

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2002-4-58 (Devralma)

Karar Sayısı : 02-26/268-107

Karar Tarihi : 30.4.2002

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU

Üyeler : Dr. Kemal EROL, İsmet CANTÜRK, Nejdet KARACEHENNEM, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Kubilay ATASAYAR, Murat GENCER, Mustafa PARLAK, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL

B- RAPORTÖRLER : Serpil ÇINAROĞLU, M. Haluk ARI

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: Griffin Endeavour III S.a.r.l.

Temsilcisi: Av. Pınar P. ERYÜREKLİ

B. Giz Plaza Meydan Sk. No:28 Kat:10

80670 Maslak/İstanbul

D- TARAFLAR: - Griffin Endeavour III S.a.r.l.

L-2763 Luxembourg 38-40 Rue Sainte Zithe LUKSEMBURG

- SairLines

Hirschengraben 84 8001 Zürih/İSVİÇRE

E- DOSYA KONUSU: SairLines, SairGroup ve Swissair Schweizerische Luftverkehr-Aktiengesellschaft (Swissair) ile GRIFFIN Endeavour III S.a.r.l. (GRIFFIN) arasında imzalanan Hisse ve Borç Devri Anlaşması uyarınca, hisselerinin %100'ü SairLines'a ait olan Gate Gourmet Holding AG (GGH)'nin tüm hisselerinin GRIFFIN tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 9.4.2002 tarih, 1658 sayı ile giren 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 16.4.2002 tarih, 2002-4-58/Ö.İ.-02-S.Ç. sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 18.4.2002 tarih, REK.0.08.00.00/30 sayılı Başkanlık önergesi ile 02-26 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: Söz konusu işlemin niteliği ve tarafların ilgili ürün pazarındaki toplam ciroları yönüyle 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi devralma sayılan hallerden olduğu, ancak bu işlem sonucunda ilgili ürün pazarında yine 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde belirtilen bir hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun daha da güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı, bu nedenle bildirim konu ortak girişim işlemine izin verilmesinin gerektiği düşünülmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar Başvuru konusu devralma işlemine ilişkin ilgili ürün pazarı “havayolu ikram servisi pazarı”, ilgili coğrafi pazar ise "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak belirlenmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Dosya mevcudu bilgilere göre, A.B.D. uyruklu bir şirket olan Texas Pacific Group Partners III (TPG III) iştiraklerinin sahip olduğu ve devralma amacıyla kurulmuş bir şirket olan GRIFFIN ile İsviçre uyruklu Sairlines, SairGroup ve Swissair'in 26.3.2002 tarihinde imzaladıkları "Hisse ve Borç Devri Anlaşması" uyarınca, Sairlines'in hisselerinin %100'üne sahip olduğu GGH hisseleri GRIFFIN tarafından devralınacaktır. Öte yandan söz konusu anlaşma hisse devrinin yanısıra GGH ile Sairlines, Sairgroup, Swissair ve bazı finansman şirketleri arasındaki borç devri işlemlerini de düzenlemektedir.

Başvuru konusu hisselerinin GRIFFIN tarafından devralınması işlemi sonucunda GGH'nin kontrolü tamamen bu şirkete geçecektir. İsviçre menşeli GGH, Türkiye'de faaliyetlerini % 60 hissesine sahip bulunduğu Uçak Servis A.Ş. (USAŞ) aracılığıyla gerçekleştirmektedir. Dolayısıyla, dünya çapında gerçekleştirilecek söz konusu devralma işlemi Türkiye'de USAŞ hisselerinin % 60'ının da devralınması ve kontrolünün el değiştirmesi sonucunu doğurmaktadır.

Bu işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ'in birleşme ve devralma sayılan hallerin belirlendiği 2. maddesinin (b) bendinde, “Herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi” olarak tanımlanan bir devralmadır.

Söz konusu Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde yer alan, “Ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur.” hükmü ile birleşme ve devralmalara pazar payı ve ciro eşiği getirilmiştir.

Dosya mevcudu bilgilere göre, GRIFFIN'in ana teşebbüsü TPG III'ün Türkiye'deki ilgili ürün pazarında herhangi bir iştiraki veya faaliyeti bulunmamaktadır. Devralınan teşebbüs olan GGH ise Türkiye'de USAŞ aracılığıyla faaliyet göstermektedir. USAŞ'ın 2001 yılı cirosu TL olarak gerçekleşmiştir. Bu rakam 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ'le değişik "İzne Tabi Birleşme veya Devralmalar" başlıklı 4. maddesinde öngörülen 25.000.000.000.000 TL ciro eşiğini aşmaktadır. Dolayısıyla bildirim konu devralma Kurul'un iznine tabi bir işlemidir.

İşlemin taraflarından GRIFFIN, GGH'yi devralmak amacıyla TPG III tarafından kurulmuştur. Bu şirketin Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. TPG III ise dünya çapında faaliyet gösterecek güçlü şirketlere yönelik sermaye yatırımı sağlayan bir teşebbüs grubu olup, Türkiye'de doğrudan veya dolaylı herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu nedenle, anılan devralma işlemi sonucunda USAŞ'ın

ilgili pazardaki payında bir değişiklik olmayacağı için hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi, böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması söz konusu değildir.

Öte yandan, devralma işleminin düzenlendiği Hisse ve Borç Satın Alma Anlaşması'nın 6.6. maddesinde "Rekabet Yasağı"na yer verilmiştir. Anılan maddeye göre;

"Gate Gourmet Group haricinde (bütün bu kişiler madde gereği "kısıtlı kişiler"dir) madde 6.6 (a) hükümleri saklı kalmak kaydıyla işbu anlaşma altında her bir satıcı bireysel olarak alıcıya, aşağıdakileri yapmayacağını ve yan kuruluşlarından her birinin aşağıdaki hususları yapmamasını sağlayacağını taahhüt eder:

(a) işbu anlaşma tarihinden Kapanış Tarihine kadar olan süre içerisinde:

(i) Şirketin veya Gate Gourmet şirketlerinin veya şirketin tümünün veya bir kısmının veya Gate Gourmet Şirketlerinin satışı, birleşmesi veya buna benzer diğer işlemlerine ilişkin veya şirketin varlığı, iş hacmi, borcu veya sermayesine ilişkin (bu tip işlemlerin satış, hisselerin veya mevcudatın satın alınması gibi durumlarda da geçerli olup olmayacağı) müzakereleri Alıcı dışındaki herhangi bir tarafla yapmayacağını (bundan böyle "Yasaklı Ticaret " olarak anılacaktır) taahhüt eder;

(ii) Yasaklı Ticarete ilişkin doğrudan veya dolaylı olarak herhangi bir yaklaşım, müzakere veya oturuma katılmayacağını, böyle bir müzakere teklif etmeyeceğini, başlatmayacağını veya teklife karşılık vermeyeceğini taahhüt eder;

(iii) Yasaklı Ticarete ilişkin olarak herhangi bir kimseyle bir anlaşma veya sözleşme tertip etmeyeceğini taahhüt eder;

(b) Kapanış tarihi ve sonraki üç yıllık sürede Kapanış esnasında Gate Gourmet Grubu'nun dünyanın herhangi bir yerinde yaptığı faaliyetlerle rekabet içinde olan bir faaliyet yürütmeyecek ve böyle bir faaliyetle ilgili olmayacaktır);

(c) İşbu anlaşmanın tarihinden itibaren kapanış tarihten 12 ay sonrasına kadar ve herhangi bir rekabet eden faaliyetle ilgili olarak, Kapanış tarihinden 6 ay öncesine kadar şirketin veya Gate Gourmet Şirketlerinin müşterisi olan kişiyle iş ilişkisine girmeyecektir;

(d) İşbu anlaşmanın tarihinden itibaren Kapanış tarihten 12 ay sonrasına kadar kapanış tarihinden 6 ay öncesine kadar Şirkete veya Gate Gourmet şirketlerinden herhangi birine Şirkete veya Gate Gourmet Şirketlerine (konu itibarıyla) satış yapanlara müdahale etmeyecek veya müdahale edilmesini sağlamayacaktır;

(e) İşbu anlaşmanın tarihinden itibaren Kapanış tarihten 12 ay sonrasına kadar Anahtar Çalışanlardan herhangi biriyle hizmet sözleşmesi yapılamayacak veya önerilmeyecek ya da böyle bir kişiye bu teklifin yapılması sağlanmayacak veya bu kolaylaştırılmayacak (ya da bunlar için fırsat kollanması) veya Anahtar Çalışanlardan herhangi birisinin Şirkette veya Gate Gourmet Şirketleri'ndeki görevlerinden ayrılması için ikna ve teşvik edilmeyecek veya

(f) İşbu anlaşma tarihinden itibaren herhangi bir tarihte (zaman sınırı olmaksızın kapanış tarihinden sonra da) "Gate Gourmet" kelimelerinin geçtiği veya bu kelimeleri

çağrıştırarak kelimelerin/kelimenin kasıtlı kullanılmış (ticari isim veya patent) olduğu ticari iş yürütülmeyecektir.”

Yukarıda sayılan rekabet yasağına ilişkin hükümlerin nitelikleri ve süreleri dikkate alındığında, bu yasakların devralma işleminin gerçekleşmesi için gerekli, makul ve kabul edilebilir nitelikte yan sınırlamalar olduğu kanaatine varılmıştır.

İ- SONUÇ

Yukarıda yer verilen tespit ve değerlendirmelerin ışığında; SairLines, SairGroup ve Swissair Schweizerische Luftverkehr-Aktiengesellschaft ile GRIFFIN Endeavour III S.a.r.l. arasında imzalanan Hisse ve Borç Devri Anlaşması uyarınca, hisselerinin %100'ü SairLines'a ait olan Gate Gourmet Holding AG'nin tüm hisselerinin GRIFFIN Endeavour III S.a.r.l. tarafından devralınması işleminin; taraflardan Gate Gourmet Holding AG'nin Türkiye'de % 60 oranındaki hissesine sahip bulunduğu Uçak Servis A.Ş. vasıtasıyla gerçekleşen ilgili ürün pazarındaki cirosu yönüyle, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında bir devralma olduğuna, ancak bu devralma işlemi sonucunda ilgili pazarda, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde belirtilen bir hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun daha da güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına; bu nedenle, bildirim konu devir işlemine izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.