

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-3-061

(Devralma)

Karar Sayısı : 21-53/730-365

Karar Tarihi : 28.10.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE

Üyeler : Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ,
Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK

B. RAPORTÖRLER: Mehmet Mete BAŞBUĞ, Abdulsamed TÜRLÜ

C. BİLDİRİMDE

BULUNANLAR : - Mitsui Chemicals, Inc.

Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Sinem UĞUR,

Av. Büşra KİRİŞÇİOĞLU, Av. Bilgesu TUNÇER

Çitlenbik Sok. No:12 Yıldız Mahallesi Beşiktaş/İstanbul

(1) **D. DOSYA KONUSU:** Kumho Mitsui Chemicals üzerindeki ortak kontrolün Mitsui Chemicals, Inc. ve Kumho Petrochemical Co., Ltd. tarafından devralınması işlemi.

(2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 30.09.2021 tarih ve 21646 sayı ile giren ve 06.10.2021 tarih ve 21832 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 19.10.2021 tarih ve 2021-3-061/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.

(3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

(4) Başvuruda, Mitsui Chemicals, Inc. (MITSUI CHEMICALS) ve Kumho Petrochemical Co., Ltd. (KUMHO) tarafından Kumho Mitsui Chemicals, Inc. (KMCI) üzerindeki ortak kontrolün devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmiştir.

(5) KMCI, hâlihazırda Kumho ve Japonya hukuku uyarınca kurulmuş bir şirket olan Mitsui Chemicals & SKC Polyurethanes Inc.'in (MCNS-J) ortak kontrolü altındadır. MCNS-J ise MITSUI CHEMICALS ve SKC CO., Ltd.'nin (SKC) %(.....) oranında sahibi olduğu ortak girişim şirketi Mitsui Chemicals & SKC Polyurethanes Inc.'in (MCNS-K) %(.....) iştirakidir.

(6) Bildirimde, 2014 yılından önce KMCI'nın, KUMHO VE MITSUI CHEMICALS arasında bir ortak girişim şirketi olduğu ve ana teşebbüslerin KMCI üzerinde %(.....)'şer paya sahip olduğu belirtilmiştir. 2014 yılında MITSUI CHEMICALS ve SKC tarafından; toluen diizosiyanat (TDI), MDI, Polyol ve sistem ürünleri alanlarında faaliyet gösteren bir ortak girişim şirketi olan MCNS-K'nın kurulduğu, MITSUI CHEMICALS ve SKC arasında yapılan anlaşmaya göre; tarafların MCNS-K'nın ihraç edilmiş ve tedavüldeki hisselerinin %(.....)'şer hissesine sahip oldukları, MCNS-K'nın kuruluş aşamasında MITSUI CHEMICALS'ın, KMCI'nin %(.....) hissesini MCNS-J'ye aynı katkı olarak sunduğu, bu şekilde MCNS-K'nın, MCNS-J'nin ihraç edilmiş ve tedavüldeki hisselerinin %(.....)'üne sahip olduğu ifade edilmiştir.¹

¹ Bildirim formunda yer alan bilgilere göre, MCNS-K tam işlevsel bir ortak girişim olarak faaliyetlerini sürdürmüştür. MCNS-K'nın; günlük iş operasyonları için operasyon yönetim ekibine ve ana şirketler

- (7) Mevcut durumda ise MITSUI CHEMICALS ve SKC, MCNS-K ile ilgili sözleşmeleri feshederek ortak girişim anlaşmasına son vermek istemektedirler. MITSUI CHEMICALS ve SKC arasındaki ortak girişim sözleşmesinin feshi sonucunda, MCNS-J'nin tüm varlıklarının ve işletmelerinin satın alınması ile birlikte MITSUI CHEMICALS'a devredilmesi, MCNS-J'nin feshedilmesi ve tasfiyesi, MITSUI CHEMICALS'ın MCNS-K hisselerinin iptali dâhil olmak üzere bir dizi işlem gerçekleştirilmesi planlanmaktadır. Bu işlemler sonucunda, MCNS-K, yalnızca SKC'ye ait ve SKC'nin tek kontrolünde olacak ve MCNS-J'nin KMCI'deki hisseleri doğrudan MITSUI CHEMICALS'a devredilecektir.²
- (8) Ortak girişim anlaşmasının sona ermesi ve MCNS-J'nin tasfiye edilmesi nedeniyle MCNS-J'ye ait KMCI hisseleri MITSUI CHEMICALS'a devredilecek ve dolayısıyla KMCI'nın yeni hissedarları MITSUI CHEMICALS ve KUMHO olacaktır. Öte yandan yukarıda da ifade edildiği üzere MCNS-K üzerinde yalnızca SKC'nin kontrolü olacaktır.

Yukarıda yer verilen işlemler kapsamında, bildirim konu işlemin tamamlanmasıyla KMCI her biri %(.....) oranında paya sahip olacak şekilde MITSUI CHEMICALS ve KUMHO'nun ortak kontrolü altına girecektir. KMCI'nın hâlihazırda ortak kontrol edilmesi nedeniyle söz konusu teşebbüs için tam işlevsellik kriterinin aranmasına gerek bulunmasa da³, bildirim formunda yer verilen bilgiler uyarınca bildirim konu işlem sonrasında KMCI'nın bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getireceği değerlendirilmektedir.

- (9) Yukarıda yer verilen bilgiler ışığında KMCI üzerindeki hissedarlık yapısının değişeceği ve KMCI'nın kontrol yapısında kalıcı değişiklik meydana geleceği anlaşılmaktadır. Bu nedenle anılan işlem, 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin birinci fıkrası kapsamında bir devralma işlemidir. Öte yandan, tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle işlem izne tabidir.
- (10) Bildirim konusu işlemten etkilenme ihtimali olan ve taraflardan iki veya daha fazlasının aynı ürün pazarında faaliyette bulunduğu ya da taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ürün pazarının alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları etkilenen pazarları oluşturmaktadır.

MITSUI CHEMICALS ve SKC'den bağımsız bir şekilde günlük iş operasyonları için operasyon yönetim ekibine ve yeterli kaynakları sağlayabileceği finansmana sahip olduğu belirtilmiştir. MCNS-K'nin işe alım faaliyetlerini bağımsız olarak yürütmediği, onun yerine işe alımların SKC tarafından yürütüldüğü ve MCNS-K'nin kalıcı olarak faaliyet göstermesi amacıyla kurulduğu da ifade edilmiştir. Bununla birlikte, Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (Kontrol Kılavuzu) 82. paragrafında da belirtilmiş olduğu üzere, ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için personelin ortak girişimin kendisi tarafından işe alınması zorunluluğu bulunmamaktadır.

² KMCI'nın hisselerinin Mitsui Chemicals'a devrinden sonra MCNS-J tasfiye edilecektir.

³ Kontrol Kılavuz'unun 78. paragrafında, "Bir teşebbüsün tek kontrolünün devralınması durumunda olduğu gibi, ortak kontrolün devralınması, devralan teşebbüslerin planlarına göre devralınan teşebbüsün işlem sonrasında itibaren tam işlevsel sayılmayacak olması halinde dahi, piyasada yapısal bir değişikliğe sebep olacaktır. Bu nedenle, birkaç teşebbüsün başka bir teşebbüsün tamamının ya da bir kısmının ortak kontrolünü üçüncü kişilerden devralmalarını içeren ve 17. paragrafta belirtilen kriterleri karşılayan bir işlem, tam işlevsellik kriterini göz önünde bulundurmamak gereksizdir, Tebliğ uyarınca Kanun kapsamında bir yoğunlaşma teşkil edecektir." açıklaması yer almaktadır.

(11) Bildirim formunda yer verilen bilgilere göre işlem taraflarından Mitsui Chemicals Grubu, MITSUI CHEMICALS'ın nihai ana şirketi olduğu bir şirketler topluluğudur. MITSUI CHEMICALS'ın (.....) konsolide, (.....) konsolide olmayan iştiraki ve (.....) bağlı şirketi bulunmaktadır. MITSUI CHEMICALS'ın ana iş kolları aşağıdaki şekildedir:

- i. Mobilite iş kolu (elastomerler, fonksiyonel bileşenler, fonksiyonel polimerler ve polipropilen bileşenlerinin vs. üretimi ve satışı),
- ii. Sağlık iş kolu (göz bakım malzemeleri, örülmemiş kumaşlar, diş hekimliği malzemeleri ve kişisel bakım malzemeleri vs. üretimi ve satışı),
- iii. Yiyecek ve paketleme iş kolu (kaplama malzemeleri ve fonksiyonel malzemeler, fonksiyonel filmler ve levhalar, ve tarım kimyasalları vs. üretimi ve satışı),
- iv. Temel malzemeler iş kolu (petrokimya hammaddeleri, polietilen, polipropilen, katalizörler, fenoller, yüksek saflıkta tereftalik asit, PET resin (PET reçine), poliüretan malzemeler ve endüstriyel kimyasallar vs. üretimi ve satışı).

(12) MITSUI CHEMICALS'ın Türkiye'deki faaliyetleri ise;

- i. mobilite iş kolu (PP-C, ADMER™ (yapışkan poliolefin), EPT (Etilen/Propilen/Terpolimer),
- ii. sağlık iş kolu (örülmemiş kumaş),
- iii. yiyecek ve paketleme iş kolu (tarım ve kaplama malzemeleri),
- iv. temel malzemeler iş kolu (Fenol, Evolve™ (özel polietilen), endüstriyel kimyasallar, katalizörler, polipropilen)

ile poliüretan malzemeler, TAFMER™, elastomerler, dişçiliğe ilişkin ürünler, polipropilen bileşenler, mühendislik malzemeleri ile işlevsel polimerik malzeme satışlarından oluşmaktadır.

(13) MITSUI CHEMICALS Türkiye cirosunu, Türkiye'deki ve Türkiye dışındaki iştirakleri, distribütörleri ve satış acenteleri aracılığıyla elde etmektedir. MITSUI CHEMICALS'ın Türkiye'de Kulzer Turkey Diş Sağlığı Ürünleri Limited Şirketi (KULZER TÜRKİYE) ticari unvanıyla bir iştiraki bulunmaktadır. KULZER TÜRKİYE, dişçiliğe ilişkin ürünlerle ilgilenen bir acente olarak faaliyet göstermektedir.

(14) Diğer işlem tarafı KUMHO; ağırlıklı olarak sentetik reçineler, özel kimyasallar, nanokarbon, enerji, otomotiv parçaları, elektronik bileşenler, gıda saklama kapları/ambalajları ile buzdolapları ve konteyner taşımacılığında yapı malzemeleri imalatında, inşaatlar için yalıtım panellerinde, doğalgaz tankerlerinde, ön yalıtımlı borularda, köpük levhalarda, taklit ahşaplarda, yalıtım spreylerinde, otomobil kontrol tablolarında, otomobil tavan döşemesi ve bunun yapıştırıcılarının üretiminde kullanılmak üzere MDI üretiminde faaliyet göstermektedir. KUMHO'nun Türkiye'deki faaliyetleri ise; küresel faaliyetlerine benzer şekilde Türkiye'de de ağırlıklı olarak sentetik reçineler, özel kimyasallar, nanokarbon, enerji, otomotiv parçaları, elektronik bileşenler, gıda saklama kapları/ambalajları ve yapı malzemeleri alanlarındadır. Bununla birlikte KUMHO, Türkiye'de MDI pazarında veya MDI pazarının herhangi bir üst veya alt pazarında faaliyet göstermemektedir.

(15) Bildirim konusu işlem neticesinde üzerinde ortak kontrol tesis edilecek olan ve işlem taraflarından olan KMCI ise Güney Kore merkezli bir şirkettir. KMCI aşağıda yer verilen ürünlerin üretimi ve satışı alanlarında faaliyet göstermektedir:

- Esnek lifler ve sentetik deri spandeks, Termoplastik Poliüretan (TPU), ayakkabı tabanı, boyalar, kaplamalar, yapıştırıcılar ve çeşitli elastomerler üretmek için kullanılan monomerik MDI,
 - Buzdolapları ve konteyner taşımacılığında yalıtım materyallerinde, inşaatlar için yalıtım panellerinde doğalgaz tankerlerinde, ön yalıtımlı borularda, köpük levhalarda, taklit ahşaplarda, yalıtım spreylerinde, otomobil kontrol tablolarında ve otomobil tavan döşemesi ve bunu yapıştırıcılarının üretiminde kullanılmak üzere MDI,
 - Direksiyon, masa kenarı, kol dayanağı, hava filtresi, ayakkabı tabanı, boyalar, palet, tıbbi bantlar, bağlayıcı, yapıştırıcılar ve çeşitli elastomerler, döküm silindirinde kullanılan modifiye MDI,
 - Spandeks, TPU, sentetik deri, ayakkabı, boya, kaplama, yapıştırıcılar ve çeşitli elastomerlerde kullanılan özel MDI.
- (16) KMCI, Türkiye’de yalnızca MDI pazarında faaliyet göstermektedir. KMCI’nın Türkiye’de herhangi bir iştiraki, bağlı şirketi veya varlığı bulunmamaktadır. KMCI Türkiye cirosunun yaklaşık %(.....)’ını satış acenteleri ve yaklaşık %(.....)’ını ise doğrudan satışlar aracılığıyla elde etmektedir. Taraflarca sunulan bilgilere göre; KMCI’nın Türkiye MDI pazarından 2018, 2019, 2020 ve 2021 (ilk 9 ay) yıllarında sırasıyla %(.....), %(.....), %(.....), %(.....) oranında bir pay elde ettiği tahmin edilmektedir.
- (17) Tarafların yukarıda ifade olunan faaliyet alanları dikkate alındığında;
- KMCI’nın Türkiye’de yalnızca MDI pazarında faaliyetinin bulunması,
 - MITSUI CHEMICALS ve KUMHO’nun, KMCI’nın Türkiye’de faaliyet gösterdiği MDI pazarında ya da MDI pazarının herhangi bir üst ya da alt pazarında faaliyet göstermemesi,
 - Türkiye pazarında her iki ana şirketin de faaliyetinin bulunduğu bir pazarın mevcut olmaması

hususları birlikte değerlendirildiğinde, işlem taraflarının faaliyetleri arasında herhangi bir yatay yahut dikey örtüşmenin olmayacağı değerlendirilmektedir. Bu kapsamda bildirilen işlem sonucunda ülkenin bütünü yahut bir kısmında ilgili pazarda etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (18) 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.