

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-2-123 (Devralma)
Karar Sayısı : 09-31/666-155
Karar Tarihi : 1.7.2009

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI (Başkan V.)
Üyeler : Mehmet Akif ERSİN, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ,
İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY,
Murat ÇETİNKAYA

B. RAPORTÖRLER : Hakan Suat ÖLMEZ , Esmâ GÜNDOĞDU

C. BİLDİRİMDE BULUNAN : - Kurt ve Kurt İthalat İhracat ve Mümessillik A.Ş.

D. TARAFLAR : - Kurt ve Kurt İthalat İhracat ve Mümessillik A.Ş.

20

Reşit Galip Caddesi Gölge Sok.No:18
Gaziosmanpaşa/Ankara

- Elser Elektronik Teknik Servis A.Ş.

Reşit Galip Caddesi Gölge Sok.No:18/1
Gaziosmanpaşa/Ankara

E. DOSYA KONUSU: Elser Elektronik Teknik Servis A.Ş. (Elser)'nin tüm aktif ve pasifleriyle Kurt ve Kurt İthalat İhracat ve Mümessillik A.Ş. (Kurt ve Kurt) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

30

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 16.6.2009 tarih ve 4242 sayı ile intikal eden bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde yapılan değerlendirme sonucunda düzenlenen 24.6.2009 tarih ve 2009-2-123/Öİ-09-HSÖ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 25.6.2009 tarih ve REK.0.06.00.00-120/216 sayılı Başkanlık Önergesi ile 09-31 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da; bildirim konusu devralma işleminin, tarafların aynı ekonomik bütünlük içerisinde yer almaları nedeniyle, 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 olmadığı ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

40

H.1. Taraflar

H.1.1. Devralan: Kurt ve Kurt

Kurt ve Kurt çoğunlukla Hitachi marka emar, tomografi, röntgen, ultrason cihazları olmak üzere, diğer markalara ait mamografi, kemik yoğunluk cihazları ve endoskopi sistemleri gibi ileri görüntüleme teknolojilerinin kullanıldığı tıbbi cihazların ithalatı, ihracatı ve satışı alanında faaliyet göstermektedir.

Kurt ve Kurt'un devralma işlemi öncesinde ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 1: Kurt ve Kurt'un ortaklık yapısı

Hisse Sahibi	Hisse Oranı (%)
Murat Balkan	(...)
Fırat Nuri Balkan	(...)
Naz Dicle Balkan	(...)
Erdal Atbaş	(...)
Mehmet Şakir Özcan	(...)
Toplam	100

Kurt ve Kurt'un 2008 yılı cirosu (.....) TL'dir.

H.1.2. Devralınan: Elser

- 50 Faaliyet alanı, Kurt ve Kurt'un; ithal ettiği cihazlara yönelik montaj, bakım ve yedek parça temini gibi çeşitli teknik servis hizmetleri olarak tanımlanan Elser'in ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 2: Elser'in ortaklık yapısı

Hisse Sahibi	Hisse Oranı (%)
Murat Balkan	(...)
Kurt ve Kurt A.Ş.	(...)
Erdal Atbaş	(...)
Mehmet Şakir Özcan	(...)
Fırat Nuri Balkan	(...)
Toplam	≈100

Elser'in 2008 yılına ait cirosu (.....) TL'dir.

H.2. İlgili Pazar

İşlemin niteliği sebebiyle herhangi bir pazar tanımlanmasına gerek görülmemiştir.

H.3. Değerlendirme

- 60 Bildirim konusu devralma işlemi ile Elser, Kurt ve Kurt'un bünyesine katılacaktır. Mevcut durumda, tıbbi cihaz satışı, Kurt ve Kurt tarafından; satılan tıbbi cihazlara yönelik teknik servis, montaj ve bakım hizmetleri ise Elser tarafından gerçekleştirilmekle, bütünleşik tek bir hizmet, iki ayrı şirket bünyesinde sunulmaktadır. Bildirim konusu devralma işlemi ile Elser hisseleri tamamen Kurt ve Kurt'a geçecek ve Elser'in hukuki varlığı sona erecektir. Bildirime konu işlem sonrasında Kurt ve Kurt'un ortaklık yapısı aşağıdaki gibi olacaktır:

Tablo 3: İşlem Sonrasında Oluşacak Kurt ve Kurt'un Ortaklık Yapısı

Hisse Sahibi	Hisse Adedi
Murat Balkan	(...)
Fırat Nuri Balkan	(...)
Naz Dicle Balkan	(...)
Erdal Atbaş	(...)
Mehmet Şakir Özcan	(...)
Toplam	(.....)

- 70 Tablo 1 ve 2'de de görüldüğü üzere, bildirim konusu işleme taraf her iki firmanın da ortakları aynı kişilerdir. Fiilen aynı bünye içinde faaliyet gösteren söz konusu firmalar, devralma işlemi neticesinde hukuken de tek bir şirket haline gelecektir. Mevcut durumda, Elser ile Kurt ve Kurt'ta çoğunluk hissesine (sırayla % (...) ve %.(.....)) sahip olan (.....), bildirim konusu işlem sonrasında da, oluşacak şirketin çoğunluk hissedarı (%(...)) olacaktır. Ayrıca bildirim konusu işlem öncesinde, her iki şirketin Yönetim Kurulu üyeleri de aynı kişiler olup, söz konusu kişiler gerek Elser,

gerekse Kurt ve Kurt'un hissedarları arasında yer almaktadır. Taraflar arasında imzalanan "Birleşme Sözleşmesi"nde ise, oluşacak bütünleşik yapıya ait ana sözleşme değişiklikleri arasında, Yönetim Kurulu üyelerinin seçimine ve Yönetim Kurulu kararlarının veto edilmesine ilişkin herhangi bir değişiklik öngörülmemektedir. Dolayısıyla sözkonusu işlem, Elser'in kontrolünde herhangi bir değişiklik yaratmayacak ve Elser, Kurt ve Kurt bünyesinde, (.....) tarafından kontrol edilmeye devam edecektir.

- 80 1997/1 sayılı Tebliğ'in birleşme ve devralma sayılan halleri düzenleyen 2. maddesinin (b) bendi "*herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi*"ni bir devralma işlemi olarak tanımlamaktadır.

Dolayısıyla herhangi bir işlemin 4054 sayılı Kanun ve ilgili Tebliğ kapsamında olması için devralan ve devreden olmak üzere 2 ayrı teşebbüsün varlığı gerekmektedir. 4054 sayılı Kanun'un 2. maddesinde teşebbüs kavramı, "*Piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerle, bağımsız karar verebilen ve ekonomik bakımdan bir bütün teşkil eden birimleri*" şeklinde ifade edilmektedir.

- 90 Yukarıda ifade edildiği gibi aynı ortaklara ait olan ve çoğunluk pay sahibi, (.....) tarafından kontrol edilen bildirim konusu işleme taraf şirketler, ayrı ayrı tüzel kişiliklere sahip olmakla birlikte, aynı ekonomik bütünlük içinde yer almaları nedeniyle, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkındaki Kanun açısından tek bir teşebbüs niteliğindedirler.

Sonuç olarak, grup şirketleri olan Kurt ve Kurt ile Elser'in, aynı ekonomik bütünlük içerisinde bulunmaları sebebiyle, Elser'in, Kurt ve Kurt tarafından devralınması işleminin 4054 sayılı Kanun kapsamında bir işlem olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

- 100 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin, tarafların aynı ekonomik bütünlük içerisinde yer almaları nedeniyle 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 olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.