

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-6-012

(Devralma)

Karar Sayısı : 21-22/262-115

Karar Tarihi : 15.04.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE

Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan) Şükran KODALAK,
Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN

B. RAPORTÖRLER: Burcu OLGUN, Enes YASAN, Yavuz Mahmut ŞİMŞEK

C. BİLDİRİMDE

BULUNANLAR : - Ankey S.A.

Temsilcisi: Av. Merter ÖZAY

Kerim Bey Köşkü Göztepe Mahallesi Tanzimat Sokak No:63/1
Kadıköy/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** RR Turizm Yatırımları Anonim Şirketi'nin ortak kontrolünün Ankey S.A. tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 01.04.2021 tarih ve 16672 sayı ile giren ve 13.04.2021 tarih ve 17020 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 14.04.2021 tarih ve 2021-6-012/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, RR Turizm Yatırımları Anonim Şirketi'nin (RR) sermayesini temsil eden payların (.....)'sinin, Chelsey Investissement S.A. (CHELSEY) ve Kah Investment SARL'ın (KAH) ortak kontrolünde bulunan Ankey S.A (ANKEY) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmiştir.
- (5) Bildirim konusu işlemin temelini, 22.01.2021 tarihinde RR hissedarları Ahmet Rifat SERT ve Rıdvan GÜZEL (DEVREDENLER) ile ANKEY arasında akdedilen Pay Alım Sözleşmesi ve 18.02.2021 tarihinde aynı taraflar arasında akdedilen Ortak Girişim ve Pay Sahipleri Sözleşmesi (SÖZLEŞME) oluşturmaktadır. Pay Alım Sözleşmesi hükümlerine göre RR'nin mevcut sermayesi primli olarak artırılacak, ardından RR hisselerinin (.....)'si ANKEY tarafından devralınacaktır. Buna karşılık Ahmet Rifat SERT ve Rıdvan GÜZEL, RR'deki (.....)'er hisselerini ellerinde bulundurmaya devam edeceklerdir. İşlem sonrasında DEVREDENLER A grubu, ANKEY ise B grubu hisse sahibi olacaktır. Bu bilgiler ışığında RR'nin işlem öncesi ve sonrasındaki hissedarlık yapılarına aşağıdaki tabloda yer verilmiştir.

Tablo-1: RR'nin İşlem Öncesi ve İşlem Sonrası Hissedarlık Yapısı

İşlem Öncesi Hissedarlık Yapısı		İşlem Sonrası Hissedarlık Yapısı	
Hissedar	Hisse Oranı (%)	Hissedar	Hisse Oranı (%)
Ahmet Rifat SERT	(.....)	Ahmet Rifat SERT	(.....)
Rıdvan GÜZEL	(.....)	Rıdvan GÜZEL	(.....)
		ANKEY	(.....)
TOPLAM	100	TOPLAM	100
Kaynak: Bildirim Formu			

- (6) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin ilk fıkrasının (b) bendine göre kontrolde kalıcı değişiklik meydana getirecek şekilde bir teşebbüsün tamamının ya da bir kısmının doğrudan veya dolaylı kontrolünün bir ya da daha fazla teşebbüs tarafından devralınması 4054 sayılı Kanunun 7. maddesi kapsamında birleşme veya devralma işlemi sayılır. Bildirime konu işlem ile RR hissedarlık yapısında kontrol değişikliği yapılması planlanmaktadır.
- (7) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (KILAVUZ) 74. paragrafı "...ortaklaşa kontrol edilen bir teşebbüse – hâlihazırdaki kontrol sahibi hissedarlara ek olarak ya da bunlardan birinin yerine geçmek üzere – yeni bir hissedarın dâhil olması, her ne kadar söz konusu teşebbüs işlem öncesinde ve sonrasında ortaklaşa kontrol edilse de, bildirime tabi bir yoğunlaşma teşkil etmektedir." şeklindedir. Bu kapsamda bildirim konusu işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi olup tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle işlem izne tabidir.
- (8) KILAVUZ'un 48. paragrafında; "İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişi başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahipse ortak kontrolden söz edilecektir. Bu anlamda belirleyici etki bir teşebbüsün stratejik ticari davranışlarını belirleyen eylemleri engelleme yetkisi anlamına gelir. Belirli bir hissedara bir teşebbüste stratejik kararları belirleme yetkisi veren tek kontrolün aksine, ortak kontrolün özelliği iki ya da daha fazla ana şirketin önerilen stratejik kararları reddetme yetkisinden kaynaklanan kilitleme olasılığıdır. Ortak kontrole sahip hissedarlar ortak girişimin ticari politikasına karar verirken ortak bir anlayışa sahip olmak ve işbirliği yapmak zorundadır. Hissedarlar (ana şirketler) kontrol edilen teşebbüsle (ortak girişim) ilgili önemli kararlarda mutabakata varmak zorundaysa ortak kontrol söz konusudur." ifadelerine yer verilmiştir.
- (9) Dosya kapsamında sunulan bilgilere göre işlemden önce RR'yi ortak kontrol eden DEVREDENLER, işlem sonrasında %(.....) oranda A grubu pay sahibi olacak, artırılmış sermayeyi devralan ANKEY ise %(.....) oranında B grubu pay sahibi olacaktır. SÖZLEŞME'nin 5.3. maddesi şu şekildedir:
- “(.....)”
- (10) Yukarıdaki SÖZLEŞME hükmü incelendiğinde, DEVREDENLER'in A grubu payları elinde bulunduran tek bir grup olarak hareket etmeyi taahhüt ettikleri, B grubu payları elinde bulunduran ANKEY karşısında tek bir ittifak olarak yer alacakları anlaşılmaktadır. DEVREDENLER'in tek bir temsilci tarafından temsil edilecek olmaları, fiili olarak kendi içlerinde farklı karar alınması ihtimalini ortadan kaldırmaktadır. Ayrıca söz konusu hüküm, hukuki olarak da DEVREDENLER'in RR ile ilgili her türlü kararda oy haklarını birlikte kullanacaklarını gösteren bir anlaşma

anlamına gelmektedir. Dolayısıyla işlem sonrasında RR üzerinde ANKEY ile DEVREDENLER'in ortak söz sahibi olacağı, ANKEY ile DEVREDENLER'den birisi arasında diğerini dışlayıcı bir ittifak kurulmasının mümkün olmadığı değerlendirilmektedir.

- (11) SÖZLEŞME'nin 16.1.i. maddesine göre şirket olağan ve olağanüstü Genel Kurul toplantılarındaki toplantı nisabı, şirket paylarının en az (.....)'ini elinde bulunduran pay sahiplerinin katılımı ile sağlanacak olup, hazır bulunanların (.....)'i ile karar alınabilecektir. SÖZLEŞME'nin 16.1.v. maddesinde ise, Türk Ticaret Kanunu'nda (TTK) zorunlu tutulan durumlarda Genel Kurul kararlarının, şirket toplam sermayesinin en az (.....)'inin olumlu oyu ile alınacağı düzenlenmiştir. SÖZLEŞME'nin 16.2. maddesinde, RR Yönetim Kurulu üyelerinin (.....) DEVREDENLER, diğer (.....) ise ANKEY tarafından gösterilecek toplam (.....) tarafından oluşacağı belirtilmiştir. Yönetim Kurulu'nun, üyelerinin çoğunluğu ile toplanacağı ve DEVREDENLER tarafından gösterilen en az (.....) üye ile ANKEY tarafından gösterilen en az (.....) üyenin toplantıya katılarak olumlu oy kullanmaları şartı ile hazır bulunan üyelerin çoğunluğunun olumlu oyu ile karar alacağı belirtilmiştir. Ayrıca, herhangi bir pay devrine onay verilmesi ve pay devrinin pay defterine kaydedilmesi, ilgili taraf işlemlerinin ve grup içi işlemlerin onaylanması gibi bazı önemli konularda tüm Yönetim Kurulu üyelerinin olumlu oyuyla karar alınabileceği düzenlenmiştir. Dosya kapsamında sunulan bilgiler ve yukarıda yer verilen SÖZLEŞME hükümleri birlikte değerlendirildiğinde, KILAVUZ hükümleri uyarınca işlem sonrasında DEVREDENLER ve ANKEY'in RR üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olacakları ve böylece RR'yi ortak kontrol edecekleri anlaşılmaktadır.
- (12) 2010/4 sayılı Tebliğ uyarınca, bildirim konusu işlemde 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. Dosya kapsamında yer alan bilgilerden CHELSEY, KAH ve ANKEY'in Türkiye'de herhangi bir pazarda doğrudan veya dolaylı olarak faaliyet göstermedikleri, RR'nin ise yalnızca Antalya'da "LIU Resort Side" isminde bir otelin inşaatı ve işletilmesi amacı ile kurulmuş olup başka bir faaliyetinin bulunmadığı anlaşılmaktadır.
- (13) Dosya kapsamında verilen bilgilere göre RR tarafından yürütülen söz konusu otel inşaatının halen devam etmekte olduğu ve dolayısıyla RR'nin otelcilik hizmetleri pazarında henüz atfedilebilir bir pazar payının bulunmadığı ifade edilmiştir. RR'nin hissedarları olan DEVREDENLER'in ise Türkiye'de otelcilik alanında başka herhangi bir faaliyeti bulunmadığı, işlem taraflarından yalnızca CHELSEY'in Fransa'da otelcilik hizmetleri sunduğu belirtilmiştir. Dolayısıyla dosya kapsamında CHELSEY ile RR arasında otelcilik hizmetleri pazarında potansiyel bir yatay örtüşme olabilecektir. Bununla birlikte, RR'nin otelcilik hizmetleri pazarında henüz atfedilebilir bir pazar payı oluşmaması ve diğer işlem taraflarının Türkiye'de hiçbir faaliyetinin bulunmaması sebepleriyle, işlem neticesinde Türkiye'de etkilenen pazar bulunmadığı değerlendirilmektedir. Küresel anlamda meydana gelebilecek söz konusu potansiyel örtüşmenin ise işbu dosya bakımından göz ardı edilebilir nitelikte olduğu değerlendirilmektedir.
- (14) Yukarıda yapılan değerlendirmeler çerçevesinde, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde herhangi bir pazarda etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (15) 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.