

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-4-262 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-73/1160-453
Karar Tarihi : 18.12.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Murat AYBER, Recep GÜNDÜZ,
Canan KARAMANOĞLU

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20 : - Fuat Cem UYGUN ve
- Dört U Haşere Kontrol Hizmetleri A.Ş.
Temsilcisi: Av. İsenbike BİLGİLİ KAVAK
Eski Büyükdere Cd. No:22 Park Plaza K:11 34398
Maslak/İstanbul

D. TARAFLAR

30 : - Proser Koruma ve Güvenlik Hiz. A.Ş.
Kore Şehitleri Cd. Mithat Uluünlübey Sk. 4U İşhanı
No:7 Zincirlikuyu Şişli/İstanbul
- Fuat Cem UYGUN
Kore Şehitleri Cd. Mithat Uluünlübey Sk. No:23 K:1
Zincirlikuyu Şişli/İstanbul
- Ela ÖZTARHAN
Kore Şehitleri Cd. Mithat Uluünlübey Sk. No:23 K:1
Zincirlikuyu Şişli/İstanbul
- Alihan HAYDAROĞLU
Kore Şehitleri Cd. Mithat Uluünlübey Sk. No:23 K:1
Zincirlikuyu Şişli/İstanbul
- Cevat HABİB
Kore Şehitleri Cd. Mithat Uluünlübey Sk. No:23 K:1
Zincirlikuyu Şişli/İstanbul
40 - ISS Tesis Yönetim Hiz. A.Ş.
Kore Şehitleri Cd. Mithat Uluünlübey Sk. No:23
Zincirlikuyu Şişli/İstanbul
- ISS Global A/S

30 Bredgade 1260 Kopenhag DANİMARKA

- 50
- Dört U Haşere Kontrol Hizmetleri A.Ş.
Kore Şehitleri Cd. Mithat Uluünlübey Sk. No:23 K:1
Zincirlikuyu Şişli/İstanbul
 - CMC İletişim Bilgisayar Reklam ve Danışmanlık Hizmetleri A.Ş.
Gülbahar Mh. Avni Dilligil Sk. Meriç İşhanı No:24 K:4
Mecidiyeköy/İstanbul
 - Mustafa Cihangir ASENA
Kaldırım Cd. No:2 Çengelköy Konakları H-1
Çengelköy/İstanbul
 - Altan TUTKUN
Lalezar Konakları A.11 Merkez Mh. Çekmeköy/İstanbul
 - Atilla TUTKUN
Nüzhet Efendi Sk. Baysal Apt. No:71/11
Kadıköy/İstanbul
 - Sıdika Nurtaç ARIMAN
Gönül Dostları Sit. Mine Apt. K:2 D:7 Sahrayıcedit
Kadıköy/İstanbul
 - Ali AYDOĞDU
Merkez Mh. Erenler Cd. Armoni Sit. C Blok D:1
Çekmeköy/İstanbul
 - Cemil YAVUZKAL
Yazıcıbaşı Sk. Aykut Apt. No:30 D:13
Feneryolu/İstanbul
- 60
- 70

E. DOSYA KONUSU: Proser Koruma ve Güvenlik Hizmetleri A.Ş. (Proser) ile bu şirketin gerçek kişi yönetim kurulu üyeleri tarafından Mettek Güvenlik Organizasyonları A.Ş. (Mettek Güvenlik)'nin hisselerinin tamamının devralınması ve ISS Grubu şirketleri tarafından, Mettek Güvenlik'in elinde bulunur dışındaki Mettek Hizmet Organizasyonları A.Ş. (Mettek Hizmet) hisselerinin tamamının devralınması işlemlerine izin verilmesi talebi.

80 **F. DOSYA EVRELERİ:** Bildirim konusu iki devir işlemi için, Kuruma 21.11.2008 tarihinde, 7707 ve 7709 sayılarla iki bildirim yapılmış olup, ilk bildirim diğerini etkileyeceği gerekçesiyle birleştirilen dosyalara ilişkin eksiklikler 4.12.2008 tarih ve 8028 sayılı Kurum kayıtlarına giren yazı ile tamamlanmıştır. Takiben, 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 düzenlenen 5.12.2008 tarih ve 2008-4-262/Öİ-08-MA sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 15.12.2008 tarih ve REK.0.08.00.00-120/346 sayılı Başkanlık Önergesi ile 08-73 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

- 90 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da, bildiri yapılan her iki devralma işleminin de 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu, ancak devir sonucunda ilgili pazarlarda hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi, böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı; bu çerçevede işlemlere izin verilmesi gerektiği, görüşü ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

100

H.1.1. İlgili Ürün Pazarı

Devre konu şirketlerin faaliyet alanları dikkate alınarak, ilgili ürün pazarları "güvenlik hizmetleri" ve "genel ve endüstriyel temizlik hizmetleri, bina ve site yönetim hizmetleri" olarak belirlenmiştir.

H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

Dosya mevcudu bilgiler çerçevesinde, ilgili coğrafi pazar her iki pazar için de "Türkiye" olarak tespit edilmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

110

H.2.1. Mettek Güvenlik'in Devri

Bildirim konusu, Proser ile bu şirketin gerçek kişi yönetim kurulu üyeleri tarafından Mettek Güvenlik'in hisselerinin tamamının devralınması işlemine izin verilmesi talebine ilişkindir.

120

1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin (b) bendine göre, "*herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını ya da ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi*" 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde teşebbüsler arası birleşme ve devralma olarak kabul edilmektedir.

Bildirim konusu işlem Mettek Güvenlik'in kontrol yapısında değişikliğe neden olacağından, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralma işlemidir.

Öte yandan, anılan Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde yer alan, "*... birleşme veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının,*

130 piyasasının %25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulundan izin almaları zorunludur." hükmü ile izne tabi birleşme ve devralmalara pazar payı ve ciro eşiği getirilmiştir.

Tarafların ilgili ürün pazarındaki 2007 yılı ciroları toplamı (.....) YTL. olarak gerçekleşmiş olduğundan, anılan işlemin Kurul'un iznine tabi olduğu anlaşılmıştır.

140 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde hukuka aykırı bulunarak yasaklanan, bir ya da birden fazla teşebbüsün "Hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde" birleşmeleri veya bir diğer teşebbüsü devralması işlemidir.

Dosya mevcudu bilgilere göre, devralma işlemi sonucunda tarafların pazar payı, taraflarla aynı iktisadi bütünlük içinde bulunan tüm firmalar da göz önünde bulundurulduğunda, yaklaşık % (...-...) olacaktır. Buna göre, işlemin ilgili pazarda Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesine neden olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H.2.2. Mettek Hizmet'in Devri

150 Bildirimde bulunulan işlem kapsamında hisselerinin %(...)'u yukarıda ele alınan işlemin devredilen tarafı olan Mettek Güvenlik'e ait olan Mettek Hizmet'in kontrol yapısı da değişmektedir.

Söz konusu işlem Mettek Hizmet'in kontrol yapısında değişikliğe neden olacağı için, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralma işlemidir.

Öte yandan, tarafların ilgili ürün pazarındaki 2007 yılı ciroları toplamı (.....) YTL. olduğu için anılan işlem Kurul'un iznine tabidir.

160 Dosya mevcudu bilgilere göre, devralma işleminin tarafları ile aynı iktisadi bütünlük içinde bulunan tüm firmaların ciroları da göz önünde bulundurulduğunda, devralma işlemi sonucunda tarafların pazar payı yaklaşık %(...-...) olacaktır. Bu çerçevede, devralma işleminin ilgili pazarda hakim durum yaratılması ya da mevcut hakim durumun güçlendirilmesine yol açmasının mümkün olmadığı kanaatine ulaşılmıştır.

H.2.3. Hisse Satın Alım Sözleşmesi'nde Yer Alan Rekabet Yasakları Açısından Değerlendirme

Yukarıda değerlendirilen her iki işlemin de düzenlendiği Hisse Alım Sözleşmesi'nin Rekabet Yasağı'nı düzenleyen 9.01. maddesinde;

"9.01.1 Satıcılar, kapanış tarihinden itibaren iki (2) yıl süreyle geçerli olmak üzere; doğrudan veya dolaylı olarak, münferiden veya sair şahıslarla birlikte, kendi hesap veya namlarına veya acentalar, iştirakler, aracı kuruluşlar, ortak

170 *girişimler veya ittifaklar aracılığıyla veya adlarına, yönetim kurulu üyesi, çalışan, yönetici, ortak, danışman, taşeron veya sair sıfatla aşağıdakileri yerine getirmemeyi Alıcılar'a karşı kabul ve taahhüt ederler:*

9.01.1.1 Türkiye'de işin rakibi durumundaki bir işle veya böyle bir iş yürümeyi düşünen veya amaçlayan işletmeyle iştirak etmek; işbu Sözleşme amaçları bakımından, rakip işletme veya iş, Türkiye'de yürütülen güvenlik işi ile tesis hizmetleri işini kapsamaktadır.

9.01.1.2 Türkiye'de rekabet yaratabilecek bir işle iştirak eden veya böyle bir iş alanında faaliyet gösteren bir şahsın doğrudan veya dolaylı kontrolü altında bulunan Şirketlerde pay sahibi olmak

180 *9.01.1.3 Alıcıların veya Şirketlerin müşterilerini Alıcılar veya Şirketlerle iş yapmaya vazgeçmeye yönlendirmek, telkin veya teklif etmek*

9.01.1.4. Türkiye'de zamanında Şirketlerin müşterisi olmuş bir şahsa Şirketlerin normal çerçevede temin ettiği mal veya hizmet tedarikinde bulunmak

9.01.1.5 Kapanış tarihi öncesindeki üç (3) yıllık bir dönemde Şirketlerin veya alıcısının kilit bir çalışanı, yöneticisi, bağımsız yüklenicisi veya yönetim kurulu üyesi olarak görev yapmış herhangi bir şahsa şirketlerdeki veya alıcılardaki görevinden ayrılması yönünde teklif ve teklinde bulunmak veya bu yönde girişimler yapmak.”

190 *denilmektedir. Söz konusu hükümlerle devir işlemini gerçekleştiren tarafa devrin gerçekleştiği ilgili ürün pazarında iki yıl boyunca rekabet etmeme yükümlülüğü ve üç yıl boyunca şirket çalışanlarını transfer etmeme yükümlülüğü getirilmektedir.*

200 *Birleşme ve devralma işlemine ilişkin bir rekabet yasağının yan sınırlama olarak kabul edilmesi ve bu çerçevede işlemle birlikte değerlendirilmesi için söz konusu yasağın “yoğunlaşma ile doğrudan ilgili ve gerekli olma”, “sadece taraflar açısından kısıtlayıcı olma” ve “orantılılık” ölçütlerini sağlaması gerekmektedir. Yukarıda aktarılan rekabet yasaklarının, yoğunlaşma işlemleri ile doğrudan ilgili ve gerekli olduğu ve sadece taraflar bakımından bağlayıcı olduğu kanaatine varılmıştır. Orantılılık ölçütü açısından değerlendirildiğinde ise taraflara getirilen rekabet yasağının yalnızca devre konu hizmetleri kapsadığı ve öngörülen sürelerin makul olduğu anlaşılmıştır.*

Bu çerçevede, “Hisse Satın Alım Sözleşmesi” ile satıcılara getirilen rekabet yasaklarının yan sınırlama olarak kabul edilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı “Rekabetin Korunması Hakkında 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

08-73/1160-453

- 210 hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.