

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-1-126 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-61/995-387
Karar Tarihi : 30.10.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER: İsmail Yücel ARDIÇ, Metin PEKTAŞ

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20 : - System Capital Management Limited.
Temsilcisi: Av. Mine ÖZARSLAN TAMUSTA,
Av. Ceren BAYSAL
Büyükdere Cad. No: 118/10 34394 Esentepe/İstanbul

D. TARAFLAR

: - System Capital Management Limited.
Postysheva str. 117, Donetsk, 83000 UKRAYNA

- Smart Holding NV.
Prins Bernhardplein 200, 1997 JB Amsterdam HOLLANDA

- Metinvest B.V.
Alexandertstraat 23 2514 JM The Hague HOLLANDA

30 **E. DOSYA KONUSU:** SMART Grubu'nun (SMART) Metinvest B.V.'nin (MIBV) sermaye artırımını sonucunda bu şirketin ilave hisselerini SCM Grubu'ndan (SCM) devralması ve Makevka Metallurgical Plant (MMZ) ile Promet JSC ve Promet Intertrade Ltd.'nin (Promet) sermayelerinin %90'ünün SMART Grubu'ndan MIBV'ye devredilmesi işlemlerine izin verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 8.10.2008 tarih, 6583 sayı ve 22.10.2008 tarih, 6893 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 23.10.2008 tarih, 2008-1-126/Öİ-08-İYA sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 24.10.2008 tarih, REK.0.05.00.00-120/187 sayılı Başkanlık Önergesi ile 08-61 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

50 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; SMART'ın MIBV'nin sermaye artırımını sonucunda MIBV'nin ilave hisselerini devralması işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir işlem olduğu, söz konusu devir işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ile yasaklanan, hakim durum yaratmaya veya mevcut hakim durumlarını güçlendirmeye yönelik olarak, ilgili pazardaki rekabeti önemli ölçüde azaltmadığı dolayısıyla işleme izin verilebileceği, diğer yandan MMZ ve Promet hisselerinin %90'ünün SMART'tan MIBV'ye devredilmesi işleminde ise teşebbüslerin

Türkiye’de herhangi bir faaliyeti bulunmadığından bu işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olmadığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. SCM Grubu (SCM)

60 SCM, bünyesinde bulundurduğu şirketler aracılığıyla başta Ukrayna, Kıbrıs ve Hollanda olmak üzere çeşitli ülkelerde çok sayıda faaliyette bulunan bir şirketler topluluğudur. Grubun temel faaliyet alanları; madencilik, kömür üretimi, demir çelik üretimi, elektrik üretimi, bankacılık ve sigorta, gayrimenkul, telekomünikasyon, medya, makine sanayi, bira sanayi, otelcilik ve petrol yüklemidir.

İşlem konusu devralmanın kapsamında hedef şirketlerden biri olan MIBV, Hollanda merkezli olup SCM’nin %75 oranında hisse sahibi olduğu bir iştirakidir. Şirketin geri kalan %25 oranındaki hissesi ise işlemin diğer tarafı olan SMART bünyesindeki çeşitli şirketlere aittir. MIBV, demir cevheri madenciliği, kok kömürü madenciliği ve demir çelik üretimi ve ticareti alanında faaliyet göstermektedir. MIBV bu faaliyet alanları itibarıyla dikey bütünleşik bir demir çelik üreticisidir. Esasen SCM’nin madencilik ve demir çelik faaliyetleri MIBV bünyesinde birleştirilmiş durumdadır. Bildirim formundaki bilgiler 70 çerçevesinde MIBV’nin yıllık (.....) ton çelik üretimi gerçekleştirdiği anlaşılmaktadır.

İşlem kapsamındaki tüm taraflar içerisinde Türkiye’de faaliyeti bulunan tek teşebbüs MIBV olup, bu faaliyet demir çelik ürünleri satışından ibarettir. Teşebbüsün Türkiye’de herhangi iştiraki veya bağlı ortaklığı bulunmamaktadır.

H.1.2. SMART Grubu (SMART)

80 SMART, bünyesindeki çok sayıda şirket vasıtasıyla başta Ukrayna, Kıbrıs ve Bulgaristan olmak üzere çeşitli ülkelerde faaliyette bulunmaktadır. Grubun temel faaliyet alanları, madencilik, demir çelik üretimi ve çimento üretimidir.

SMART bünyesindeki şirketlerden Ukrayna merkezli MMZ, işlem konusu devralma kapsamındaki şirketlerden biridir. MMZ; dökme demir çubukları, tel çubukları ve çubuk bağlantıları gibi çelik çubukları ve uzun çelik ürünleri de dahil olmak üzere özellikle yarı tamamlanmış ve tamamlanmış karbon çelik ürünleri üretimi ve satışı alanında faaliyet göstermektedir.

90 Smart şirketlerinden yine devralma kapsamında bulunan Promet JSC ve Promet Intertrade Ltd. (Promet) Bulgaristan merkezli olup, demir çelik üretimi ve satışı alanında faaliyet göstermektedir. Promet JSC, inşaat çelik çubukları, eşit açılı çelik çubuklar, yassı çelik çubuklar ve yuvarlak çelik çubuklar da dahil olmak üzere çeşitli uzun demir çelik ürünleri üretimi gerçekleştirmekte, Promet Intertrade Ltd. ise bu ürünlerin ticaretini gerçekleştirmektedir.

100 SMART bünyesinde bulunan şirketlerden gerek devralma kapsamındaki MMZ ile Promet gerekse devralma kapsamında bulunmayan diğer şirketlerden hiçbirinin Türkiye’de herhangi bir iştirak veya bağlı ortaklığı bulunmadığı gibi ticari faaliyeti de bulunmamaktadır.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Devralma kapsamındaki şirketlerden yalnızca MIBV'nin Türkiye'de ticareti bulunmaktadır. Bu nedenle ilgili ürün pazarına yönelik değerlendirmelerde yalnızca MIBV'nin faaliyet gösterdiği demir çelik sektörü dikkate alınmıştır.

110 Rekabet hukuku uygulamalarında demir çelik sektörüne yönelik kararlarda ilgili pazar değerlendirmeleri temelde uzun demir çelik ürünleri ve yassı demir çelik ürünleri ayırımına dayanmaktadır. İşlem konusu devralma kapsamındaki teşebbüslerin faaliyet alanları arasında hem uzun hem de yassı demir çelik ürünleri bulunmaktadır. Bu çerçevede ilgili ürün pazarları "*uzun demir çelik ürünleri pazarı*" ve "*yassı demir çelik ürünleri pazarı*" olarak tanımlanmıştır.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

120 İlgili ürün pazarına yönelik ülke içindeki rekabet şartlarının bölgesel olarak farklılaşmasına neden olacak bir unsurun bulunmaması nedeniyle ilgili coğrafi pazar "*Türkiye*" olarak belirlenmiştir.

H.3. Değerlendirme

H.3.1. İşlemin Niteliği Bakımından Yapılan Değerlendirme

Dosya konusu devralma iki ayrı işlemten oluşmaktadır. Bu işlemlerden birincisi, MIBV'nin sermaye artırımını müteakip, SMART'ın MIBV'de bulunan %25 hissedarlığını %26'ya çıkarması ve bu ilave bir hisse ile birlikte birtakım sözleşmesel veto hakları elde ederek MIBV'nin kontrolüne ortak olmasıdır.

130 SCM işlem öncesinde MIBV üzerinde tek başına kontrol sahibidir. SMART'ın MIBV'de sınırlı azınlık hissedarlığı bulunmakla beraber, bireysel veto hakları da dahil olmak üzere, MIBV'nin stratejik kararları üzerinde ortak kontrol sağlayan hiçbir hakkı bulunmamaktadır.

İşlem öncesinde MIBV'nin Ana Sözleşmesi'nin 15. maddesine göre şirketin yönetimi, Yönetim Kurulu ile Ortaklar Kurulu arasında paylaşılmaktadır. Buna MIBV'nin genel yönetiminden sorumlu olan Yönetim Kurulu, şirketin iş planı ve yatırım programının oluşturulması gibi stratejik kararlarda Ortaklar Kurulu'nun onayına ihtiyaç duymaktadır.

140 Diğer yandan Ortaklar Kurulu ise kararlarını mutlak çoğunlukla almaktadır. İşlem öncesinde SCM, MIBV'nin sermayesinin %75'ine sahip olduğundan, SMART'ın onayı olmaksızın Ortaklar Kurulu seviyesindeki her türlü konuda kararları tek başına alabilmektedir. Bu nedenle işlem öncesinde MIBV, SCM'nin tek kontrolündedir.

İşlemin tamamlanmasından sonra MIBV'nin yönetimi şirketin fonksiyonel müdürlerinden sorumlu Yönetim Kurulu, Denetim Kurulu ve Ortaklar Kurulu arasında paylaşılacaktır.

150 Denetim Kurulu, MIBV'nin genel yönetiminden sorumlu mevcut Yönetim Kurulu'nun yerini alacaktır. MIBV'nin yeni Ana Sözleşmesi'nin 25.1. maddesi, Denetim Kurulu'nun yetkisine giren çeşitli hususları düzenlemekte ve şirketin iş planı ile yatırım programının onaylanması da dahil olmak üzere bunların bir kısmı Denetim Kurulu

üyelerinin oybirliği ile karar almasını gerektirmektedir. SMART'ın Denetim Kurulu Başkan Yardımcısı da dahil olmak üzere, Denetim Kurulu'na üç üye atama hakkı olacaktır. Dolayısıyla işlem sonrasında SMART Denetim Kurulu'nda veto hakkına sahip olacaktır.

160 Denetim Kurulu'nda bir kilitlenme olması durumunda, MIBV'nin yeni Ana Sözleşmesi'nin 25.3. maddesi uyarınca karar, Ortaklar Kurulu'nun onayına sunulacaktır. Ortaklar Kurulu'nda her hisseye bir oy hakkı tekabül edecektir. Bu durumda bu Kurul'da karar alınabilmesi için oyların %75'inden fazlası gerekmektedir.

170 Sonuç olarak, SMART ve SCM arasında Denetim Kurulu seviyesinde bir uyuşmazlık çıkması durumunda, tarafların Ortaklar Kurulu'nda anlaşmaya varması gerekecektir ve tarafların Ortaklar Kurulunda da bir anlaşmaya varamaması bir kilitlenme durumuna yol açabilir. Bu durumda işlem sonrasında SCM'nin Ortaklar Kurulu'nda tek başına karar alabilmesi mümkün olmayacaktır. MIBV'nin yatırım programı ve Yıllık Faaliyet Planı'nın belirlenmesi, herhangi bir hisse veya varlığın satın alınması veya elden çıkarılması ve MIBV'nin diğer herhangi bir şirketin yönetimine katılması gibi hususlar SMART'ın veto hakkının bulunduğu kararlar kapsamındadır. Bu çerçevede söz konusu işlem sonucunda MIBV'nin kontrol yapısının değiştiği bu nedenle işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi olduğu anlaşılmaktadır.

180 Diğer yandan devralma kapsamında bildirimde bulunulan diğer işlemde ise, SMART Grubu bünyesindeki MMZ ve Promet'in yaklaşık %90 oranındaki hisselerinin MIBV'ye devredilmesi ve böylelikle bu şirketlerin dolaylı olarak SCM ile SMART'ın ortak kontrolüne geçmesi öngörülmektedir. MMZ ve Promet'in Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmadığından bu işlemin 4054 sayılı Kanun ve 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olmadığı kanaatine ulaşılmıştır.

H.3.2 Eşikler Açısından Yapılan Değerlendirme

198/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in, İzne Tabi Birleşme veya Devralmalar başlığı altındaki 4. maddesinde "*bir birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmama bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirasını aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur*" hükmü yer almaktadır.

190 Devralma kapsamındaki şirketlerden Türkiye'de faaliyeti bulunan tek şirket MIBV olup, bu şirketin Türkiye'de ilgili ürün pazarındaki 2007 yılı cirosu (.....) Euro (31.12.2007 tarihindeki döviz kuru itibarıyla yaklaşık YTL) 'dur. Bu ciro rakamı çerçevesinde pazar payı rakamlarına bakılmaksızın işlemin izne tabi olduğu anlaşılmaktadır.

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

200 İşlem kapsamında bulunan teşebbüslerden MIBV dışında, gerek devralma kapsamındaki diğer şirketler olan MMZ ve Promet, gerekse işlemin tarafı olan SCM ve SMART gruplarının Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. MIBV'nin Türkiye'deki faaliyetlerine bakıldığında, bildirim formundaki bilgiler çerçevesinde, bu teşebbüsün Türkiye'de satışını gerçekleştirdiği çeşitli demir çelik ürünlerindeki tahmini pazar payının %(....)in altında olduğu görülmektedir. İşlem

210 taraflarının Türkiye’de ilgili ürün pazarında çakışan herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu çerçevede başvuru konusu devralma işlemi sonrasında pazarın mevcut yapısında herhangi bir değişikliğin meydana gelmeyeceği ve dolayısıyla ilgili pazarda 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi kapsamında bir hakim durumun yaratılması veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun doğmayacağı sonucuna ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

- SMART Grubu’nun Metinvest B.V.’nin sermaye artırımı sonucunda bu şirketin ilave hisselerini SCM Grubu’ndan devralması işleminin 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, bu nedenle anılan işleme izin verilmesine,
- Makevka Metallurgical Plant ile Promet JSC ve Promet Intertrade Ltd.’nin sermayelerinin %90’ının SMART Grubu’ndan MIBV’ye devredilmesi işleminin ise 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında olmadığına

230 OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.