

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2020-3-050

(Devralma)

Karar Sayısı : 20-53/742-330

Karar Tarihi : 10.12.2020

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE

Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,
Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN

B. RAPORTÖRLER: Mehmet Mete BAŞBUĞ, Kemal KÜÇÜKKAVRUK, Barış BİRCAN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: - Black Diamond Capital Management L.L.C.

- Fusion Investment S.à r.l

Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK,

Av. Onur ÖZGÜMÜŞ, Av. Göktaş SELVİTOPU,

Av. Efe OKUR, Av. Fırat EĞRİLMEZ

Yıldız Mah. Çitlenbik Sok. No:12 34349 Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Hexion Inc'in fenolik özel reçineler iş kolunun ortak kontrolünün Fusion UK Holding Ltd aracılığıyla Black Diamond Capital Management L.L.C ve Investindustrial S.A. tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 12.11.2020 tarih, 12175 sayı ile giren ve 01.12.2020 tarih ve 12963 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 07.12.2020 tarih ve 2020-3-050/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işlemlere izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Başvuruda; Hexion Inc'in (HEXİON) fenolik özel reçineler iş kolu olan HEXİON FENOLİK'in ortak kontrolünün Black Diamond Capital Management L.L.C. (BLACK DIAMOND) ve Investindustrial S.A. (INVESTINDUSTRIAL) tarafından devralınması işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) çerçevesinde izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) Bildirim konusu işlem sonucunda, HEXİON FENOLİK, BLACK DIAMOND ile INVESTINDUSTRIAL'in eşit miktarda öz sermaye payı sahibi olacağı FUSION UK tarafından devralınacaktır. Devralma işlemi çerçevesinde, HEXİON ile FUSION UK arasında imzalanan "Satın Alma Sözleşmesi"nin yanı sıra, HEXİON FENOLİK üzerinde ortak kontrolün sağlanması amacıyla Fusion Investment S.a.r.l¹ (FUSION INVESTMENT), Fusion UK Holding Ltd. (FUSION UK) ve BLACK DIAMOND tarafından kontrol edilen Fusion BD Opportunity Fund V Holdings LLC (BD V) arasında "Çerçeve Sözleşme" imzalanmıştır. Bu devralma sonucunda HEXİON FENOLİK, nihai olarak BLACK DIAMOND ile INVESTINDUSTRIAL tarafından ortak kontrol edilen bir ortak girişim haline gelecektir.

¹ Nihai olarak INVESTINDUSTRIAL tarafından kontrol edilmektedir.

- (6) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca ortak girişimin söz konusu Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi olabilmesi için hedef şirket üzerinde ortak kontrolün sağlanması ve ortak girişimin ekonomik açıdan bağımsız olması (tam işlevsel) unsurlarının birlikte sağlanması gerekmektedir.
- (7) i) Ortak kontrolün bulunması: HEXOLİN FENOLİK'in yönetimine ilişkin kararların, yönetim kurulu veya genel kurul kararı olmaksızın BLACK DIAMOND ile INVESTINDUSTRIAL'ın ortak kararı ile alınmasını güvence altına almak için FUSION UK'ye ilişkin Hissedarlar Sözleşmesi imzalanacağı, bu sözleşmenin ise Çerçeve Sözleşme'de yer alan yönetim kurulunda eşit temsili ve HEXİON FENOLİK'e yönelik kararların (.....) ile alınmasını devam ettireceği bildirilmiştir. Çerçeve Sözleşme'nin "Her İki Hissedarın Yazılı Onayını Gerektiren Hususlar" başlıklı bölümünde, (.....) gibi stratejik kararların BLACK DIAMOND ile INVESTINDUSTRIAL'ın ortak onayı ile alınabileceği ifade edilmektedir. Bildirime konu işlem neticesinde HEXİON FENOLİK'i bünyesine katacak FUSION UK'nin yönetim kurulunun kurul onayı gerektiren önemli bir hususu (.....) bütçe ile faaliyetlere devam edileceği, ancak yeni mali yıl bütçenin onaylanmasına ilişkin bir çözümsüzlük halinin vuku bulması durumunda bir önceki mali yılda yürürlükte olan bütçenin kullanılacağı belirtilmektedir. FUSION UK icra kurulu başkanının görevine son verilmesi, ya da görev değişikliği ile ilgili bir anlaşmazlık doğması durumunda mevcut icra kurulu başkanın görevini sürdüreceği, söz konusu yönetici pozisyonunda bir açık meydana gelmesi halinde ise ilgili görev ve sorumlulukların, biri INVESTINDUSTRIAL ve biri BLACK DIAMOND tarafından atanmak üzere (.....) gerçekleştirileceği ifade edilmektedir. Elde edilen bu bilgiler kapsamında, anılan işlem sonrasında hedef şirket üzerinde BLACK DIAMOND ve INVESTINDUSTRIAL'ın ortak kontrolünün mevcut olduğu değerlendirilmiştir.
- (8) ii) Bağımsız iktisadi varlık olarak kurulması: FUSİON UK, hali hazırda fenolik özel reçineler ve kuru granüler termoset kalıplama karışımları üreten, günlük faaliyetlerinin yürütülmesine özgülenmiş yönetime sahip bir iş kolu olan HEXİON FENOLİK'i devralacak ve faaliyetlerini sürdürecektir. Devralma işleminden sonra HEXİON FENOLİK'in faaliyetlerini sürdüreceği FUSİON UK, Türkiye'de üretim tesisi kurmadan devralma işlemi öncesindeki gibi fenolik özel reçineler ve kuru granüler termoset kalıplama karışımlarının Türkiye'de sadece satışını üstlenecektir. Başvuruda, HEXİON FENOLİK'in bağımsız bir ekonomik varlık olarak faaliyet göstereceği ve bu faaliyetlerini kendisini ortak kontrol edecek olan hissedarlarından bağımsız olarak yürüteceği beyan edilmiştir. Devre konu iş kolunu meydana getiren fenolik özel reçineler ile kuru granüler termoset kalıplama karışımları satışının FUSİON UK tarafından sadece BLACK DIAMOND ve INVESTINDUSTRIAL'e yönelik yapılmayacağı, satışların HEXİON FENOLİK'in devir öncesinde mevcut olan müşterilerine de yapılacak şekilde sürdürüleceği anlaşılmaktadır. Ayrıca taraf vekili tarafından HEXİON FENOLİK'i bünyesine katan FUSION UK'nin kendisine ait yönetim, çalışan, finansman ve varlıklara sahip olacağı ifade edilmektedir. Verilen bu bilgiler doğrultusunda bildirim konusu işlemde ortak girişim için gerekli olan tam işlevsellik unsurunun mevcut olduğu değerlendirilmiştir.
- (9) Sonuç itibarıyla başvuru konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemi olduğu kanaatine varılmıştır. Öte yandan tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlemin izne tabidir.
- (10) Ortak girişim taraflarının Türkiye'deki faaliyet alanlarına bakıldığında üzerinde ortak kontrol kurulacak HEXİON FENOLİK'in, fenolik özel reçineler ile kuru granüler termoset kalıplama karışımları üretimi ve satışı alanlarında hizmet vereceği

anlaşılmaktadır. Ortak kontrol sahibi ana hissedarlardan BLACK DIAMOND ise Türkiye’de faaliyet gösteren iştirakleri aracılığıyla kaplama reçineleri, orta ve özel kimyasal polimer üretimi, tarım, farmasotik, ince kimyasallar, tıp, kişisel bakım, plastikler, kaplamalar alanlarında özel kimyasal tedariki, otomotiv deri iç döşeme çözümleri, gazete kağıdı, rehber kağıdı ile mukavva üretimi, ayakkabı, otomotiv, mobilya ve giyim endüstrilerine hizmet veren deri tabakhaneleri için özel kimyasallar üretimi alanlarında faaliyet göstermektedir. INVESTINDUSTRIAL ise Türkiye’de, PVC bazlı termoplastik kaplama, bebek bakımı ve kozmetik ürünleri, selenoid pompaları, basınç şalterleri, şarap üretimi, meşrubat ambalajlama, su arıtma, tasarım mobilyalar, aydınlatma ürünleri, banyo aksesuarları gibi çok çeşitli alanlarda faaliyet göstermektedir. Söz konusu faaliyet alanları dikkate alındığında, dosya konusu işlem özelinde tarafların faaliyetleri arasında yatay veya dikey herhangi bir kesişme bulunmadığı anlaşılmıştır. Dosya konusu işlem kapsamında etkilenen pazar bulunmadığı, devre konu iş kolu HEXİON FENOLİK’in faaliyette bulunduğu fenolik özel reçineler ve kuru granüler termoset kalıplama pazarlarının her ikisinde de Türkiye’deki pazar payının %(.) altında olduğu görülmektedir.

- (11) Tüm bu bilgiler ışığında, bildirim konu işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi kapsamında herhangi bir pazarda etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (12) 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 etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine, gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.