

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-3-29 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-24/240-76
Karar Tarihi : 13.3.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

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

B. RAPORTÖRLER: Tarkan ERDOĞAN, Hilmi BOLATOĞLU, Çağlar Deniz ATA

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20

: Moonlight Capital S. A.
Temsilcisi: Av. Saadet Aslı KUCUROĞLU
Ahular Sokak No. 1 Etiler / İstanbul

D. TARAFLAR

: Moonlight Capital S.A.
29 Avenue de la porte Neuve, L-2227 LÜKSEMBURG

Koç Holding A.Ş.
Azizbey Sok. No: 1 Kuzguncuk / İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Migros Türk Ticaret A.Ş.'nin toplam sermayesinin %50,83'üne tekabül eden hisselerinin Moonlight Capital S.A. tarafından Koç Holding A.Ş.'den devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

30

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 21.2.2008 tarih ve 1129 sayı ile giren ve en son 28.2.2008 tarih ve 1285 sayı ile eksiklikleri tamamlanan 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 sonucu düzenlenen 5.3.2008 tarih ve 2008-3-29/Öİ-08-TE sayılı Birleşme/Devralma Raporu, 7.3.2008 tarih ve REK.0.07.00.00-120/37 sayılı Başkanlık Önergesi ile 08-24 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da;

- Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu,

- Anılan devralma işlemi sonucunda ilgili pazarlarda bir hakim durum yaratılması ya da mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi yoluyla rekabetin önemli ölçüde kısıtlanmasının söz konusu olmayacağı anlaşıldığından söz konusu devir işlemine izin verilebileceği,

50

kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Migros Türk Ticaret A.Ş. (Migros)

Devre konu teşebbüs Migros 1954 yılında gıda ve tüketim maddelerini belediye kontrolü altında üreticiden sağlamak ve bu ürünleri sağlığa uygun koşullarda ve ekonomik fiyatlarla tüketiciye ulaştırma amacıyla İsviçre Migros Kooperatifler Birliği ve İstanbul Belediyesi'nin işbirliği ile kurulmuştur. 1975 yılında ise çoğunluk hisselerinin devri ile şirket, Koç Holding'in kontrolüne geçmiştir. Migros yurtiçinde Migros, Tansaş, Şok, Macrocenter, Kangurum formatları ile 57 ilde, yurtdışında ise Ramstore adı altında Azerbaycan'da 3, Kazakistan'da 9, Kırgızistan'da 1, Makedonya'da 2 olmak üzere toplam 15 mağaza ile organize perakende sektöründe faaliyet göstermektedir. 2007 sonu itibarıyla şirketin 220'si Migros, 247'si Tansaş, 460'ı Şok, 3'ü 5M, 15'i Ramstore ve 8'i Macrocenter olmak üzere toplam 953 mağazası bulunmaktadır. İnceleme konusu devralma işlemi öncesi Migros, Koç Holding'in kontrolü altındadır. Şirketin mevcut durumdaki ortaklık yapısı Tablo 1'de sunulmaktadır:

Tablo 1: Migros'un Ortaklık Yapısı

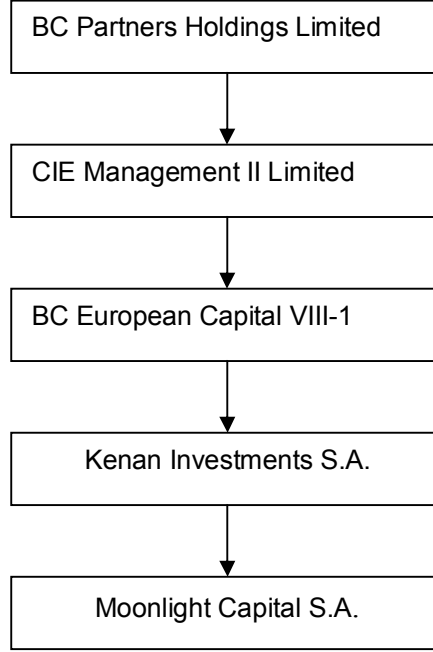
Hissedar	Hissedarlık Oranı (%)
Koç Holding A.Ş.	50,83
Rahmi Koç	0,02
Diğer (Halka Açık)	49,15
Toplam	100,00

H.1.2. Moonlight Capital S.A. (Moonlight)

Devralan teşebbüs Moonlight dosya konusu devralma işlemi için kurulmuş bir şirket olup menşei Lüksemburg olup, herhangi bir alanda iktisadi faaliyeti bulunmamaktadır. Şirketin hisselerinin tamamı Kenan Investments S.A. (Kenan Inv.) unvanlı yine menşei Lüksemburg olan yatırım amaçlı şirkette bulunmaktadır. Kenan Inv. de Moonlight gibi söz konusu işlemin gerçekleştirilmesi için kurulmuş özel amaçlı bir şirket olup iktisadi alanda başka bir faaliyeti yoktur. Kenan Inv.'in hisselerinin tamamı CIE Management II Limited (CIEM) tarafından yönetilen BC European Capital VIII-1'e aittir¹. CIEM ise BC fonlarının idari yöneticisi olarak faaliyet göstermekte olup BC Partners Holdings Limited (BC Partners) tarafından kontrol edilmektedir. BC Partners'in hisseleri ise herhangi bir kontrol olanağı sağlamayacak şekilde birçok hissedar arasında bölünmüş durumdadır. Dosya mevcudu bilgi ve belgeden; ne BC Partners'in ne de kontrolünde bulunan şirketlerin Türkiye Cumhuriyeti sınırları dahilinde perakende sektöründe faaliyetleri veya faaliyet gösteren iştiraklerinin bulunmadığı anlaşılmıştır. Migros'un devralınması işleminin yapısının açıklığa kavuşturulması için ana şirket olarak kontrol silsilesinde en üstte bulunan BC Partners ve yavru şirketler arasındaki ilişki Şekil 1.'de gösterilmiştir:

¹ Kapanış tarihi itibarıyla Kenan Inv. hisselerinin % (...)unun (.....) adlı şirkete ve % (...)sının ise (.....) adlı şirkete devredileceği beyan edilmiştir. Ancak mevcut durumda bu iki şirketin elinde Kenan Inv. ait hisse bulunmadığından inceleme kapsamı dışındadır.

Şekil 1: BC Partners Grup Yapısı



Kontrol zincirinde en üstte bulunan BC Partners'ın ortaklık yapısına ise aşağıda yer verilmiştir:

Tablo 2: BC Partners Ortaklık Yapısı

Hissedar	Hissedarlık Oranı
Antonio Belloni	Her biri % 10'un altındadır.
Francesco Conte	
Joe Cronly	
Andre Francois-Poncet	
Francesco Loredan	
Andrew Newington	
Kevin O'Donohue	
Simon Palley	
Jens Reidel	
Stefano Quadrio Curzio	
Nikos Stathopoulos	
Raymond Svider	
Michael Twinning	
Denis Villafranca	
Jean-Baptiste Wauticr	
Hermann Wendelstadt	
Stefan Zuschke	

100

H.1.3. Koç Holding A.Ş. (Koç Holding)

İşlemin devreden tarafında 1963 yılında kurulan Koç Holding bulunmaktadır. Koç Holding'in ortaklık yapısına Tablo 3.'de yer verilmiştir:

110 Tablo 3: Koç Holding Ortaklık Yapısı

Hissedar	Hissedarlık Oranı (%)
Semahat S. Arsel	6,42
Rahmi Koç	5,23
Suna Kırarç	5,25
Mustafa V. Koç	3,20
M. Ömer Koç	2,98
Y. Ali Koç	3,20
İpek Kırarç	1,93
Temel Ticaret ve Yatırım A.Ş. ²	42,27
Koç Holding Emekli ve Yardım Sandığı Vakfı	1,97
Vehbi Koç Vakfı	7,17
Rahmi M. Koç ve Mahdumları Maden, İnşaat, Turizm, Ulaştırma Yatırım ve Tic. A.Ş.	0,11
Halka Açık	20,26
Toplam	100,00

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. Sektöre İlişkin Genel Bilgiler

Ülkemizde gıda ağırlıklı perakendecilik sektörünün temel aktörlerini hipermarketler, süpermarketler, orta marketler, marketler, bakkallar, büfeler, ihtisas mağazaları olarak sıralamak mümkündür.

120 Türkiye’de perakende pazarının %60’ına yakını elinde bulunduran geleneksel satış noktalarıdır. Perakende sektöründe 2005 yılında gerçekleşen Carrefour-Gima ve Migros-Tansaş birleşmelerinin ardından yerel marketlerdeki hareketlilik artmış, birleşmeler ve yeni mağazalar açılması sonucunda Migros, Carrefoursa, Bim, Tesco ve Metro gibi 5 büyük perakendecinin cirolarının toplamı 7.5 milyar Avro düzeyine ulaşırken, sayıları 5 bini bulan yerel marketlerin toplam ciroları da 7 milyar Avro’ya yükselmiştir. Geleneksel perakendecileri oluşturan bakkallar, yerlerini daha büyük çaplı ve zincir mağazalardan oluşan bu modern kesime bırakmaktadır. Hipermarketler ve süpermarketler gibi organize perakendenin tüketici harcamaları içindeki payı da artmakta, geleneksel kanalın payı ise hızla azalmaktadır. Dosya
130 mevcudu bilgi ve belgeden sektörde faaliyet gösteren Migros’un pazar payının % [20-25] olduğu anlaşılmıştır.

H.2.2. İlgili Ürün Pazarı

İnceleme konusu devralma işleminin tarafları tamamen ayrı pazarlarda faaliyet göstermektedir. 28.1.2008 tarih ve 06-04/56-M sayılı Rekabet Kurulu kararıyla yayımlanan İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz’un 20. paragrafında; “...inceleme konusu işlem, gerek ürün gerekse de coğrafi açıdan olası alternatif pazar tanımları çerçevesinde rekabet açısından endişeler yaratmıyor ya da alternatif tüm tanımlar açısından rekabeti bozucu bir etki söz konusu oluyorsa pazar tanımı yapılmayabilir.” denmektedir. Bu nedenle söz konusu işlem ile ilgili olarak,
140

² Kontrolü Koç Ailesi’nde bulunan bir şirkettir.

yoğunlaşma yaratmayacağından hareketle ilgili ürün pazarı tanımı yapılmasına gerek olmadığı sonucuna varılmıştır.

H.2.3. İlgili Coğrafi Pazar

Tarafların faaliyet gösterdikleri coğrafi pazarların örtüşmemesi sebebiyle herhangi bir rekabetçi kaygı yaratmayan devralma işlemi bakımından ilgili coğrafi pazarın tanımlanmasına gerek görülmemiştir.

150

H.3.Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. İşlemin Değerlendirilmesi

Koç Holding ile Moonlight arasında 13.2.2008 tarihinde imzalanan "Hisse Alım Satım Sözleşmesi" ile Koç Holding'in mülkiyetinde bulunan Migros'a ait % 50,83 oranındaki hissenin Moonlight'a devredilmesi düzenlenmiştir. İşlem sonucunda Moonlight, Migros'un Türkiye'de faaliyet gösteren iştirakleri, Sanal Merkez Ticaret A.Ş. ve Şok Marketler Ticaret A.Ş.'nin de kontrolünü elde edecektir. Bu şirketlerden Sanal Merkez Ticaret A.Ş.'nin, Migros ürünlerinin internet üzerinden satışı ile uğraştığı, Şok Marketler Ticaret A.Ş.'nin ise şu an itibarıyla faaliyette olmadığı bildirim formunda beyan edilmiştir.

160

İşlem sonucunda Migros'un mutlak kontrolü Moonlight'a geçeceğinden işlem 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralmadır.

1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde teşebbüslerin ilgili ürün pazarındaki toplam pazar paylarının % 25'i aştığı veya bu oran aşılmaya bile toplam cirolarının 25 milyon YTL'yi aştığı birleşme devralmaların izne tabi işlemler olduğu belirtilmiştir. Migros'un 2006 yılı cirosu 4.274.871.000 YTL olup, 1997/1 sayılı Tebliğ'de belirtilen eşiği aştığından, devir işlemi izne tabidir.

170

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde, "*hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak ülkenin bütünü ya da bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu*" doğuracak birleşme ve devralmalar hukuka aykırı kabul edilerek yasaklanmıştır.

İnceleme konusu devralma işlemi sonrasında Migros'un kontrolü Moonlight'a, ve bu şirketi kontrol eden Kenan Inv. üzerinden dolaylı olarak BC Partners'a geçecektir. Moonlight ve Kenan Inv., devralma işlemi için kurulmuş özel amaçlı şirketler olup herhangi bir pazarda faaliyetleri bulunmamaktadır. BC Partners ise beklenen getirisi yüksek piyasa ve şirketlere yatırım yaparak kar elde etmeyi amaçlayan çok ortaklı bir yatırım fonudur. BC Partners'ın hisseleri her biri %10'un altında oranlarda çok sayıda yatırımcıya ait olduğundan şirketin kontrolü herhangi bir gerçek veya tüzel kişinin elinde değildir. BC Partners'ın portföyünde bulunan iştiraklerinden hiç birisi doğrudan veya dolaylı olarak Migros'la benzer alanda faaliyet göstermemektedir.

180

Yukarıda açıklanan nedenlerle incelemeye konu devralma işlemiyle bir yoğunlaşma oluşmayacağı, dolayısıyla bir hakim durum yaratılması ya da mevcut bir hakim

190

durumun kuvvetlendirilmesi suretiyle etkin rekabetin önemli ölçüde engellenmesi durumunun meydana gelmeyeceği sonucuna varılmıştır.

200 “Hisse Alım ve Satım Sözleşmesi”nin 8.12. bölümünde düzenlenen rekabet etmeme yükümlülükleri ile satıcılara ve kontrollerindeki şirketlere, devre konu şirketin kıdemli çalışanları için 18 aylık, genel müdürü için ise 3 aylık sürelerle istihdam yasağı getirilmiştir. Genel olarak birleşme ve devralma işlemlerine ilişkin anlaşmalarda yer verilen rekabet yasaklarının yan sınırlama kavramı çerçevesinde yoğunlaşma işlemi ile birlikte değerlendirilebilmesi için, “yoğunlaşma ile doğrudan ilgili ve gerekli olma”, “sadece taraflar açısından kısıtlayıcı olma” ve “orantılılık” kriterlerini sağlaması gerekmektedir. Söz konusu sözleşmede yer alan rekabet yasağı ve istihdam yasağı yükümlülüklerinin bu üç kriteri de sağladığı anlaşıldığından, makul birer yan sınırlama olarak kabul edilmiştir.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

210 Bildirim konusu işlemin, 4054 sayılı 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 hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.