

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-3-199 (Devralma)
Karar Sayısı : 09-50/1239-313
Karar Tarihi : 2.11.2009

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, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER: Aydın ÇELEN, Hüseyin COŞGUN

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20

: Pepsi Co. Inc.
Temsilcisi: Av. Gönenc GÜRKAYNAK
Çitlenbik Sokak No: 12 Yıldız Mah. Beşiktaş 34449, İstanbul

D. TARAFLAR : Pepsi Cola Metropolitan Bottling Company
700 Anderson Hill Road Purchase, New York 10577 USA

The Pepsi Bottling Group
1 Pepsi Way Somers, NY 10589-2201 USA

30

E. DOSYA KONUSU: The Pepsi Bottling Group Inc. şirketinin, Pepsi Co Inc. şirketinin % 100 iştiraki olan Pepsi Cola Metropolitan Bottling Company şirketi ile bu şirket bünyesinde birleşmek suretiyle devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

40

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 10.9.2009 tarih ve 6555 sayı ile giren ve en son 13.10.2009 tarih ve 7337 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 21.10.2009 tarih ve 2009-3-199/Öİ-09-AÇ sayılı Birleşme/Devralma Raporu, 23.10.2009 tarih ve REK.0.07.00.00-120/332 sayılı Başkanlık Önergesi ile 09-50 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

50

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da; The Pepsi Bottling Group Inc.'in Pepsi Co'nun % 100 iştiraki olan Pepsi Cola Metropolitan Bottling Company ile Pepsi Cola Metropolitan Bottling Company bünyesinde birleşmek suretiyle devralınması işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ hükümleri çerçevesinde izne tabi bir işlem olduğu, anılan işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde bir hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun kuvvetlendirilmesinin söz konusu olmadığı, bu nedenle inceleme konusu işleme izin verilmesi gerektiği sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Pepsi Cola Metropolitan Bottling Company (Metropolitan)

Devralan Metropolitan, Pepsi Co. Inc.'nin % 100 iştiraki olan bir şirkettir. Pepsi Co. Inc.(Pepsi Co.) ise PepsiCo Americas Beverages, PepsiCo Americas Foods ve Pepsi Co International olmak üzere üç bölümden oluşmaktadır. Pepsi Co Americas Beverages gazlı içecekler, meyve suları, hazır çay, kahve, izotonik sporcu içecekleri, 60 şişelenmiş su gibi pazarlarda faaliyet gösterirken; PepsiCo Americas Foods Pepsi Co'nun Kuzey ve Güney Amerika'daki yiyecek ve çerez işletmesidir. PepsiCo International ise Pepsi Co'nun Avrupa, Asya, Afrika ve Avustralya'daki tüm faaliyetlerini kapsamaktadır. New York Borsası'nda işlem gören Pepsi Co'nun %5 veya daha fazla hisseye sahip bir hissedarı bulunmamaktadır.

Pepsi Co.'nun Türkiye'deki faaliyetleri Pepsi Cola Servis ve Dağıtım Ltd. Şti. (Pepsi Servis), Fruko Meşrubat Sanayi Ltd. Şti. (Fruko) ve Frito-Lay Gıda San. ve Tic. A.Ş (Frito-Lay) şirketlerindeki hisselerinden kaynaklanmaktadır. Bu şirketlerin, dosya 70 mevcudu bilgi ve belgelerden elde edilen ortaklık yapılarına aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 1 Pepsi Servis Ortaklık Yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Seven-Up Nderland BV (Pepsi Co'nun %100 iştiraki)	
Mountain Dew Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Greip Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Manurga Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Beimiguel Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Stepplan Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Fruko Meşrubat Sanayi Ltd. Şti.	
TOPLAM	

Tablo 2 Fruko Ortaklık Yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Mountain Dew Inversories SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Greip Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Manurga Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Beimiguel Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Wesselsoda Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Aquafina Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Jatabe Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Abechucu Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Canguro Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Nadamas Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Jugo Del Salud Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Alikate Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Stepplan Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Rasines Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Gatika Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Rebujito Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Lorencito Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Enfolg Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Miglioni Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Ronkas Inversiones SL (PBG'nin % 100 iştiraki)	
Pepsi Co Investments 1 BV (Pepsi Co'nun %100 iştiraki)	
Nilgün Delikan	
Selda Gocay	
Sema Kızıl	

TOPLAM	100
--------	-----

Tablo 3 Frito-Lay Ortaklık Yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Pepsico Foods Int.Holdings Inc	
Seven-Up Netherland B.V	
Hatice Ümran Beba	
Gül Ece Aksel	
Linden Fevziye Piroğlu	
TOPLAM	100

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, Pepsi Co.'nun 2008 yılında Türkiye'de içecek konsantresine yönelik satışlardan TL, tuzlu çerezden TL, şekerli çerezden TL ve hayvan mamasından TL ciro elde ettiği anlaşılmıştır.

80 H.1.2. Pepsi Bottling Group (PBG)

PBG, Pepsi- Cola içecekleri üreticisi, satıcısı ve dağıtıcısıdır ve ABD'nin yanı sıra, Yunanistan, Meksika, Rusya, İspanya ve Türkiye'de de faaliyet göstermektedir. New York borsasında işlem gören şirketin % 40 oranında hissesine Pepsi Co. sahipken kalan %60 oranında hisse hiç biri % 5'in üzerinde paya sahip olmayan hissedarlar arasında bölüşülmektedir. Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden; PBG'nin önceden Pepsi Co'nun kontrolünde bulunduğu, başvuruya konu işlemin bu kontrolün yeniden devralınmasına ilişkin olduğu anlaşılmaktadır

90 PBG Türkiye'de faaliyetlerini yukarıda ortaklık yapısına yer verilen çoğunluk hisselerine sahip olduğu Pepsi Servis ve Fruko şirketleri aracılığıyla yürütmektedir ve 2008 yılı Türkiye cirosu TL'dir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Başvuruya konu işlemin Türkiye pazarındaki etkisi Pepsi Servis ve Fruko şirketlerinin faaliyet alanları ile sınırlı olacaktır.

100 Bu çerçevede işlemin etki doğurması muhtemel pazarlar; "kolalı gazlı içecekler pazarı", "portakallı gazoz pazarı", "sade gazoz pazarı" "meyve suyu, nektarı, meyveli/meyve aromalı içecekler pazarı", "buzlu çay pazarı", "paketlenmiş su pazarı" "sporcu içeceği pazarı" ve PBG'nin sınırlı şekilde dağıtım gerçekleştirdiği "enerji içeceği pazarı" olarak tanımlanabilir.

110 Ancak, devre konu teşebbüs anılan iki şirketin çoğunluk hisselerine sahiptir ve işlem sonrasında hali hazırda bu şirketlerde azınlık hisselerine sahip olan devralan teşebbüs aynı şirketlerin kontrolünü elde edecektir. Yani, Pepsi Servis ve Fruko şirketlerinin pazar paylarında devir işleminin sonucu olarak bir değişiklik olmayacaktır. Bu nedenle İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz'un 20. maddesinde yer alan "İnceleme konusu işlem gerek ürün gerek coğrafi açıdan olası alternatif pazar tanımları çerçevesinde rekabet açısından endişeler yaratmıyorsa... pazar tanımı yapılmayabilir." şeklindeki hüküm çerçevesinde kesin bir pazar tanımı yapılmasına gerek olmadığı kanaatine varılmıştır.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

120 İşleme konu tarafların faaliyetlerini bütün ülkede yürüttükleri ve rekabetçi koşulların farklılaştığı belirli bir bölgenin bulunmadığı göz öne alındığında ilgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak belirlenmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. Birleşme İşlemi

130 Bildirim Formu'nda incelemeye konu işlem ile 3 Ağustos 2009 tarihli sözleşme çerçevesinde Pepsi Co'nun %100 iştiraki olan Metropolitan ile PBG'nin Metropolitan bünyesinde birleşeceği, dolayısıyla PBG'nin Pepsi Co'nun kontrolüne geçeceği belirtilmektedir.

Pepsi Co. hali hazırda PBG'nin %40 hissesine sahiptir. Bu oranın, kalan %60 lık kısımda % 5'in üzerinde hisseye sahip paydaşı olmayan PBG üzerinde hukuki veya fiili bir kontrol sağlayıp sağlamadığı, yani işlemin kontrol değişikliğine neden olmayan grup içi nitelikte bir birleşme olup olmadığının incelenmesi gerekmektedir.

140 Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden PBG'nin ana sözleşmesine göre geçerli bir genel kurul toplantısı yapılabilmesi için toplam oyların en az çoğunluğunun aslen veya vekâleten toplantıda hazır bulunması gerektiği, bu çoğunluğun sağlanamaması halinde genel kurulun erteleneceği ve ek vekâletnameler alınması için sonraya bırakılmasının bekleneceği anlaşılmaktadır. PBG'nin 26 Mart 2007, 31 Mart 2008 ve 30 Mart 2009 tarihlerinde gerçekleştirilen son üç genel kurulunda oy kullanan hisse sayısı ve Pepsi Co'nun, adi hisselerinin yanı sıra sahip olduğu hisse başına 250 oy hakkı veren B tipi hisselerin oylarını da içeren, ağırlıklı oy hakları dâhil, toplam oy sayısı içindeki oranlarına aşağıdaki tabloda yer verilmiştir.

Tablo 4 Son Üç Genel Kurulda Pepsi Co'nun Oy Oranları

Tarih	Hisse Tipi	İhraç Edilmiş Hisse Sayısı	Yıllık Genel Kurulda Oy Kullanan Hisse Sayısı	Yıllık Genel Kurulda Oy Kullanan PepsiCo Hisse Sayısı	Yıllık Genel Kurulda PepsiCo'nun Oy Oranı (Ağırlıklı Oy Hakları Dahil)
26.03.2007	Adi				
	B Tipi*				
31.03.2008	Adi				
	B Tipi*				
30.03.2009	Adi				
	B Tipi *				

* Bir B tipi hissenin 250 oy hakkı bulunmaktadır.

150 Bu tablodan da anlaşıldığı üzere, PepsiCo B tipi hisseleri dâhil bütün oy haklarını kullandığında bile PBG genel kurulunu toplayıp bir karar alamamaktadır. Dosya mevcudu bilgilerden anlaşıldığı üzere, BPG Ana Sözleşmesi'nde genel kurul kararlarını veto yetkisine sahip bir hisse veya hisse grubu bulunmamaktadır. Ayrıca, PepsiCo 10 kişilik yönetim kuruluna ancak 2 üye atayabilmektedir. Yönetim kurulunun salt çoğunlukla toplanıp, hazır bulunan üyelerin salt çoğunluğu ile karar aldığı dikkate alındığında, işlemin grup içi birleşme niteliği taşımadığı ve Türkiye'deki sonuçları açısından da Pepsi Servis ve Fruko şirketleri üzerinde bir kontrol değişikliğine neden olacağı anlaşılmaktadır

H.3.2. Hukuki Değerlendirme

160 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" durumu birleşme devralma sayılan haller arasında sayılmaktadır. İncelemeye konu işlemde PBG'nin % 40 hissesine sahip olan Pepsi Co kalan % 60'lık hisseyi de devralmaktadır. İşlemin Türkiye'deki etkisine bakıldığında ise Pepsi Co'nun iştirakleri vasıtasıyla Pepsi Servis ve Fruko'da sahip olduğu sırasıyla % 17 ve % 21,21 oranındaki hissesini her iki şirket için de yaklaşık % 100'e çıkaracağı görülmektedir. Dosya konusu işlem, teşebbüs üzerinde kontrol değişikliği sonucunu doğurduğundan, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi

170 kapsamındadır.

Bu tespitten ardından incelenmesi gereken ikinci husus işlemin bildirim tabi bir işlem olup olmadığıdır. 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde "Bu Tebliğ'in 2 nci maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş milyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur." ifadesine yer verilmektedir.

180 İlgili ürün pazarına ilişkin bölümde de belirtildiği üzere, inceleme konusu işlem açısından kesin bir pazar tanımı yapmaya gerek yoktur. Ancak, pazar payına ilişkin değerlendirmenin sağlıklı şekilde yapılabilmesi için aşağıda ilgili ürün pazarı olarak değerlendirilebilecek pazarlara ilişkin olarak tarafca sağlanan AC Nielsen verilerine yer verilmiştir. Pepsi Co.'nun Türkiye'de Pepsi Servis ve Fruko'da sahip olduğu azınlık hisseleri dışında bu pazarlarda herhangi bir faaliyeti olmadığından PBG'ye ilişkin veriler kullanılmıştır.

Tablo 5 Kolalı İçecekler Pazarı Pazar Payları

Teşebbüs	Pazar Payı (%)
CCI	
PBG	
Ülker	

Tablo 6 Portakallı Gazoz Pazarı Pazar Payları

Teşebbüs	Pazar Payı(%)
PBG	
CCI	
Ülker	

Tablo 7 Sade Gazoz Pazarı Pazar Payları

Teşebbüs	Pazar Payı (%)
PBG	
CCI	
Ülker	

190 Tablo 8 Buzlu Çay Pazarı Pazar Payları

Teşebbüs	Pazar Payı (%)
CCI Nestea	
PBG Lipton	
Aroma	
Dimes	
Ülker	
Uludağ	

Diğer	
-------	--

Tablo 9 Meyve Suyu, Meyveli/Meyve Aromalı İçecekler Pazarı Pazar Payları

Teşebbüs	Pazar Payı (%)
Tamek Meyve Suyu	
Coca Cola Meyve Suyu	
Dimes Meyve Suyu	
Aroma Meyve Suyu	
Pınar Meyve Suyu	
Ersu Meyve Suyu	
Frigopark Meyve Suyu	
Gülsan Meyve Suyu	
Güney Meyve Suyu	
İhlas Meyve Suyu	
Kervan Fruit Juice	
Kızıklı Meyve Suyu	
Oğuz Meyve Suyu	
Rauch Meyve Suyu	
Rekor Meyve Suyu	
Tat Meyve Suyu	
Tore Meyve Suyu	
Ülker Meyve Suyu	
Uludağ	
Yummy Meyve Suyu	
Diğer	

200

PBG'nin Gatorade markasıyla faaliyet gösterdiği sporcu içeceği pazarında ise Canadian verilerine göre % .. pazar payı mevcuttur. Paketlenmiş su pazarına ilişkin olarak net bir pazar payı bilgisi mevcut olmamakla birlikte 15.4.2009 tarih ve 09-15/372-86 sayılı Kurul kararından; pazardaki en büyük oyuncunun 2008 Nielsen verilerine göre % ... pazar payına sahip olduğu, pazarda çok sayıda oyuncu bulunduğu, PBG'nin ancak oldukça düşük bir pazar payına sahip olabileceği anlaşılmaktadır. Taraf temsilcisinden 20.10.2009 tarihinde alınan bilgiye göre PBG paketlenmiş su pazarında % ..; enerji içeceği pazarında ise tahminen % aralığında bir paya sahiptir.

Pepsi Co'nun Pepsi Servis ve Fruko'daki azınlık hisseleri dışında bir faaliyeti olmadığından ilgili ürün pazarı olarak değerlendirilebilecek pazarlardan PBG'nin elde ettiği ciro bilgilerine aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 10 PBG Ciro Bilgileri

İlgili Pazar	Ciro (TL)
Kolalı İçecekler	
Portakallı Gazoz	
Sade Gazoz	
Buzlu Çay	
Meyve Suyu, Nektarı, Meyveli/Meyve Aromalı İçecekler	
Sporcu İçeceği	
Paketlenmiş Su	
Enerji İçeceği	

210

Bu verilerden de anlaşılacağı üzere, devre konu teşebbüs, sporcu içeceği, paketlenmiş su ve enerji içeceği pazarları hariç olmak üzere, olası ilgili ürün

pazarlarında ciro eğiğini ağarken; sade gazoz ve buzlu çay pazarlarında pazar payı eğiğini de ağmaktadır. Dolayısıyla inceleme konusu işlem, izne tabi bir işlemdir.

220 İlgili rn pazarına ilişkin bölümde de değinildiği gibi işlemin Türkiye pazarlarına etkisi hali hazırda PBG'nin çoğunluk hisselerine sahip olduğu Pepsi Servis ve Fruko şirketlerinde işlem öncesinde azınlık hisseye sahip olan Pepsi Co'nun işlem sonrasında bu şirketlerin kontrolünü elde etmesinden ibaret olacaktır. Yani işlem sonrasında değişiklik sadece şirket kontrolünde olacak bu şirketlerin faaliyet gösterdiği ve ilgili ürün pazarı olarak tanımlanabilecek pazarlarda herhangi bir değişiklik meydana gelmeyecektir.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

230 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.