

Rekabet Kurumu Başkanlığından,
REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2012-3-023 (Devralma)
Karar Sayısı : 12-09/286-87
Karar Tarihi : 02.03.2012

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE,
Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Dr. Murat ÇETİNKAYA,
Reşit GÜRPINAR, Prof. Dr. Metin TOPRAK

B. RAPORTÖRLER: Hüseyin COŞGUN; Nesrin SAĞLAM

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- Ortopro Tıbbi Aletler Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Temsilciler: Av. Esin TABOĞLU, Av. Adnan Eren ÜREY,
Av. İnci ALAOĞLU ÇETİN
Levent Cad. No:9 Levent 34330 / İstanbul

D. DOSYA KONUSU: Ortopro Tıbbi Aletler San. ve Tic. A.Ş.'nin sermayesinin %(...)'sinin Ömer Erol Frik tarafından devralınması suretiyle Ortopro Tıbbi Aletler San. ve Tic. A.Ş.'nin İş Girişim Sermayesi Yatırım Ortaklığı A.Ş. ve Ömer Erol Frik'in ortak kontrolüne geçmesi işlemine izin verilmesi talebi.

E. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 02.02.2012 tarih ve 970 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 22.02.2012 tarih ve 2012-3-023 /Öİ sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.

F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda özetle; dosya konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu, bununla birlikte işlem ile 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 2010/4 sayılı Tebliğ'de belirtilen nitelikte hâkim durum yaratılması veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesinin yerinde olacağı kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1.Taraflar

İşlem taraflarına ilişkin bilgilere aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 1: Teşebbüslerin Faaliyet Alanları

İlgili Teşebbüsler	Teşebbüsün Konumu	Faaliyet Alanları
Ortopro Tıbbi Aletler San. ve Tic. A.Ş. (Ortopro)	Devreden	Ortopedik cerrahi implantları sektöründe faaliyet gösteren teşebbüs, üretilen ürünleri yurtiçi ve uluslar arası piyasalara sunmaktadır.
Ömer Erol Frik	Devralan	Sermaye artırımını sonrası şirketin %(.....)'sine tekabül eden B grubu pay sahibi olacaktır ve hâlihazırda bilgisayar ithalatı, ihracatı, programlama ve danışmanlık alanlarında faaliyet göstermektedir.
İş Girişim Sermayesi Yatırım Ortaklığı A.Ş. (İş Girişim)	Devralan	Girişim sermayesi yatırım ortaklığı statüsünde faaliyet gösteren teşebbüs, başta teknoloji ve sağlık sektörü olmak üzere Ortopro dâhil 6 iştiraki daha bulunmaktadır.
Tolga Yalçınkaya	Devreden	Hâlihazırda Ortopro'nun %(.....) tekabül eden paya sahiptir ve yönetim kurulu başkanıdır. Ortopro ile yatay ya da dikey ilişkide olan pazarlarda herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.
Mehmet Aziz Tanyolaç	Devreden	Hâlihazırda Ortopro'nun %(.....) hissesine sahip olup, izin sonrası kapanış işlemiyle birlikte tüm hisselerini Tolga Yalçınkaya'ya devredecek ve böylece hissedarlığı sona erecektir.

Tablo 2: İşlem Taraflarının Ciro Bilgileri

İşlem Tarafları	Dünya Cirosu (TL)	Türkiye Cirosu (TL)
Ortopro	-	(.....)
İş Girişim	-	(.....)
İş Yatırım Menkul Değerler A.Ş. (İş Yatırım)	-	(.....)
İş Bankası A.Ş.	-	(.....)
Ömer Erol FRİK	-	(.....)

G.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Devralma işleminin konusu, tarafların 31.12.2012 tarihinde akdettikleri Sermaye İştirak Protokolü (Protokol) hükümleri uyarınca, Ortopro'nun sermayesinin %(.....) tekabül eden (.....) B grubu payın, mevcut pay sahiplerinin rüçhan hakları sınırlandırılarak sermaye artırımını yoluyla Ömer Erol Frik tarafından ortak kontrole dâhil olmak üzere iktisabına ilişkindir. Planlanan işlem öncesi ve sonrasında, Ortopro'nun hissedarlık yapısına Tablo 3'te yer verilmiştir.

Tablo 3: Ortopro'nun Ortaklık Yapısı

İşlem Öncesi			İşlem Sonrası		
Hissedar Unvanı	Hisse Türü	Hisse (%)	Hissedar Unvanı	Hisse Türü	Hisse (%)
Tolga Yalçınkaya	A	(.....)	Tolga Yalçınkaya	A	(.....)
Mehmet Tanyolaç	A	(.....)	İş Girişim	B	(.....)
İş Girişim	B	(.....)	Ömer Erol Frik	B	(.....)
Gizem Çokgör*	A	(.....)	Gizem Çokgör	A	(.....)
Tuncay Avşar*	A	(.....)	Tuncay Avşar	A	(.....)
Toplam		100	Toplam		100

*Adı geçen pay sahiplerinin pay oranları çok düşük olduğundan sıfıra yuvarlanmıştır.

Dosya içeriğinden; ortaklar arasında akdedilen Sermaye İştirak ve Pay Sahipleri Sözleşmesi'nin pay sahiplerinin Ortopro nezdindeki kontrolünü düzenleyen 'şirket yönetimi' başlıklı 13. maddesine göre, bildirim konu işlem öncesinde Ortopro'nun A ve B grubu pay sahiplerinin ortak kontrolünde olduğu anlaşılmaktadır.

Bildirime konu işlem ile taraflar arasında akdedilen Protokol hükümlerine göre, Ortopro'nun sermayesinin %(.....)'sine tekabül eden (.....) B grubu payın, mevcut pay sahiplerinin rüçhan hakları sınırlandırılarak, sermaye artırımı yoluyla Ömer Erol Frik tarafından iktisap edilmesi ve bu şekilde Ömer Erol Frik'in ortak kontrole dâhil olmasıdır. Protokol kapsamında ayrıca, B grubu pay sahiplerinden İş Girişim'in sahip olduğu pay oranının (.....) altına düşmemesini temin etmek amacıyla A grubu pay sahiplerinden Tolga Yalçınkaya'ya ait toplam (.....) adet A grubu pay, bedelsiz olarak İş Girişim'e devredilecek ve söz konusu paylar B grubuna dönüşecektir. Bahsi geçen işlemler sonrasında Ömer Erol Frik, Ortopro esas sermayesinin %(.....) sahip olacaktır.

Bildirime konu işlemin tamamlanmasıyla, B gurubu payların toplam esas sermayeye oranı %(.....) çıkacak, şirketin kontrolü ise B grubu pay sahipleri olan İş Girişim ve Ömer Erol Frik'te olacaktır. Nitekim, şirket esas sözleşmesinde A grubu pay sahiplerine herhangi bir veto hakkı verilmemiş; ayrıca taraflarca akdedilen Protokol'ü müteakip şirket esas sözleşmesinde öngörülen değişiklikler arasında dört kişiden oluşan yönetim kurulunun üç üyesinin bundan böyle B grubu tarafından gösterilen adaylar arasından, bir üyenin ise A grubu tarafından gösterilen adaylar arasından seçilmesi yer almaktadır.

Ortak girişim 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5.(3) maddesinde tanımlanmıştır. Bu tanım çerçevesinde bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında birleşme ve devralma sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması şeklinde iki unsurun birlikte gerçekleşmesi gerekmektedir. Yukarıda yer verilen açıklamalar ışığında, tüm bu işlemler neticesinde Ortopro'nun B grubu pay sahipleri olması öngörülen İş Girişim ve Ömer Erol Frik'in ortak kontrolünde olacağı anlaşılmaktadır.

Dosya içeriğinden, işlem ile Ortopro'da ilk kez pay sahibi olacak olan Ömer Erol Frik'in, Ortopro'nun faaliyette bulunduğu tıbbi cihaz ve sarf malzemeleri pazarı ile yatay ya da dikey ilişki içerisinde bulunması anlamına gelebilecek herhangi bir faaliyetinin olmadığı ve söz konusu işlem nedeniyle etkilenen pazarın bulunmadığı anlaşılmıştır. Söz konusu işlem taraflarının dünya ve Türkiye ciroları, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7.(1) maddesinde öngörülen eşikleri aşmaktadır. Etkilenen pazar bulunmasa da işlem bir ortak girişim olduğundan, 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabidir.

Etkilenen pazar bulunmaması nedeniyle işlemin tıbbi cihaz ve sarf malzemeleri pazarında yoğunlaşmaya sebep olmayacağı, ayrıca ortak girişim ile taraflar arasında rekabetin kısıtlanmasına yol açacak şekilde bir koordinasyon etkisinin olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

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 aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.