

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2003-1-39 (Birleşme)

Karar Sayısı : 03-25/300-133

Karar Tarihi : 17.4.2003

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK (Başkan Y)

Üyeler : A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Murat GENCER, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, Tuncay SONGÖR, Kublay ATASAYAR, M. Sıraç ASLAN

B- RAPORTÖRLER: E. Cenk GÜLERGÜN, Mert KARAMUSTAFAOĞLU

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: - Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş.

Temsilcisi: Av. Şefika PEKİN

- Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.

Temsilcisi: Av. Şefika PEKİN

**Beybi Giz Plaza Meydan Sok. No: 28 K: 14
80670 Maslak-İstanbul**

D- TARAFLAR: - Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş.

**Prof. Dr. Bülent Tarcan Sok. Pak İş Merkezi
No: 5 34394 Gayrettepe-İstanbul**

- Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.

**Prof. Dr. Bülent Tarcan Sok. Pak İş Merkezi
No: 5 34394 Gayrettepe-İstanbul**

E- DOSYA KONUSU: Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş.'nin, Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.'yi devralması yoluyla iki şirketin birleşmesi işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 28.3.2003 tarih ve 78 sayı ile giren 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 sonucunda düzenlenen 8.4.2003 tarih 2003-1-39/Öİ-03-ECG sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 14.4.2003 tarih, REK.0.05.00.00/37 sayılı Başkanlık önergesi ile 03-25 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş.'nin Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.'yi devralması işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir işlem olmadığı ifade edilmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş.

Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş., bilumum tıbbi, baytari, zirai, gıdai, ispençiyari, kimyevi, kozmetik ve bu gibi müstahzarat ile tıbbi ve cerrahi alet, bunların hammaddeleri ve ambalajları ticareti ile iştiğal etmektedir.

Şirketin devir öncesindeki sermaye yapısı aşağıda sunulmuştur.

Tablo 1- Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş. Devir Öncesi Sermaye Yapısı

Ortakların Adı	Toplam Hisse Adedi	Pay Oranı(%)
Nevhiz Pak	275.843.105	8,35
Engin Pak	1.241.790	0,03
H.Canan Pak Tümay	104.256.738	3,15
F.Oya Pak	103.846.536	3,14
Mehmet Pısak	369.993	0,01
İ.Mustafa İskender Pısak	179.729.986	5,44
M.Cengiz Sezen	184.064.067	5,57
Berrak Eltan	2.475.000	0,07
Pak Holding A.Ş.	506.606.169	15,35
Nepa Gıda ve Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.	672.898.723	20,39
Burcu Gıda ve Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.	264.739.487	8,02
Mep Gıda ve Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.	648.398.859	19,64
Sezen Gıda ve Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.	229.665.738	6,95
Seltan İhr. İth. ve Ticaret Ltd.Şti	100.351.627	3,04
Diğer Ortaklar	25.512.182	0,77
Toplam	3.300.000.000	100

H.1.2. Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.

Tüm aktif ve pasifleriyle devralınacak olan Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş, Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş. ile aynı alanda faaliyet göstermektedir.

Şirketin sermaye yapısına aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 2- Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş'nin Hisse Yapısı

Ortakların Adı	Toplam Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
Sihhat Dağıtım ve Pazarlama A.Ş.	4.999.500	24,997
Engin Pak	462	0,002
Pak Holding A.Ş.	10	0,00005
Pak Gıda Üretim ve Pazarlama A.Ş.	5	0,00002
Oycan İthalat İhracat ve Tic A.Ş.	5	0,00002
Sistem Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	5	0,00002
Muzaffer Gıda Sanayii A.Ş.	5	0,00002
Nevhiz Pak	3.250.000	16,25
İ.Mustafa İskender Pısak	3.623.750	18,11

H. Canan Pak Tümay	1.625.000	8,12
F. Oya Pak	1.625.000	8,12
M. Cengiz Sezen	2.860.000	14,3
Berrak Eltan	16.257	0,08
Mehmet Ferhat İlhan	2.000.001	10
TOPLAM	20.000.000	100

Devralan şirketin tüzel kişi hissedarlarının sermaye yapıları aşağıdaki gibidir:

Tablo 3- Pak Holding A.Ş.'nin Hisse Yapısı

PAK HOLDİNG A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
Oycan İthalat İhracat Tic.A.Ş.	58.711.954	19,57
Nepa Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	40.173.843	13,39
Mep Gıda ve Kimya San. ve Tic.A.Ş.	30.152.936	10,05
Engin PAK	41.873.532	13,95
F.Oya PAK	41.709.193	13,90
H.Canan PAK TÜMAY	16.797.423	5,59
İştirak oranı % 5'in altında olan hissedarlar	70.581.119	23,52
Toplam	300.000.000	100

Tablo 4- Nepa Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.'nin Hisse Yapısı

NEPA GIDA ve KİMYA SAN. ve TİC. A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
Nevhiz PAK	554.062.350	92,34
İştirak oranı % 5'in altında olan hissedarlar	45.937.650	7,66
Toplam	600.000.000	100

Tablo 5- Burcu Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.'nin Hisse Yapısı

BURCU GIDA ve KİMYA SAN. ve TİC. A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
H. Canan PAK TÜMAY	49.999.900	49,99
F.Oya PAK	49.999.900	49,99
İştirak oranı % 5'in altında olan hissedarlar	200	0,02
Toplam	100.000.000	100

Tablo 6- MEP Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.'nin Hisse Yapısı

MEP GIDA ve KİMYA SAN. ve TİC. A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
İskender PISAK	49.949.100	99,9
İştirak oranı % 5'in altında olan hissedarlar	50.900	0,1
Toplam	50.000.000	100

Tablo 7- Sezen Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.'nin Hisse Yapısı

SEZEN GIDA ve KİMYA SAN. ve TİC. A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
M. Cengiz SEZEN	99.999.802	99,9
İştirak oranı % 5'in altında olan hissedarlar	198	0,1
Toplam	100.000.000	100

Tablo 8- Seltan İhr. İth. ve Tic. Ltd.Şti.'nin Hisse Yapısı

SELTAN İHR. İTH. ve TİC. LTD.ŞTİ		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş.	3.300.000.00	97,06
Sihhat Dağıtım ve Pazarlama A.Ş.	100.000.000	2,94
Toplam	3.400.000.000	100

Devralınan şirketin, devralan şirketin hissedarlarından farklı olan ortakları aşağıda sunulmuştur:

Tablo 9- Sihhat Dağıtım ve Pazarlama A.Ş.'nin Hisse Yapısı

SIHHAT DAĞITIM VE PAZARLAMA A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
PAK Holding A.Ş.	15.656.633	15,65
Burcu Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	14.666.683	14,66
Nepa Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	28.842.425	28,84
Mep Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	25.250.000	25,25
Sezen Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	12.666.667	12,66
İştirak oranları % 5'in altında olan hissedarlar	2.917.592	2,91
Toplam	100.000.000	100

Tablo 10- Pak Gıda Üretim ve Pazarlama A.Ş.'nin Hisse Yapısı

PAK GIDA ÜRETİM ve PAZARLAMA A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
PAK Holding A.Ş.	4.999.409.770	33,33
Asil Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	10.000.000.010	66,66
İştirak oranları % 5'in altında olan hissedarlar	590.220	0,01
Toplam	15.000.000.000	100

Tablo 11- Oycan İthalat İhracat ve Tic. A.Ş.'nin Hisse Yapısı

OYCAN İTHALAT İHRACAT ve TİC. A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
NEPA Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	396.000.000	79,20
F.Oya PAK	50.000.000	10,00
H. Canan PAK TÜMAY	50.000.000	10,00
İştirak oranları % 5'in altında olan hissedarlar	4.000.000	0,08
Toplam	500.000.000	100

Tablo 12- Sistem Gıda ve Kimya San. Tic. A.Ş.'nin Hisse Yapısı

SİSTEM GIDA ve KİMYA SAN.TİC.A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
Muzaffer Gıda Sanayi A.Ş.	39.999.985	79,99
PAK Holding A.Ş.	10.000.000	20,00
İştirak oranları % 5'in altında olan hissedarlar	15	0,01
Toplam	50.000.000	100

Tablo 13- Muzaffer Gıda Sanayi A.Ş.'nin Hisse Yapısı

MUZAFFER GIDA SANAYİ A.Ş.		
Hissedarın adı	Hisse Adedi	Pay Oranı (%)
PAK Holding A.Ş.	20.000.000	40,00
Asil Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	20.000.000	40,00
Nepa Gıda ve Kimya San. ve Tic. A.Ş.	6.000.000	12,00
İştirak oranları % 5'in altında olan hissedarlar	590.220	8,00
Toplam	50.000.000	100

Yukarıdaki tablolardan da görüldüğü üzere, devralınan şirketin hissedarlarının ya kontrolleri devralan şirketin hissedarlarının elinde ya da bu kişiler devralan şirkette de hisse sahibidirler. Diğer bir ifadeyle, devralınan şirketin yaklaşık %90 oranındaki hisselerinin kontrolü, devralan Mustafa Nevzat İlaç Sanayii A.Ş.'ye ve onun hissedarlarına aittir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş. ilaç hammaddesi üretip, Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş.'ye satmaktadır. Birleşme sonrası entegrasyon temin edilerek, devralınan şirketin tesislerinin kapasitesinin artırılıp, daha verimli ve karlı çalışmasının sağlanması planlanmaktadır.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş. ile Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin kontrolünün aynı gruba ait olduğu, dolayısıyla işlem sonucunda kontrol değişikliğinin gerçekleşmeyeceği anlaşılmıştır.

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinin "*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 herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları, miras yoluyla iktisap durumu hariç olmak üzere, devralması hukuka aykırı ve yasaktır.*" hükmü ile 1997/1 sayılı Tebliğ' in 2. maddesinin (a) bendinde "*Bağımsız iki veya daha fazla teşebbüsün birleşmesi*" şeklinde yer verilen hükümden de anlaşılacağı üzere, bir işlemin Tebliğ kapsamında birleşme ya da devralma sayılabilmesi için bağımsız teşebbüsler arasında gerçekleştiriliyor olması gerekmektedir.

Teşebbüs kavramı ise 4054 sayılı Kanun'un 3. maddesinde "*piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerle, bağımsız karar verebilen ve ekonomik bakımdan bir bütün teşkil eden birimler*" şeklinde tanımlanmıştır. Bir başka deyişle anılan hükümden, ekonomik faaliyetleri sırasında piyasada bağımsız karar veremeyen gerçek ve tüzel kişilerin, birbirinden ayrı hukuki kişilikleri olsa dahi, pay sahipliği ve karar alma süreçlerini etkileyebilme gücü bakımından kontrolü altında buldukları, gerçek veya tüzel kişilerle birlikte ekonomik bir bütün oluşturdukları ve tek bir teşebbüs sayılmaları gerektiği anlaşılmalıdır.

Anılan işlem, aynı ekonomik birliğe dahil iki şirket arasında gerçekleşmekte, dolayısıyla kontrol el değiştirmemekte, bu nedenle söz konusu şirketlerin Kanun'un

3. maddesine göre tek bir teşebbüs olarak değerlendirilmeleri gerekmektedir. Bu çerçevede, Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş. tarafından Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin devralınması yoluyla iki şirketin birleşmesi işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi kapsamında bir işlem olmadığı kanaatine varılmıştır.

I- SONUÇ

Yukarıda yer verilen değerlendirmeler ışığında; bildirim konusu birleşme işlemi ile şirketlerin yönetimi üzerinde herhangi bir kontrol değişikliğine yol açılmadığı anlaşıldığından, Mustafa Nevzat İlaç Sanayi A.Ş.'nin Unifar Kimya Sanayi ve Ticaret A.Ş.'yi devralması yoluyla iki şirketin birleşmesinin 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in 2. maddesi kapsamında bir işlem olmadığına OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.