

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2007-1-40 (Devralma)
Karar Sayısı : 07-37/384-145
Karar Tarihi : 3.5.2007

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, Rifki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI,
Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN.

B. RAPORTÖRLER: H. Hüseyin ÜNLÜ, Metin PEKTAŞ

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20

: - MS Privatstiftung
Temsilcisi Av. Mehmet GÜN
Kore Şehitleri Cad. No:32 Zincirlikuyu 34394 İstanbul

D. TARAFLAR

: - MS Privatstift
c/o Dr. Harry Neubauer An der Hülben 4
A-1010 Viyana/AVUSTURYA
- RHI AG
Wienerbergstraße 11, 1100 Viyana/AVUSTURYA

E. DOSYA KONUSU: RHI AG'nin %29.22 hissesinin MS Privatstiftung tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

30

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 16.4.2007 tarih, 2735 sayı ve 25.4.2007 tarih, 2932 sayı ile intikal eden başvuru 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 çerçevesinde düzenlenen 27.4.2007 tarih, 2007-1-40/Öİ-07-HHÜ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 27.4.2007 tarih, REK.0.05.00.00-120/76 sayılı Başkanlık Önergesi ile 07-37 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; bildirim konusu işlemin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir işlem olduğu, ancak Kanun'un 7. maddesi ile yasaklanan, bir ya da birden fazla teşebbüsün hakim durum yaratmaya veya mevcut hakim durumlarını güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında ilgili pazarlardaki rekabeti önemli ölçüde azaltmadığı, dolayısıyla işleme izin verilebileceği, ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. MS Privatstiftung (MSPS)

50 Devralan taraf alan MSPS, Avusturya kanunlarına göre Magister Martin Schalf tarafından, kurucu ve aile üyelerine hizmet vermek üzere kurulmuş özel bir vakıftır. Vakfın amacı, şirketlerde hisse almak, bu iştirakleri yönetip satmak ve diğer varlıkları yönetmektir. Vakıf herhangi bir şirket ya da tüzel kişi tarafından kontrol edilmemektedir. MSPS'nin hisselerine sahip olduğu şirketlerden hiçbiri ilgili pazarlarda faaliyet göstermemektedir.

H.1.2. RHİ AG

60 Dünya çapında ateşe dayanıklı ürünlerin (refrakter malzeme) üretimi ve satışı alanında faaliyet göstermekte olan RHİ AG, Avusturya'da kurulu ve hisseleri Viyana Borsası'nda işlem gören bir teşebbüstür. RHİ AG'nin hissedarlık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 1: RHİ AG'nin hissedarlık yapısı

Hissedarlar	Payı
MSPS	%3,48
AVW Management-Beteiligungs AG	%5-10
Winterstein Wilhelm	%5-10
Halka açık	%79,7 – (89,7)

Tablodan görüldüğü üzere hisselerinin çok büyük bir kısmı halka açık olan RHİ AG, hiçbir hissedarı tarafından kontrol edilmemektedir.

RHİ AG'nin Türkiye'de Magnesit A.Ş. isimli bir iştiraki bulunmaktadır. Eskişehir'de bulunan Magnesit A.Ş. de refrakter malzeme üretimi alanında faaliyet göstermektedir. Şirket hisselerinin tamamı RHİ AG'ye bağlı olan Dutch MAS B.V.'ye aittir. Dolayısıyla Magnesit A.Ş.'nin, RHİ AG tarafından kontrol edildiği görülmektedir.

70 RHİ AG'nin Türkiye'deki faaliyeti Magnesit A.Ş. ile sınırlı değildir. Şirket ayrıca Türkiye'ye ürün satışı da gerçekleştirmektedir. RHİ AG ürünlerinin, Türkiye'deki pazarlama ve satışı İlk-San A.Ş. isimli bağımsız bir ticari mümessil tarafından yapılmaktadır. İlk-San A.Ş. ayrıca Magnesit A.Ş. ürünlerinin de pazarlama ve satışını gerçekleştirmektedir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

80 Refrakter malzemelerden bazılarının, üretim yöntemi ve kullanım alanlarındaki farklılıklar dikkate alınarak, farklı alt pazarlar tanımlanması alınması mümkün olmakla birlikte, sonuca ilişkin değerlendirmeleri değiştirmeyeceğinden bu dosya kapsamında ilgili ürün pazarı tüm alt grupları kapsayacak şekilde "*refrakter malzemeleri pazarı*" olarak tanımlanmıştır.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

İlgili ürün pazarları açısından ülke içindeki rekabet şartlarının bölgesel olarak farklılaşmasına neden olacak bir unsurun bulunmaması nedeniyle ilgili coğrafi pazar, "*Türkiye Cumhuriyeti sınırları*" olarak tespit edilmiştir.

H.3. Değerlendirme

H.3.1 İşlemin Niteliği Bakımından Yapılan Değerlendirme

90 Bildirim konusu işlem ile RHİ AG'nin %29.22 hissesi, MSPS tarafından devralınacaktır. MSPS halihazırda RHİ AG'nin 1.108.500 adet hissesine sahiptir. Devralma işlemi kapsamında; MSPS'nin, 4.268.000 adet RHİ AG hissesini opsiyon sözleşmeleri uyarınca, 6.259.000 adet RHİ AG hissesini de A Sınıfı Hisse Senetlerine Dönüştürülebilir Tahviller aracılığı ile elde etme hakkı bulunmaktadır. Hisse Senetlerine Dönüştürülebilir Tahviller sahiplerinin sayısına bağlı olarak, MSPS'nin işlem sonrasında RHİ AG'de sahip olabileceği hisse oranı %29.22 ile %31.55'e ulaşacaktır. Bildirim formundaki bilgiler ışığında, MSPS %29.22 hisse oranına ulaştığı takdirde RHİ AG üzerinde tek başına kontrolü ele geçirecektir. Bu çerçevede dosya konusu işlemin, 1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinde yer alan hükümler uyarınca yoğunlaşma 100 doğurucu bir devralma işlemi olduğu anlaşılmaktadır.

H.3.2 Eşikler Açısından Yapılan Değerlendirme

MSPS'nin Türkiye'de herhangi bir cirosu bulunmamaktadır. RHİ AG'nin Türkiye'de elde ettiği toplam ciro ise (.....) YTL'dir. RHİ AG'nin bu cirosu, Magnesit A.Ş. ve RHİ AG ürünlerinin Türkiye pazarına satışlarının toplamından oluşmaktadır.

Söz konusu ciro rakamı dikkate alındığında dosya konusu devralma işleminin 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde öngörülen 25 milyon YTL ciro eşiğini aştığı, dolayısıyla söz konusu işlemin Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu anlaşılmaktadır.

H.3.3 İşlemin 4054 Sayılı Kanun'un 7. Maddesi Açısından Değerlendirilmesi

110 4054 Sayılı Kanun'un 7. maddesi uyarınca, bir birleşme veya devralmanın yasaklanabilmesi için işlemin, ya hakim durum yaratarak ya da mevcut bir hakim durumu güçlendirerek ilgili piyasada rekabeti önemli ölçüde azaltması gerekmektedir.

İşlemin devralan tarafı olan MSPS'nin Türkiye'de herhangi bir faaliyeti ve pazar payı bulunmadığından işlem sonrasında ilgili ürün pazarında yoğunlaşma yaşanmayacaktır.

Taraflardan Türkiye'de faaliyet gösteren RHİ AG'nin ve belli başlı diğer rakip üreticilerin Türkiye'de ilgili ürün pazarındaki pazar payları ise aşağıdaki tabloda gösterilmiştir:

120 **Tablo 2- İlgili Ürün Pazarında Faaliyet Gösteren Teşebbüslerin Pazar Payları**

Teşebbüs	Pazar Payı (%)
Kümaş	(....)
RHİ	(....)
Haznedar	(....)
Vesavius	(....)
Asmaş	(....)
Konya Krom	(....)

Yukarıda yer verilen pazar payları çerçevesinde başvuru konusu devralma işlemi sonrasında pazarın mevcut yapısında herhangi bir değişikliğin meydana gelmeyeceği ve dolayısıyla ilgili pazarda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında hakim durumun yaratılması veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun doğmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

- 130 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı 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, ancak 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, bu nedenle bildirim konu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.