REK.0.05.00.00/12 sayılı Başkanlık önergesi ile 05-05 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; aynı ekonomik bütünlük içinde yer alan Toros Gübre ve Kimya Endüstrisi A.Ş.'nin Akdeniz Gübre Sanayii A.Ş.'yi devralması işleminin, 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" in 2. maddesi kapsamında bir devralma işlemi olmadığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

50

H.1.1. Toros Gübre ve Kimya Endüstrisi A.Ş. (Toros Gübre)

Toros Gübre, kimyevi gübre üretim pazarında faaliyet gösteren bir şirket olup, ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 1- Toros Gübre'nin Ortaklık Yapısı

Unvan	Sermaye Payı (TL)	Hisse Oranı (%)
Tekfen Sanayi Yatırımları A.Ş.	(.....)	(.....)
T. Tarım Kredi Koop. Mer. Birl.	(.....)	(.....)
Diğer	(.....)	(.....)
TOPLAM	60.000.000.000.000	100

Görüldüğü üzere Toros Gübre, Tekfen Sanayi Yatırımları A.Ş. tarafından kontrol edilmektedir.

60

H.1.2. Akdeniz Gübre Sanayii A.Ş. (Akdeniz Gübre)

Akdeniz Gübre, Toros Gübre'nin sattığı gübrelerin fason üretim işi ile iştigal etmektedir. Teşebbüsün ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 2- Akdeniz Gübre'nin Ortaklık Yapısı

Unvan	Sermaye Payı (TL)	Hisse Oranı (%)
Toros Gübre	(.....)	(.....)
Toros Gayrimenkul Yatırımı A.Ş.	(.....)	(.....)
Toros Terminal Serv. Ve Den. A.Ş.	(.....)	(.....)
Diğer	(.....)	(.....)
TOPLAM	12.900.000.000.000	100

Ortaklık yapısından da anlaşılacağı üzere Akdeniz Gübre, Toros Gübre tarafından kontrol edilmektedir.

70

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Toros Gübre ve Akdeniz Gübre'nin ortaklık yapısından da anlaşılacağı üzere, her iki şirket de Tekfen Sanayi Yatırımları A.Ş. tarafından kontrol edilmektedir. Bu bakımdan, Toros Gübre ve Akdeniz Gübre iki ayrı tüzel kişiliğe sahip olmakla birlikte, aynı ekonomik bütünlük içinde yer almaları nedeniyle 4054 sayılı Kanun açısından tek bir teşebbüs niteliğindedirler.

80

4054 sayılı Kanun'un 2. maddesinde teşebbüs kavramının, "*Piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerle, bağımsız karar verebilen ve ekonomik bakımdan bir bütün teşkil eden birimleri*" ifade ettiği yer almaktadır.

4054 sayılı Kanun'un "Birleşme veya Devralma" başlıklı 7. maddesinde, "*Bir ya da birden fazla teşebbüsün hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri veya herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları, miras yoluyla iktisap durumu hariç olmak üzere, devralması hukuka aykırı ve yasaktır.*" denilmektedir. Dolayısıyla tek bir teşebbüs niteliğindeki ekonomik bütünlük içinde olan birimler arasında gerçekleşen birleşme/devralma işlemi Kanun kapsamı dışında kalmaktadır.

Nitekim; 1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme veya Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin 1. fıkra (b) bendinde, "*Herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi.*" şeklindeki devralma işlemi tanımından da anlaşılacağı üzere; işlemin taraflarının, teşebbüs niteliğinde olması gerekmektedir.

Tekfen Sanayi Yatırımları A.Ş.'nin kontrolü altında bulunan, Toros Gübre ve Akdeniz Gübre aynı ekonomik bütünlük içinde bulunmaları nedeniyle tek bir teşebbüs niteliğindedir. Bu nedenle, Toros Gübre'nin Akdeniz Gübre'yi devralması işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamı dışında olduğu kanaatine varılmıştır.

İ. SONUÇ

Aynı ekonomik bütünlük içinde yer alan Toros Gübre ve Kimya Endüstrisi A.Ş.'nin Akdeniz Gübre Sanayii A.Ş.'yi devralması işleminin, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi kapsamında bir devralma işlemi olmadığına OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.