

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2022-1-003
Karar Sayısı : **22-07/107-41**
Karar Tarihi : 03.02.2022

(Ortak Girişim)

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN,
Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK

B. RAPORTÖRLER : İsmail Atalay YOLCU, Muhammet Murat KARAKAYA,
Habil Arda KEL

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Vakko Holding A.Ş.
Temsilcisi: Av. Sibel ÖZTAŞ
Levent Cad. No:9 1. Levent Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: Fuudy Elektronik İletişim Perakende Gıda Lojistik A.Ş.'nin, İlker BAYDAR ile Cem MİRAP'ın ortak kontrolünden çıkararak Vakko Holding, İlker BAYDAR ile Cem MİRAP'ın ortak kontrolüne geçmesi işlemi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 20.01.2022 tarih ve 24875 sayı ile giren ve eksiklikleri 01.02.2022 tarih, 25043 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 02.02.2022 tarih ve 2022-1-003/Öİ sayılı Ortak Girişim 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, Fuudy Elektronik İletişim Perakende Gıda Lojistik A.Ş.'nin (FUUDY) kontrolünün İlker BAYDAR ile Cem MİRAP'ın ortak kontrolünden çıkararak Vakko Holding A.Ş. (VAKKO HOLDİNG), İlker BAYDAR ile Cem MİRAP'ın ortak kontrolüne geçmesi işlemine çerçevesinde izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Tebliği'nin (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrası hükmü çerçevesinde, bir ortak girişimin anılan Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsel) olarak ortaya çıkması unsurlarının birlikte sağlanması gerekmektedir.
- (6) İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edilmektedir. Belirleyici etki, bir teşebbüsün stratejik karar ve eylemlerini yönlendirmeye dönük yetkiler anlamına gelmektedir. Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (Kılavuz) 50. ve devamı paragraflarında ortak kontrolün ortaya çıktığı başlıca durumlar; tarafların eşit oy hakkına sahip olması, stratejik kararların alınmasında veto haklarının bulunması ya da oy haklarının ortaklaşa kullanılması olarak sayılmıştır. Bu anlamda, ana şirketlerin kontrol edilen teşebbüsle ilgili önemli kararlarda (üst yönetimin atanması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.

- (7) Bildirilen işleme dayanak olan Sermaye İştirak ve Pay Sahipleri Sözleşmesi (Sözleşme) 17.01.2022 tarihinde imzalanmıştır. Bildirim Formundan elde edilen bilgilere göre hâlihazırda FUUDY, Cem MİRAP ve İlker BAYDAR tarafından ortak kontrol edilen tam bağımsız bir ortak girişimdir. Sözleşme ile FUUDY, VAKKO HOLDİNG, Cem MİRAP ile İlker BAYDAR'ın her biri % (.....) oranında hisseye sahip olacaktır.
- (8) Başvuruda, FUUDY'nin üç kişiden oluşan bir yönetim kurulu tarafından yönetileceğini ve genel kurula hasredilen konular dışında FUUDY'yi her konuda yönetme ve temsil etmeye yönetim kurulunun yetkili olacağı, yönetim kurulu üyeleri seçiminde Cem MİRAP ile İlker BAYDAR'ın (.....) üye, Vakko Holding'in ise (.....) üye seçim hakkı olduğu, hiçbir yönetim kurulu üyesinin oyda üstünlüğe sahip olmayacağı ve bunlarla sınırlı olmamak üzere aşağıda belirtilen hususlarda yönetim kurulunun bütün üyelerin hazır bulunması ve oybirliğinin sağlanması halinde karar alabileceği ifade edilmektedir;
- (.....TİCARİ SIR.....)
- (9) Yukarıda yer verilen ifadelerden ortak girişimi etkileyecek stratejik kararlar konusunda üç tarafın da onayının alınması gerektiği; böylece bildirim konu işlem sonrasında FUUDY üzerinde VAKKO HOLDİNG, Cem MİRAP ile İlker BAYDAR'ın ortak kontrole sahip olacağı anlaşılmaktadır.
- (10) Bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilmesi için aranan ikinci kriter ise üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliğini taşıması, diğer bir deyişle tam işlevsel olmasıdır. Kılavuz'un 82. ve devamı paragraflarında bir ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için ortak girişimin bağımsız olarak faaliyet göstermek bakımından yeterli kaynaklara sahip olması, doğrudan ana şirketlerle bağlantılı bir işlevin ötesinde bir faaliyet göstermesi, satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmaması ve kalıcı olarak faaliyet göstermesi gibi nitelikleri taşıması gerektiği ifade edilmektedir.
- (11) Edinilen ek bilgilerde FUUDY'nin;
- Hâlihazırda pazarda bağımsız faaliyet göstermesini sağlayan yönetim kurulu üyelerinin yeniden yönetim kuruluna seçileceği, dolayısıyla FUUDY'nin yönetiminde esaslı bir değişiklik olmayacağı, VAKKO HOLDİNG adına yönetim kuruluna seçilecek üyenin ise bağımsız bir şekilde FUUDY'nin büyümesi için çaba göstereceği,
 - İşlem öncesinde bağımsız olarak gerçekleştirilen faaliyetlerin işlem sonrasında da bağımsız olarak devam ettirileceği,
 - Müşteri portföyü ve iş ilişkileri incelendiğinde bağımsız şekilde faaliyetlerini devam ettirmek için yeterli kaynağa sahip olduğu,
 - VAKKO HOLDİNG'in pay sahibi olduğu bir pazarda faaliyet göstermediği, VAKKO HOLDİNG'ten herhangi bir varlık devralmayacağı, dolayısıyla VAKKO HOLDİNG'ten bağımsız ve VAKKO HOLDİNG'in faaliyetlerinin ötesinde bir faaliyet göstereceği,
 - VAKKO HOLDİNG'in iştirakleri ile piyasa şartlarında imzalanmış bir sözleşme olduğu, VAKKO HOLDİNG'ten gelen satışların %20'nin altında olduğu,
 - Esas sözleşmesinde bir süre sınırı olmadığı, pazardaki diğer teşebbüslere ciddi bir rakip olmak istediği, VAKKO HOLDİNG'in de daha önce olmadığı bir pazara kalıcı olarak girmek için yatırım yaptığı
- beyan edilmektedir.
- (12) Yukarıda yer verilen bilgilere göre, bildirim konu işlem sonrasında kurulacak olan ortak girişim bağımsız ve kalıcı şekilde faaliyet gösteren tam işlevsel bir ortak girişim niteliğinde

olacağından, işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası kapsamında bir devralma olduğu sonucuna ulaşılmıştır. Öte yandan ilgili tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinde öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlemin izne tabi olduğu anlaşılmıştır.

- (13) Ortak girişime konu olan FUUDY, merkezi İstanbul'da bulunan, anlaşmalı olduğu üye iş yerleri ile bu iş yerlerinden sipariş vermek isteyen müşteriler arasında bağlantı kurarak, mobil uygulaması üzerinden sipariş veren müşterilerin siparişlerini üye iş yerlerine iletme ve bu siparişlerin müşteriye teslimini sağlama faaliyetlerini yürütmektedir.
- (14) Devralan VAKKO HOLDİNG, iştirakleri aracılığıyla lüks hazır giyim üretim ve ticareti, ayakkabı, çanta ve aksesuar pazarı, ev dekorasyon, moda eğitimi, mağazacılık, çikolata ve pasta üretim ve ticareti, davet hizmetleri ile ilgili organizasyonlar yapmak ve yaptırmak ve diğer turizm hizmetleri alanında faaliyet göstermektedir.
- (15) Öte yandan, FUUDY'nin kurucusu ve yönetim kurulu başkan yardımcısı olan Cem MİRAP, Türkiye'de restoran işletmeciliği alanında faaliyet gösteren iki şirkette pay sahibi ve yönetim kurulu üyesidir. FUUDY'nin kurucusu ve yönetim kurulu başkanı olan İlker BAYDAR'ın ise pay sahibi olduğu ya da yönetiminde bulunduğu başka bir şirket bulunmamaktadır.
- (16) Tarafların faaliyet alanlarına ilişkin yukarıda yer verilen bilgiler, Bildirim Formu ve FUUDY'nin Türkiye'deki faaliyetleri dikkate alındığında, tarafların Türkiye'deki faaliyetleri arasında herhangi bir yatay veya dikey örtüşme meydana gelmeyeceği anlaşılmaktadır. Ek olarak, tarafların faaliyetleri arasında küresel seviyede yatay veya dikey bir örtüşme de bulunmamaktadır. Ayrıca FUUDY'nin faaliyet gösterdiği pazarda halihazırda Getir, Yemek Sepeti, Trendyol Yemek gibi önemli oyuncular bulunmakta olup, işlem taraflarının tahminine göre FUUDY'nin pazar payı 2020 yılında %(.....); 2021 yılında ise %(.....) olarak gerçekleşmiştir.
- (17) Yukarıda yer verilen açıklamalar çerçevesinde, bildirim konu işlemin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi kapsamında pazardaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (18) 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.