

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-1-62 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-41/555-208
Karar Tarihi : 27.6.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN, Dr. Mustafa ATEŞ,
İsmail Hakkı KARAKELLE

B. RAPORTÖRLER : Salim AYDEMİR, Cemal Ökmen YÜCEL

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: Yaşar Holding A.Ş.

20 **D. TARAFLAR**

: - Yaşar Holding A.Ş.
Şehit Fethi Bey Cad. No:120 İzmir
- BASF Coatings A.G.
Glasuritstr. 1, 48165 Münster, ALMANYA

E. DOSYA KONUSU: Yaşar Holding A.Ş.'nin Yaşar Basf Otomotiv Boyaları Pazarlama Tic. Ltd. Şti.'nde bulunan %50 oranında hissesinin ve bazı varlıklarının, BASF Coatings A.G. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

30 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 9.6.2008 tarih ve 3550 sayı ile giren ve eksiklikleri 18.6.2008 tarih ve 3777 sayı ile tamamlanan 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 sonucu düzenlenen 20.6.2008 tarih ve 2008-1-62/Öİ-08-SA sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 20.6.2008 tarih ve REK.0.05.00.00-120/93 sayılı Başkanlık Önergisi ile 08-41 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da;

40 1- Bildirim konusu işlemin; 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu,
2- Söz konusu devralma işlemi sonucunda hakim durumun yaratılması veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece ilgili pazarlarda rekabetin önemli ölçüde azalması söz konusu olmayacağından anılan devir işlemine izin verilmesi gerektiği

kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

50 **H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

H.1. Taraflar

H.1.1. BASF Coatings A.G. (BASF Coatings)

BASF Coatings dünyada lider konumdaki kimya şirketi olan BASF'ın grup şirketlerinden biri olup, bu şirketin hisselerinin %(....)'ı BASF Handels-und Export GmbH şirketine ve %(...)'u da BASF SE şirketine aittir. BASF birçok sektör dışında BASF Coatings vasıtasıyla otomotiv boya ile endüstriyel kaplama sektörlerinde de faaliyet göstermektedir ve bu sektördeki faaliyetlerine birkaç ülkedeki (Almanya, Fransa, İspanya) bağlı şirketleri vasıtasıyla devam etmektedir. Ayrıca, BASF 60 Türkiye'deki diğer alanlardaki faaliyetlerini, iştirakleri BASF Türk Kimya Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi (BASF Türk), Elastogran Poliüretan Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti., Degussa Yapı Kimyasalları Sanayi A.Ş. ve Meges Boya Sanayi ve Ticaret A.Ş. aracılığıyla yürütmektedir. BASF iştirakleri genel olarak Türkiye'de kimyasallar, plastikler, tekstil ve deri kimyasalları, dispersiyonlar ve pigmentler, özgün kimyasallar, özel kimyasallar ile tarım ürünleri, yapı boya, poliüretan malzemeler ve poliüretan sistemleri alanlarında faaliyette bulunmakta olup, devralmaya konu şirket haricinde Türkiye'de otomotiv boya sektöründe ve/veya bu sektörü etkileyen herhangi bir alanda faaliyette bulunmamaktadır.

70 BASF hisseleri Frankfurt, Londra, New York ve Zürih borsalarında işlem görmektedir. 2007 yılı dünya cirosu yaklaşık (.....) Euro olan BASF'ın mevcut durumda YABA'nın %50 hissedarı konumundaki BASF Coatings AG'nin 2007 yılı dünya cirosu (.....) Euro'dur.

H.1.2. Yaşar Holding A.Ş. (YAŞAR)

YAŞAR; kimyasallar, gıda ve hizmet gibi sektörlerin birçok alanında faaliyet gösteren bir holding şirkettir. Devre konu şirketin pazarlamasını münhasıran yaptığı ürünlerden, otomotiv tamir boya sektörünün büyük bir bölümü, YAŞAR bünyesinde faaliyet göstermekte 80 olan DYO Boya Fabrikaları A.Ş. tarafından üretilmekte olup, YAŞAR'ın otomotiv boya sektöründe bunun dışında bir faaliyetinin bulunmadığı beyan edilmektedir.

Yaşar topluluğunun 2007 yılı konsolide net satışları yaklaşık (.....) YTL olup bunun yaklaşık (.....) YTL'lik kısmı orijinal ve oto tamir boya sektörüne ilişkin faaliyetlere dayanmaktadır.

H.1.3. Yaşar Basf Otomotiv Boyaları Pazarlama Ticaret Limited Şirketi (YABA)

90 YABA, bildirim konusu işlemin tarafları YAŞAR ile BASF şirketlerinden Basf Coatings tarafından 1997 yılında %50-50 ortaklıkla kurulmuş bir ortak girişimdir. YABA, otomotiv boya sektöründe, gerek orijinal otomotiv boya (Original Equipment Manufacturing - OEM), gerekse oto tamir boya (OTB) pazarlarında boya ve boya yardımcı malzemelerinin pazarlanması, satışı, ürün geliştirme ve teknik servis hizmetlerinin verilmesinde faaliyet göstermektedir.

YABA'nın 2007 yılı cirosu yaklaşık (.....) YTL olup bunun yaklaşık (.....) YTL'si OTB ürünlerinden, (.....) YTL'si OEM ürünlerinden ve nihayet kalan yaklaşık (.....) YTL ciro da YABA'nın diğer tedarikçilerinden tedarik edilip pazarlanması yapılan yan ürünlerden oluşmaktadır. YABA tarafından

100 pazarlaması yapılan OTB ürünleri içinde BASF teknoloji ürünlerden (Glasurit 55, R-M Diamont, Salcomix, Glasurit Como) elde edilen ciro yaklaşık (.....) YTL olup OEM ürünlerinin hepsi BASF teknolojisi ile üretilmektedir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

110 Bildirim konusu işlem, çeşitli otomotiv boya ve boya yardımcı malzemelerinin pazarlanması, satışı, ürün geliştirme ve teknik servis hizmetlerinin verilmesinde faaliyet gösteren YABA şirketinin devrine ilişkindir. Bildirim formunda ilgili ürün pazarı kapsamında, orijinal otomobil boya (OEM) ve oto tamir boya (OTB) olmak üzere iki ayrı pazar tanımlanabileceği ifade edilmektedir.

Gerek OEM ürünleri ve gerekse OTB ürünleri otomotiv boyama amaçlı kullanılan boyalar olmakla birlikte, söz konusu boya; sahip oldukları kimyasal içerik, kullanım hacimleri, uygulama biçimleri, hitap ettikleri müşteriler ve dağıtım kanalları gibi alanlarda farklılıklar arz etmektedir.

120 OEM ürünleri esas olarak araçların fabrikalardaki üretim bantlarında boyanması aşamasında kullanılmakta olup seri ve büyük hacimde üretim yapan otomotiv fabrikalarına sağlanmaktadır. Öte yandan, OTB ürün grupları genellikle tamir atölyeleri, servisler, otomotiv sanayi sitelerinde, araçların kaza, doğa koşulları sonucu oluşan yıpranmalar gibi zarar gören boya yapılarının tamiri için kullanılmaktadır. Otomotiv tamir pazarında kullanılan boya ve alt malzemeler, araç üretilen fabrikalarda kullanılan boya ve alt malzemelerle farklılık gösterir. OTB, yeni otomotiv üretim bandında kullanılamaz. Çünkü otomotiv üretimindeki fiziksel şartlar, farklı kimyasal yapıda boya ve alt malzeme kullanımını gerektirmektedir.

130 Yukarıdaki açıklamalar çerçevesinde, OEM ve OTB ürün gruplarının çeşitli bakımlardan farklılıklar içerdiği anlaşılmakta olup dosya konusu işlem bakımından, pazarın daha dar ya da daha geniş tanımlanmasının yapılacak değerlendirmeyi herhangi bir şekilde etkilemeyeceği hususu da dikkate alınarak, işbu dosya kapsamında ilgili ürün pazarları "*orijinal otomotiv boya – OEM*" ve "*oto tamir boya – OTB*" pazarları olarak tanımlanmıştır.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

140 YABA'nın satış ve pazarlamasını yaptığı ürünlerin, pazarlama ve dağıtım kanalları bakımından ülke geneline benzer şekilde satılıyor olması, söz konusu ürünler bakımından taşıma maliyetlerinin önemli bir maliyet unsuru olmaması ve ilgili ürünler açısından rekabetin ülke çapında homojen dağıldığının aksine göstergeler bulunmaması dikkate alınarak, ilgili coğrafi pazar en dar manada "*Türkiye Cumhuriyeti sınırları*" olarak tanımlanmıştır.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. İşlemin Niteliği

Bildirim konusu işlem ile ilgili olarak 28.5.2008 tarihinde taraflar arasında imzalanan "DYO İşletmesine Ait Bazı Varlıkların Devriyle İlgili Hisse Satın Alım Anlaşması ve Çerçeve Anlaşması"na (Devir Sözleşmesi) göre YAŞAR, YABA'daki %50'lik paya denk

150 gelen 17100 adet adi hissesini, kalan %50'lik paya denk gelen 17100 adet adi hisseye sahip BASF Coatings'e devretmektedir.

Bildirime konu işlem ile YABA'nın kontrolü tamamıyla BASF Coatings'e geçecektir. Dolayısıyla söz konusu işlem, mevcut bir ortak girişimin, ortak kontrolden tek kontrole geçişi ile sonuçlanacak olup bu işlem kalıcı bir kontrol değişikliğine yol açacağından, söz konusu işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi kapsamında bir devralma işlemidir.

160 Söz konusu maddede belirtilen ciro ve pazar payı eşiklerinin aşılmış aşılmadığı incelendiğinde, YAŞAR ile BASF'ın ilgili ürün pazarlarında YABA aracılığı ile yürütülmekte olandan başka herhangi bir faaliyetleri bulunmadığından, tarafların ilgili ürün pazarlarındaki toplam cirolarının (YABA'nın 2007 yılı cirosu olan) yaklaşık (.....) YTL olduğu anlaşılmaktadır. Her bir pazar açısından değerlendirildiğinde ise, YABA'nın OTB pazarında yaklaşık (.....) YTL, OEM pazarında ise yaklaşık (.....) YTL cirosu bulunmakta olup taraf teşebbüslerin ilgili ürün pazarlarında elde ettikleri ciro toplamının 1997/1 sayılı Tebliğ'de öngörülen 25 milyon YTL eşiğini aştığı görülmektedir. Öte yandan, tarafların yine YABA nezdinde; OTB pazarındaki toplam pazar payları (%...) ve OEM pazarındaki toplam pazar paylarının da (%...) Tebliğ'de belirtilen pazar payı eşiğini aştığı görülmektedir. Dolayısıyla dosya konusu devralma işleminin 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesi çerçevesinde izne tabi olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

H.3.2. Değerlendirme

Bir pazarlama ve ticaret ortak girişimi olan YABA'ya YAŞAR sadece OTB ürünlerini sağlamaktayken BASF, OEM ve OTB ürünlerini sağlamaktadır. Söz konusu işlem sonrası taraflardan YAŞAR, OTB; BASF ise OEM ürünlerinde ve kendi teknolojisi ile üretilen bir kısım OTB ürünlerinde faaliyetlerine ayrı ayrı devam edeceklerdir.

180 Özetlenecek olursa; devir sonrası YAŞAR, YABA nezdinde yürüttüğü OTB pazarındaki faaliyetini tek başına sürdürecektir, BASF ise OEM ve kendi teknolojisi ile ürettiği bir kısım OTB ürünleri pazarındaki faaliyetini devralacağı YABA nezdinde yürütmeye devam edecektir. Devir sonrası YAŞAR, OEM pazarında faaliyette bulunmayacağı için BASF'ın OEM ilgili ürün pazarındaki payı %... olacaktır. Bu doğrultuda, BASF'ın söz konusu ilgili ürün pazarında devralma öncesi YABA haricinde bir faaliyeti olmadığı için devralma sonrası bir yoğunlaşma artışının yaşanması söz konusu olmamaktadır. Öte yandan OTB ürünleri pazarında hem YAŞAR hem de BASF'ın faaliyetleri devam edeceği için OTB pazarında yoğunlaşma, devir öncesine göre daha da azalacaktır.

190 Bütün bu hususlar göz önüne alındığında, YABA'nın, BASF Coatings tarafından devralınması işleminin, hakim durum yaratmayacağı ya da mevcut bir hakim durumu güçlendirmeyeceği ve ilgili pazarlarda rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

Öte yandan, bildirim konusu işlemin temelini teşkil eden Devir Sözleşmesi'nin 7 ve 8. maddelerinde, çalışanların istihdam edilmemesi ve rekabet etmeme yükümlülükleri düzenlenmektedir.

200 Devir Sözleşmesi'nin 7. maddesine göre taraflar, kapanış tarihinden itibaren iki yıl boyunca karşılıklı olarak diğer tarafın çalışanlarını istihdam etmeme yükümlülüğü altına girmektedirler. Devir Sözleşmesi'nin 8. maddesi ise rekabet etmeme taahhüdünü

düzenlemektedir. İlgili madde hükümlerine ve yapılan ek açıklamalara göre taraflar, üç yıl boyunca, devralma öncesi YABA tarafından satış ve pazarlaması yapılan ürünlerle sınırlı olmak ve YAŞAR'ın kendi teknolojisi ile ürettiği OTB ürünlerini kendi teknolojisi ile geliştirmesi ve yine kendi teknolojisi ile ürün gamını genişletmek suretiyle rekabet etmesi de yasak kapsamı dışında olmak üzere, doğrudan ya da bu ürünlerle iştirak eden bir şirkete ortak olmak, lisans almak, fason üretim yapmak gibi dolaylı yollardan rekabet etmeme yükümlülüğü altına girmektedirler.

210 Devir Sözleşmesi'nin 7 ve 8. maddeleri ile getirilen söz konusu yükümlülükler, devir işlemiyle doğrudan ilgili, işlemin yürütülebilmesi için gerekli ve süre ile kapsam yönünden makul olduğundan, bu düzenlemeler izin kapsamında değerlendirilmiştir.

I. SONUÇ

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