

## **REKABET KURULU KARARI**

**Dosya Sayısı : 2002-3-15 (Devralma)**

**Karar Sayısı : 02-14/150-66**

**Karar Tarihi : 12.3.2002**

### **A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

**İl. Başkan** : Dr. Kemal Erol

**Üyeler** : İsmet CANTÜRK, Necdet KARACEHENNEM, A. Ersan GÖKMEN,  
R. Müfit SONBAY, Murat GENÇER, Mustafa Parlak, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ,  
Rıfki ÜNAL.

**B- RAPORTÖRLER:** Kürşat ÜNLÜSOY, Onur Yelda YÜKSEL

**C- BİLDİRİMDE BULUNAN:** Fruko Meşrubat Sanayi A.Ş.

Temsilcisi: Fatoş Kılıç

Pepsi-Cola Servis Dağıtım A.Ş.

Temsilcisi: Fatoş Kılıç

Constar Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş.

Temsilcisi: Fatoş Kılıç

Büyükdere Cad. Beytem Plaza Kat: 5 Şişli / İstanbul

**D- TARAFLAR:** Tamek Holding A.Ş.

Nispetiye Mah. Hakkı Şehit Han Sk. No:35 2.Ulus

80620 Beşiktaş / İstanbul

M.Melih SİPAHİOĞLU

Adalı Fettah Sk. No:3 Arnavutköy/ İstanbul

Güngör SİPAHİOĞLU

Adalı Fettah Sk. No:3 Arnavutköy / İstanbul

M.Asım ŞENGÖR

Ekin Sk. Adilbey Apt. No:2 Yeşilyurt / İstanbul

G.Güler ŞENGÖR

Ekin Sk. Adilbey Apt. No:2 Yeşilyurt / İstanbul

A.M. Celal ŞENGÖR

Doğanbağ Yolu Selvili Yol No:1/1 Anadoluhisarı / İstanbul

Oya ŞENGÖR

Doğanbağ Yolu Selvili Yol No:1/1 Anadoluhisarı / İstanbul

Haluk TAŞLIKLIOĞLU

Baharistan Sk. N:3 Yeşilköy / İstanbul

İ.Meral TAŞLIKLIOĞLU

Baharistan Sk. N:3 Yeşilköy / İstanbul

Pepsi Bottling Group, Inc.

Avenida De Los Olmos 2 01013 Vitoria SPAIN

**E- DOSYA KONUSU:** Tamek Holding A.Ş.'nin Fruko Meşrubat Sanayi A.Ş., Pepsi Cola Servis ve Dağıtım A.Ş. ve Constar Ambalaj ve Sanayi ve Ticaret A.Ş. bünyesinde sahip olduğu hisselerinin Pepsi Bottling Group, Inc. iştirakleri tarafından devralınması işlemine ve bu işlem dolayısıyla Fruko Meşrubat Sanayi A.Ş.'nin Fruko Meşrubat Pazarlama ve Ticaret A.Ş. ile Mekta Pazarlama ve Ticaret A.Ş.'de sahip olduğu hisselerinin de anılan grubun iştirakleri tarafından devralınmasına ilişkin izin talebi.

**F- DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 13.2.2002 tarih ve 772 sayı 15.2.2002 tarih ve 812 sayı ve 4.3.2002 tarih, 989 ve 1019 sayı ile giren bildirimler üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 8.3.2002 tarih ve 2002-3-15/Ö.İ.-02-KÜ sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu 11.03.2002 tarih, REK.0.07.00.00/8 sayılı Başkanlık önergesi ile 02-14 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

**G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda;

- Tamek Holding A.Ş.'nin Constar Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş. bünyesinde sahip olduğu hisselerinin Pepsi Bottling Group, Inc. iştirakleri tarafından devralınmasının, Constar Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin kontrol unsurunda herhangi bir değişiklik olmaması nedeniyle 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" anlamında bir devralma olmadığı,

- Tamek Holding A.Ş.'nin Fruko Meşrubat Sanayii A.Ş. ve Pepsi-Cola Servis ve Dağıtım A.Ş. bünyesinde sahip olduğu hisselerinin Pepsi Bottling Group, Inc iştirakleri tarafından devralınması işleminin devralma taraflarının ilgili ürün pazarlarındaki ciro ve paylarının toplamı yönüyle, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesi kapsamında bildirim tabi olduğu, ancak söz konusu devralma işlemi ve bu işlem dolayısıyla Fruko Meşrubat Sanayii A.Ş.'nin Fruko Meşrubat Pazarlama ve Ticaret A.Ş. ile Mekta Ticaret A.Ş.'de sahip olduğu hisselerinin de anılan grubun iştirakleri tarafından devralınması sonucunda bir hakim durum yaratılmasının veya var olan bir hakim durumun güçlendirilerek rekabetin önemli ölçüde sınırlandırılmasının söz konusu olmaması nedeniyle, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde bildirim konusu işleme izin verilmesi gerektiği,

- "Hisse Satın Alma Anlaşması"nın 4.2. maddesinde satıcılara getirilen rekabet yasağının hem süre, hem de kapsamı bakımından makul ve zorunlu olandan daha fazla oranda rekabeti sınırladığı, bu nedenle söz konusu yasaklamamanın yan sınırlama olarak kabul edilerek, bu yasaklamaya devralma işlemiyle birlikte izin verilebilmesi için;

a- ilgili maddenin satıcıların doğrudan ya da dolaylı olarak kontrol etmeksizin sadece yatırım amacıyla rakip teşebbüslere ortak olmalarını ve bu teşebbüslerin hisselerini almalarını engellemeyecek şekilde düzenlenmesi gerektiği,

b- ilgili rekabet yasağının süresinin üç yıl ile sınırlandırılmasının uygun olacağı,

- a ve b maddelerinde yer verilen değişikliklerin yapılmaması halinde "Hisse Satın Alma Anlaşması"nın 4.2. maddesinde yer alan rekabet yasağının Kanun'un 4. maddesi kapsamında rekabet ihlali olarak değerlendirilmesi gerektiği ve söz konusu

rekabet ihlalinin gerekli olandan daha fazla rekabeti sınırlayıcı olması nedeniyle Kanun'un 5. maddesi uyarınca bireysel muafiyet alamayacağı, ifade edilmektedir.

## **H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

### **1. İlgili Pazar**

*Ürün Pazarı:* Devralma işlemine konu ürün ve hizmetler göz önünde bulundurularak, ilgili ürün pazarı alkolsüz gazlı içecekler üretim ve dağıtım pazarı olarak belirlenmiştir.

*Coğrafi Pazar :* Devralma işlemine konu ürünlerin satış ve dağıtımının ülke genelinde gerçekleştirilmesi dikkate alınarak, ilgili coğrafi pazar Türkiye Cumhuriyeti olarak tespit edilmiştir.

### **2. Taraflar**

#### **2.1. Pepsi Bottling Group, Inc.**

Pepsi Bottling Group, Inc. (PBG), Pepsi-Cola Grubu'na bağlı olarak yurt dışında faaliyet gösteren şirketin hisselerinin % 60'ı halka açık, % 40'ı ise Pepsico, Inc.'ye ait bulunmaktadır. Pepsi Cola Grubu'nun kontrolünde bulunan ve birçok yavru şirkete sahip olan PBG temel olarak alkolsüz gazlı içecek pazarında faaliyet göstermektedir. PBG'nin Türkiye'de doğrudan herhangi bir ticari faaliyeti bulunmamaktadır.

PBG devralma işlemini kontrolüne sahip olduğu 20 adet yavru şirketi aracılığıyla gerçekleştirecektir. Bu şirketler şunlardır:

- Jatabe Inversiones, S.L.,
- Abechuco Inversiones, S.L.,
- Beimiguel Inversiones, S.L.,
- Canguro Rojo Inversiones, S.L.,
- Manurga Inversiones, S.L.,
- Nadamas Inversiones, S.L.,
- Jugodesalud Inversiones, S.L.,
- Alikate Inversiones, S.L.,
- Stepplan Inversiones, S.L.,
- Rasines Inversiones, S.L.,
- Gatika Inversiones, S.L.,
- Aquafina Inversiones, S.L.,
- Mountain Dew Inversiones, S.L.,
- Rebujito Inversiones, S.L.,
- Lorencito Inversiones, S.L.,
- Enfolg Inversiones, S.L.,
- Miglioni Inversiones, S.L.,
- Wesellsoda Inversiones, S.L.,
- Ronkas Inversiones, S.L.,
- Greip Inversiones, S.L.

Anılan şirketlerin hisselerinin tamamı PBG'nin hisselerinin tamamına sahip olduğu PBG Holdings De Espana Etve, S.A.'ya aittir.

## 2. 2. Fruko Meşrubat Sanayii A.Ş.

Fruko Meşrubat Sanayii A.Ş. (FMS), Tamek Holding A.Ş. şirketlerinden biridir. Şirket; başlıca Fruko, Pepsi, Seven Up, Tamek, Yedigün markalı alkolsüz içeceklerin üretimine yönelik faaliyetlerde bulunmaktadır.

FMS imal ettiği ürünleri hisselerinin % 99.9'una sahip olduğu Fruko Meşrubat Pazarlama ve Ticaret A.Ş. (FMP)'ye satmaktadır. FMP ise, bu ürünlerin dağıtım ve pazarlama hizmetlerini yerine getirmektedir. FMS'ye bağlı şirketlerden diğeri ise Mekta Ticaret A.Ş. (Mekta)'dir. Hisselerinin % 94'ü FMS'ye ait olan Mekta, dağıtım ve pazarlama aşamasında FMP'ye yardımcı olmakta ve kendi bünyesinde yer alan işçileri FMP için çalıştırmaktadır.

Şirketin ortaklık yapısı Tablo-1'de gösterilmiştir.

Tablo-1. Fruko Meşrubat Sanayii A.Ş.'nin ortaklık yapısı

Pay Sahibinin Adı/Unvanı	Pay Tutarı (TL)	Pay Oranı (%)
Tamek Holding A.Ş.	3,920,077,445,000	73.473649
M. Melih SİPAHİOĞLU	24,817,700,000	0.465156
Güngör SİPAHİOĞLU	25,501,720,000	0.477976
Nilgün DELİKAN	11,434,335,000	0.214313
Selda GOCAY	11,434,335,000	0.214313
Sema KIZIL	11,434,330,000	0.214313
M. Asım ŞENGÖR	35,969,285,000	0.674169
G. Güler ŞENGÖR	94,272,505,000	1.766941
A. M. Celal ŞENGÖR	6,257,980,000	0.117293
Oya ŞENGÖR	6,257,980,000	0.117293
Haluk TAŞLIKLIOĞLU	6,257,980,000	0.117293
İ. Meral TAŞLIKLIOĞLU	6,257,980,000	0.117293
Pepsi Co. Investments Europe B.V.	1,175,377,940,000	22.030000
<b>Toplam</b>	<b>5,335,351,515,000</b>	<b>100.000000</b>

Şirket Yönetim Kurulu M. Melih SİPAHİOĞLU (Yönetim Kurulu Başkanı), Güngör SİPAHİOĞLU (Yönetim Kurulu Başkan Vekili), İlhan KÖSEOĞLU, Robert H. MURPHY, S. Berat AKERMAN, Mark WHELESS ve Richard DELANEY 'den oluşmaktadır.

## 2.3. Pepsi-Cola Servis ve Dağıtım A.Ş.

Pepsi-Cola Servis ve Dağıtım A.Ş. (PSD), FMS'nin ürettiği Pepsi-Cola ürünlerinden makinelerde kullanılanların servis ve dağıtım alanında faaliyet göstermektedir.

PSD temel olarak "yerinde tüketim" kanalında hizmet vermek üzere kurulmuştur. "Musluklu Meşrubat Makinası" olarak bilinen "Dispens Makinası" ve "Meşrubat Otomatı" olarak anılan "Vending Makinası" yatırımlarına ağırlık veren

şirket; restaurant, otel, café, çay bahçesi, okul, hastane ve benzeri satış noktalarına bu makineler aracılığıyla satış yapmaktadır.

Şirketin ortaklık yapısına Tablo-2'de yer verilmiştir.

Tablo-2. Pepsi-Cola Servis ve Dağıtım A.Ş.'nin ortaklık yapısı

Pay Sahibinin Adı/Unvanı	Pay Tutarı (TL)	Pay Oranı (%)
Seven-Up Netherland B.V.	442,000,000,000	50
Tamek Holding A.Ş.	406,640,000,000	46
M. Melih SİPAHİOĞLU	8,840,000,000	1
Güngör SİPAHİOĞLU	8,840,000,000	1
M. Asım ŞENGÖR	8,840,000,000	1
A. Güler ŞENGÖR	8,840,000,000	1
<b>Toplam</b>	<b>884,000,000,000</b>	<b>100</b>

Seven-Up Netherland B.V., Pepsi-Cola Grubu'nun. Kontrolündedir.

Şirket Yönetim Kurulu; Albert Ange MANZONE (Yönetim Kurulu Başkanı), İlhan KÖSEOĞLU (Yönetim Kurulu Başkan Vekili), Nejat SELKAN, A. Levent YÜKSEL, Robert H. MURPHY ve Ahmet Oktay EĞDİRİCİ'den oluşmaktadır.

#### 2. 4. Constar Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş.

Constar Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Constar), her türlü plastik ambalaj malzemesinin üretim, satış ve dağıtımını gerçekleştirmek üzere kurulan ve Crown Cork Netherland B.V.'nin kontrolünde olan bir şirkettir. Crown Cork Netherland B.V. bildirim konusu devralma taraflarından bağımsız olarak metal işleri alanında faaliyet gösteren ve hisselerinin tamamına Carnaud Metalbox N.V.'nin sahip olduğu bir teşebbüstür.

Constar, FMS'nin ürettiği alkolsüz içeceklerin ambalaj ve paketlemede kullanılan bazı ürünlerin imalatını yaparak bu ürünleri FMS'ye sağlamaktadır.

Şirketin ortaklık yapısına Tablo-3'de yer verilmiştir.

Tablo-3. Constar Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin ortaklık yapısı

Pay Sahibinin Adı/Unvanı	Pay Tutarı (TL)	Pay Oranı (%)
Crown Cork Netherland B.V.	258,500,000,000	55.00
Tamek Holding A.Ş.	112,800,000,000	24.00
M. Melih SİPAHİOĞLU	1,363,000,000	0.29
Güngör SİPAHİOĞLU	1,363,000,000	0.29
M. Asım ŞENGÖR	987,000,000	0.21
G. Güler ŞENGÖR	987,000,000	0.21
Seven-Up Netherland B.V.	94,000,000,000	20.00
<b>Toplam</b>		<b>100.00</b>

Şirket Yönetim Kurulu; David POWELL (Yönetim Kurulu Başkanı), John P. KULESA (Yönetim Kurulu Başkan Vekili), Albert Ange MANZONE ve Ünal BİNİNERER'den oluşmaktadır.

### 3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 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" birleşme veya devralma nitelendirilecek hallerden biri olarak sayılmaktadır.

Bu çerçevede Rekabet Hukuku anlamında bir devralmadan bahsedilebilmesi için devralınan teşebbüslerin kontrolünde bir değişikliğin ortaya çıkması gerekmektedir. Bildirim konusu hisse devirleri sonrasında FMS ve PSD'nin kontrolü Pepsi-Cola Grubu'na geçerken, halihazırda Constar'ın toplam hisselerinin %55' ine sahip olan ve Pepsi Cola ile Tamek Gruplarından bağımsız olarak faaliyet gösteren Crown Cork B.V.'nin, Constar üzerindeki kontrolünde bir değişiklik olmamaktadır. Bu çerçevede Tamek Grubu'nun Constar bünyesinde sahip olduğu hisselerinin PBG iştiraklerine devrinin ilgili şirketin kontrolünde bir değişikliğe yol açmaması nedeniyle 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında devralma olmadığı; buna karşılık FMS ve PSD'ye ilişkin hisse devirlerinin kontrol unsurundaki değişiklik nedeniyle anılan Tebliğ kapsamında bir devralma olduğu anlaşılmıştır.

Pepsi-Cola Grubu'nun ve dolayısıyla PBG'nin alkolsüz gazlı içeceklerin üretim ve dağıtımına ilişkin Türkiye'deki faaliyetleri FMS ve PSD ile sınırlıdır. FMS'nin alkolsüz gazlı içecek üretim pazarındaki 2001 yılına ilişkin cirosu ..... TL tutarında ve tahmini pazar payı % ..... oranındadır. Alkolsüz gazlı içeceklerin dağıtım hizmetleri pazarında ise; PSD'nin 2001 yılına ilişkin cirosu ..... TL, FMS'ye bağlı olan FMP'nin aynı yıla ilişkin cirosu ..... TL tutarındadır. Dolayısıyla devralmaya taraf olan teşebbüslerin bu pazara ilişkin toplam ciroları ..... TL olarak gerçekleşmiştir. PSD ve FMP'nin alkolsüz gazlı içecek dağıtım pazarına ilişkin pazar payının FMS'den bu şirketlere yapılan satışlara bağlı olması nedeniyle devralmaya taraf teşebbüslerin bu pazardaki payları da yaklaşık % .....'dir.

Bu bilgilerden hareketle devralmaya taraf teşebbüslerin ilgili pazardaki payları ve ciroları toplamının 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, bildirim konusu devralma işlemi Rekabet Kurulu'nun iznine tabidir.

Yukarıda ifade edildiği üzere, Pepsi-Cola Grubu'nun ilgili pazarlarda FMS ve PSD aracılığıyla yürütülenlerden başka herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu nedenle devralma işleminin, adı geçen şirketlerin kontrolünde meydana getirdiği değişiklik dışında pazara yansıyan bir yoğunlaşma etkisinin bulunmadığı, dolayısıyla devralma işlemi ile bir hakim durum yaratılarak ya da var olan bir hakim durumun güçlendirilerek rekabetin önemli ölçüde sınırlandırılmasının söz konusu olmadığı anlaşılmıştır. Bu çerçevede 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi gereğince bildirim konusu devralma işlemine izin verilmesi kanaatine ulaşılmıştır.

Bildirim konusu "Hisse Satın Alma Anlaşması"nın "Rekabet Yasağı" başlıklı 4.2. maddesinde, kapanış tarihinden başlayan beş yıllık süre içinde satıcıların (Tamek Holding A.Ş., M. Melih Sipahioğlu, Güngör Sipahioğlu, M. Asım Şengör, G. Güler Şengör, M. Celal Şengör, Oya Şengör, Haluk Taşlıkılıoğlu, İ. Meral Taşlıkılıoğlu), alıcıların temsilcisinin ön yazılı izin veya onayını almaksızın Türkiye Cumhuriyeti'nde gazlı meşrubatların imalatı, pazarlaması, toptan satışı ya da dağıtımı ile iştigal etmeyecekleri, bu işlemlerle iştigal eden herhangi bir gerçek ya da tüzel şahsın ortağı bulunmayacakları, ya da bu şahısların özvarlıklarını temsil eden araçlara sahip olmayacakları hükme bağlanmıştır.

Devralma işleminden ayrı ele alındığında, 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında bulunan rekabet yasağına ilişkin bu hüküm, alıcıların devraldıkları maddi ve gayri maddi varlıkların değerinden tam olarak yararlanmalarını sağladığından, devralma işlemiyle doğrudan ilgili ve gereklidir. Bu bakımdan devralma işleminin yan sınırlaması olarak nitelendirilebilecek ilgili rekabet yasağı yan sınırlamalarda orantılılık ilkesi çerçevesinde değerlendirildiğinde, bu yasağın sadece devre konu ürün ve hizmetler ile bu ürün ve hizmetlerin sunulduğu coğrafi alanı kapsadığı, bu yönüyle gerekenden fazla bir sınırlama içermediği görülmektedir.

Ancak ilgili rekabet yasağı ile satıcıların rakip teşebbüslere ortak olmalarının ve bu teşebbüslerden hisse alımlarının bu rakip teşebbüslerin hisselerinin belirlenmiş bazı borsalarda işlem görmesi ve alınacak hisse tutarının %1' lik bir oranı aşmaması şartlarına bağlanması yan sınırlamalarda orantılılık ilkesi uyarınca gerekenden fazla sınırlama içermektedir. Satıcıların doğrudan ya da dolaylı olarak kontrolünü elde etmeleri sonucunu doğurmayacak şekilde rakip teşebbüslerin hisselerini yatırım amacıyla almalarının yasaklanmaması gerektiğinden, ilgili rekabet yasağı bu doğrultuda yeniden düzenlenmelidir.

Satıcılara getirilen rekabet yasağı süresinin, kesin bir kural olmamakla birlikte, ticari itibarın devredildiği işlemlerde iki yıl, ticari itibarla birlikte know-how devrinin de gerçekleştirildiği işlemlerde ise üç yıl olması gerekmektedir. Bildirim konusu devralma işlemi, bu işlem ile ticari markaların, servis işaretlerinin, ticari isimlerin yanısıra, distribütör listelerinin ve distribütörler ile yapılmış sözleşmelerin de devredilmesi nedeniyle, ticari itibar devrini içermektedir. Diğer yandan bildirim konusu işlemle, Pepsi Cola ve Seven Up markalarıyla üretilen ürünler için geçerli olmasa da, Fruko ve Yedigün markalı içecekler bakımından teknik know-how devri ile hisseleri devredilen şirketlerin Türkiye pazarında ilgili ürünlerin dağıtım ve pazarlamasında sahip oldukları bilgi ve tecrübelerinden oluşan know-how devri de gerçekleşmektedir. Ancak "Hisse Satın Alma Anlaşması" ile rekabet yasağı süresi beş yıl olarak öngörülmüştür. İlgili ürün pazarı marka imajı ve bağımlılığının ön planda olduğu, bu bağlamda belli bir müşteri kitlesi oluşturmada ürünleri üreten ve dağıtan firmalardan çok, markaların ve markaların bilinirliğinin önemli olduğu bir nitelik göstermektedir. Alıcılar, ürün portföylerinde uluslararası düzeyde en çok tanınan markalardan biri sayılan ve belli bir müşteri kitlesine sahip "Pepsi" markasını bulundurmanın rekabetçi avantajına sahip olduklarından, satıcıların alıcılar ile rekabet etmeleri kolay görünmemektedir. Bu çerçevede satıcılara 3 yıldan daha uzun süreli rekabet yasağı getirilmesinin gerekli olmadığı kanaatine varıldığından, ilgili rekabet yasağının süresi 3 yıl ile sınırlandırılmalıdır.

"Hisse Satın Alma Anlaşması"nın rekabet yasağına ilişkin 4.2. maddesinin, yukarıda açıklanan şekilde düzenlenmemesi halinde, 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında rekabet ihlali olarak değerlendirilmesi gerekecektir. Bildirim Formu'nun 6.1. maddesinde ise devralma işlemine izin verilmemesi halinde bu işleme bireysel muafiyet tanınması talep edilmektedir. Ancak, "Hisse Satın Alma Anlaşması" ile getirilen rekabet yasağının Kanun'un muafiyet tanınmasına ilişkin koşulları düzenleyen 5. maddesinde öngörülen "rekabetin zorunlu olandan fazla sınırlanmaması" koşulunu karşılamaması nedeniyle, bu anlaşmaya bireysel muafiyet tanınmasının mümkün değildir.

## **İ- SONUÇ**

Yukarıda yer verilen açıklama ve değerlendirmeler çerçevesinde;

- Tamek Holding A.Ş.'nin Constar Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş. bünyesinde sahip olduğu hisselerinin Pepsi Bottling Group, Inc iştirakleri tarafından devralınmasının Constar Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin kontrol unsurunda herhangi bir değişiklik olmaması nedeniyle 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" anlamında bir devralma olmadığına,

- Tamek Holding A.Ş.'nin Fruko Meşrubat Sanayii A.Ş. ve Pepsi-Cola Servis ve Dağıtım A.Ş. bünyesinde sahip olduğu hisselerinin Pepsi Bottling Group, Inc iştirakleri tarafından devralınması işleminin devralma taraflarının ilgili ürün pazarlarındaki ciro ve paylarının toplamı yönüyle, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesi kapsamında bildirim tabi olduğu, ancak söz konusu devralma işlemi ve bu işlem dolayısıyla Fruko Meşrubat Sanayii A.Ş.'nin Fruko Meşrubat Pazarlama ve Ticaret A.Ş. ile Mekta Ticaret A.Ş.'de sahip olduğu hisselerinin de anılan grubun iştirakleri tarafından devralınması sonucunda bir hakim durum yaratılmasının veya var olan bir hakim durumun güçlendirilerek rekabetin önemli ölçüde sınırlandırılmasının söz konusu olmaması nedeniyle, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde bildirim konusu işleme izin verilmesi gerektiğine,

- "Hisse Satın Alma Anlaşması"nın 4.2. maddesinde satıcılara getirilen rekabet yasağının hem süre, hem de kapsamı bakımından makul ve zorunlu olandan daha fazla oranda rekabeti sınırladığı, bu nedenle söz konusu yasaklamanın yan sınırlama olarak kabul edilerek, bu yasaklamaya devralma işlemiyle birlikte izin verilebilmesi için;

a- ilgili maddenin satıcıların doğrudan ya da dolaylı olarak kontrol etmeksizin sadece yatırım amacıyla rakip teşebbüslere ortak olmalarını ve bu teşebbüslerin hisselerini almalarını engellemeyecek şekilde düzenlenmesine,

b- ilgili rekabet yasağının süresinin üç yıl ile sınırlandırılmasına,

- a ve b maddelerinde yer verilen değişikliklerin yapılmaması halinde, "Hisse Satın Alma Anlaşması"nın 4.2. maddesinde yer alan rekabet yasağının Kanun'un 4. maddesi kapsamında rekabet ihlali olarak değerlendirilmesi gerektiğine ve söz konusu rekabet ihlalinin gerekli olandan daha fazla rekabeti sınırlayıcı olması nedeniyle Kanun'un 5. maddesi uyarınca bireysel muafiyet alamayacağına,

OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.