

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-3-255 (Devralma)
Karar Sayısı : 10-08/67-31
Karar Tarihi : 21.1.2010

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

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

B. RAPORTÖRLER: Kürşat ÜNLÜSOY, Ebru İNCE

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20

: Eksen Holding A.Ş.
Temsilcileri: Av. Azra ERÖZLER, Av. Sinem MUĞLA
Cumhuriyet Bulvarı No:123 Mayıs İşhanı K.3 D:304
Alsancak / İzmir

D. TARAFLAR

:- Eksen Holding A.Ş.
Süzer Plaza Askerocağı Cad. No:9 K:4 Elmadağ/Şişli/İstanbul

Sami ÇAKIR

Ali Baran SÜZER

30

Kemal YILMAZ

- Omar Hamad ALMANA

Sarıyer Keçiburnu Araba Yolu cad. No:121 Sarıyer/İstanbul

Tariq Omar H. ALMANA

Bader Omar H. ALMANA

40

Mustafa Selçuk AYLİN

İstasyon Cad. No:44 Kardeşler Apt. A Blok D:8
Erenköy/İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Turkent Gıda ve Turizm Sanayi ve Tic. A.Ş.'nin %50 oranındaki hissesinin Eksen Holding A.Ş., Ali Baran SÜZER, Sami ÇAKIR ve Kemal YILMAZ tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

50

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 8.12.2009 tarih ve 8696 sayı ile giren ve en son 4.1.2010 tarih ve 38 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 13.1.2010 tarih ve 2009-3-255/Öİ-10-KÜ sayılı Birleşme/Devralma Raporu, 18.1.2010 tarih ve REK.0.07.00.00-120/13 sayılı Başkanlık Önergesi ile 10-08 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

60 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da; Turkent Gıda ve Turizm Sanayi ve Tic. A.Ş.'nin %50 oranındaki hissesinin Eksen Holding A.Ş., Ali Baran Süzer, Sami Çakır ve Kemal Yılmaz tarafından devralınması işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir devir işlemi olduğu, bununla birlikte bu devralma işlemi ile 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde ilgili pazarda yeni bir hakim durumun yaratılmasının veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilerek, rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle, söz konusu işleme izin verilebileceği sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Turkent Gıda ve Turizm Sanayi ve Tic. A.Ş. (Turkent)

70

Devre konu Turkent, fast-food yiyecek sektöründe Kentucky Fried Chicken (KFC), Pizza Hut, Taco Bell, A&W ve Long John Silvers markalarının lisansını elinde bulunduran ve bu markalar ile dünyanın birçok ülkesinde faaliyeti olan YUM Restaurant International ile akdettiği sözleşmeler uyarınca, KFC ve Pizza Hut Türkiye'nin franchise haklarını elinde bulundurmakta ve bu kapsamda Türkiye çapında İstanbul, Ankara, İzmir, Bursa, Eskişehir ve Muğla'da KFC markasına sahip 41 ve Pizza Hut markasına sahip 40 restoranı işletmektedir.

80 Turkent; Ana Sözleşme uyarınca, genel kurulda temsil edilen hissedarların sahip oldukları oy sayısının ile seçilen ... kişilik yönetim kurulu tarafından idare ve temsil edilmektedir. Türkiye merkezli Süzer Grubu ile Katar merkezli Alman Grubu tarafından 1989 yılında ortak girişim olarak kurulan Turkent'in hissedarlık yapısı Tablo-1'de sunulmakta olup, yönetim kurulu üyelerinden ikisi bu tabloda sunulan A grubu hissedarların, diğer ikisi ise B grubu hissedarların gösterdiği adaylar arasından seçilmektedir. Ticari sır

Tablo-1: Turkent Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	Hisse Adedi	Sermaye Miktarı (TL)	Pay Oranı (%)	Hisse Grubu
				B
				B
				B
				A
				A
				A
				A

90

Kaynak: Bildirim formu

Turkent'in 2008 yılı cirosu TL'dir.

H.1.2. Devralan Taraf: Eksen Holding A.Ş. (Eksen), Ali Baran Süzer, Sami Çakır, Kemal Yılmaz

100 Süzer Grubunun holding şirketi olan Eksen'in iştirakleri öncelikli olarak arazi geliştirme, gayrimenkul, turizm, finans, hizmet ve enerji sektörlerinde yer almakta olup, Eksen'in Turkent A.Ş.'deki yaklaşık %50 oranındaki pay sahipliği ile fast-food restoranları pazarında da faaliyeti bulunmaktadır. Süzer Grubu şirketleri arasında Turkent ile aynı pazarda faaliyette bulunan başkaca bir şirket yoktur. Eksen'in hissedarlık yapısına Tablo 2'de yer verilmiştir.

Tablo-2: Eksen Hissedarlık Yapısı

Pay Sahibi	Sermaye Miktarı (TL)	Pay Oranı (%)

Kaynak: Bildirim formu

2008 yılı cirosu, Eksen'in yönetim kurulu üyeleri ise;, Ticari sır 'dan oluşmaktadır.

110 Turkent'in devralmaya konu hisselerinden birer adedinin Süzer Grubu yönetici ve ortaklarından Ali Baran Süzer, Sami Çakır ve Kemal Yılmaz tarafından satın alınması öngörülmektedir.

H.1.3. Devreden Taraf: Omar Hamad ALMANA, Tariq Omar H. ALMANA, Bader Omar H. ALMANA, Mustafa Selçuk AYLİN

Almana Grubu 1962 yılında kurulan; çelik, izolasyon, finans, hizmet ve enerji gibi çeşitli sektörlerde faaliyetleri olan Katar merkezli bir şirketler topluluğudur. Almana Grubunun Türkiye'deki faaliyetini Süzer Grubu ile birlikte 1989 yılından itibaren sürdürdükleri Turkent ortaklığı oluşturmaktadır.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

120 "İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz"da atıf yapılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesine göre, devralma işlemlerinde devre konu mal veya hizmetlerle tüketicinin gözünde fiyatı, kullanım amaçları ve nitelikleri bakımından aynı sayılan mal veya hizmetlerden oluşan pazar ilgili ürün pazarını oluşturmaktadır. Dolayısıyla belirli bir ürün ve onunla yüksek ikame edilebilirliği olan diğer ürünlerden oluşan pazar ilgili ürün pazarının tanımında temel alınmaktadır.

130 Bu paralelde, bildirim konu teşebbüsün faaliyet gösterdiği ürün pazarının tanımlanmasında öncelikle üzerinde durulması gereken husus teşebbüsün sunduğu ürün ve/veya hizmetin niteliğidir. Turkent, KFC ve Pizza Hut'ın Türkiye'deki yatırımcısıdır. Pizza Hut bugün itibarıyla dünya çapında 86 ülkede 36.000'in üzerinde, KFC ise 80 ülkede 14.000'in üzerinde noktada fast-food sektöründe hizmet vermektedir. KFC ürün portföyü ağırlıklı olarak tavuk ürünlerinden, PizzaHut ürün portföyü ise ağırlıklı olarak pizzadan oluşmaktadır. Her iki markanın satışını gerçekleştiren noktalar bugün itibarıyla hem ürünün hazırlandığı restoranda hem de eve sipariş yoluyla hizmet vermektedirler. Bu bağlamda, devralma işlemi ilgili pazar

140 açısından incelendiğinde karşılaşılabilecek en geniş pazarın “hızlı servis restoranları” olduğu görülmüştür. Nitekim bu restoranlar çabuk servis esasına dayanmaları, nispi olarak daha düşük fiyatlara sahip olmaları ve uzun saatler açık olmaları nedeniyle geleneksel restoranlardan ayrılmaktadır. Hızlı servis restoranları pazarına, franchise yoluyla faaliyet gösteren markalı zincir restoranların yanı sıra yerel ve bağımsız restoranlar da dâhildir.

KFC ve Pizza Hut restoranlarının hem fast-food restoran hem de paket/eve teslim restoran olma özelliğini haiz olduğu dikkate alınarak, ilgili ürün pazarı “fast-food restoranları pazarı” olarak tanımlanmıştır.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

150 Turkent, KFC ve PizzaHut markaları ile 6 büyük ilde toplam 81 noktada hizmet vermektedir. Ancak fast-food restoranları pazarı günümüzde hızlı bir yayılma eğilimi sergilemekte olup bu olgu firmanın geleceğe ilişkin hizmet sunulan nokta sayısını artırma planları ile birlikte değerlendirildiğinde hizmet sunulan coğrafya önümüzdeki dönemde daha da genişleyecektir. Dolayısıyla her ne kadar restoranlar büyük illerde yoğunlaşıyor olsa da coğrafi pazarın Türkiye olarak belirlenmesi daha uygun olacaktır. Zira, teşebbüsün faaliyetlerini belli illerde yoğunlaştırmasında taşıma giderleri, ürünün bozulması veya dağıtım sisteminin yetersizliği gibi faktörlerden ziyade satış potansiyelinin büyük şehirlerde mevcut olması etkindir. Dolayısıyla ilgili coğrafi pazar “Türkiye” olarak tespit edilmiştir.

160

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. İşlemin Niteliği

Bildirim konusu, Turkent’in Alman Grubu tarafından sahip olunan %50 oranındaki hissesinin şirketin diğer %50 pay ile ortağı olan Süzer Grubunun holding şirketi Eksen tarafından devralınmasından oluşmaktadır.

170 Turkent, Süzer Grubu ile Katar merkezli Alman Grubunun 1989 yılında fast-food pazarında faaliyette bulunmak üzere bir araya gelerek kurdukları bir ortaklıktır. 1997/1 sayılı Tebliğ uyarınca işlemin devralma olarak nitelendirilmesinde “kontrol” unsuru ön plana çıkmakta, Tebliğ’de belirlenen ciro veya pazar payı eşiğini aşan işlemler ancak bir kontrol değişikliği söz konusu ise 4054 sayılı Kanun kapsamında bir birleşme/devralma olarak kabul edilmektedir.

180 1997/1 sayılı Tebliğ’in 2. maddesinde “Kontrol”ün “ayrı ayrı ya da birlikte, fiilen ya da hukuken bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama olanağını sağlayan haklar, sözleşmeler veya başka araçlarla ve özellikle bir teşebbüsün malvarlığının tamamı veya bir kısmı üzerinde mülkiyet veya işletilmeye müsait bir kullanma hakkıyla veya bir teşebbüsün organlarının oluşumunda veya kararları üzerinde belirleyici etki sağlayan haklar veya sözleşmelerle” meydana getirilebileceği belirtilmiş, aynı maddenin devamında ise kontrole “hak sahipleri ya da bir sözleşmeye göre hakları kullanmaya yetkili kılınmış olan veya böyle bir hak ve yetkisi olmamakla birlikte fiilen bu hakları kullanma gücüne sahip olan kişiler veya teşebbüsler tarafından” sahip olunacağına yer verilmiştir.

Turkent Ana Sözleşme’sinde aşağıdaki hususlara yer verilmiştir:

- 190
- Turkent'i yönetim ve ilzama Genel Kurul tarafından seçilen Yönetim Kurulu yetkilidir.
 - Yönetim Kurulu, Genel Kurul tarafından dayalı olarak hissedarlar arasından seçilen .. kişiden oluşmaktadır.
 - Yönetim Kurulu üyelerinin ikisinin A Grubu hissedarları (mevcut ortaklık yapısında Alman Grubu mensupları) ikisinin de B Grubu hissedarlarının (mevcut ortaklık yapısında Süzer Grubu mensupları) göstereceği adaylar arasından seçilmesi esastır.
 - Yönetim Kurulu toplantı nisabı üye, kararlar toplantıda bulunan üyelerin ile alınmaktadır.
 - Turkent'in yönetimi ile ilgili stratejik kararlar Yönetim Kurulu tarafından alınmaktadır.

200 Yukarıda yer verilen hususlar itibarıyla, Turkent'in yönetiminde Süzer ve Alman Gruplarının ortak kontrole sahibi oldukları görülmektedir. Şirkette stratejik kararların alınmasında yetkili olan Yönetim Kurulu'na üyeler mevcut sermayenin en az temsil eden oy çokluğu ile belirlenmekte olup bu itibarla %50 sermaye payına sahip olan her iki grup da tek başına üye seçme kudretine sahip değildir.

210 Bildirime konu "Hisse Satım ve Alım Sözleşmesi" uyarınca, Alman Grubunun Turkent'teki %50 hissesi, şirketin %50 pay ile diğer ortağı olan Süzer Grubu tarafından devralınmaktadır. Devralma işlemi sonucunda şirketin tüm hisseleri Süzer Grubu bünyesine katılmakta, bu itibarla Süzer Grubu Eksen Holding aracılığıyla şirketin kontrolünde tek başına söz sahibi olmaktadır. Bir başka ifadeyle, söz konusu işlem ile Turkent üzerindeki ortak kontrol tek kontrole dönüşmektedir.
.....Ticari sır

Turkent'in işlemden önceki ve sonraki ortaklarına ve ortakların pay oranlarına Tablo 3'te yer verilmiştir.

Tablo-3: Turkent'in İşlem Öncesi ve Sonrası Ortaklık Yapısı

İŞLEMDEN ÖNCE		İŞLEMDEN SONRA	
Pay Sahibi	Pay Oranı (%)	Pay Sahibi	Pay Oranı (%)
Toplam	100,0	Toplam	100,0

* Ticari sır

H.3.2. Hukuki Değerlendirme

220 Bildirime konu işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendinde "*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*" şeklinde belirtilen türden bir devralma işlemidir.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, Turkent'in fast-food restoranları pazarındaki cirosunun TL olduğu anlaşılmıştır. Bildirim konusu devralma işlemi, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı

230 Tebliğ'in 4. maddesinde değişiklik yapılmasına ilişkin 1998/2 sayılı Tebliğ'de belirtilen 25 milyon TL ciro eğiğini ilgili ürün pazarında aşmaktadır. Dolayısıyla söz konusu işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ'de belirtilen türden bir devralma işlemi olması ve Tebliğ'de öngörülen ciro eğiğini aştığından izne tabidir.

Dosya konusu devralma işleminin, Turkent üzerindeki ortak kontrolü tek başına kontrole dönüştürmesi, Turkent'i işlemin gerçekleşmesinin akabinde kontrol edecek Süzer Grubu'nun fast-food veya bu pazarla ilişkili pazarlarda başka bir iştirakinin bulunmaması ve bu bağlamda pazarın yapısında değişikliğe sebebiyet vermeyecek olması nedeniyle, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında yeni bir hâkim durum yaratılmayacağı sonucuna ulaşılmıştır.

240

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

250 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 rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.