

Rekabet Kurumu Başkanlığından,
REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-4-148 (Devralma)
Karar Sayısı : 09-34/781-188
Karar Tarihi : 5.8.2009

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Bekir KOCABAŞ, Fatma ÇELİK

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: TBIH Financial Services Group N.V.
Temsilcisi Av. Sezer ÇALIŞKAN
Levent Cd. No:9 Levent Beşiktaş/İstanbul

D. TARAFLAR

20 : - TBIH Financial Services Group N.V.
Prins Hendriklaan 52 1075 BE Amsterdam HOLLANDA
- Doğan Şirketler Grubu Holding A.Ş.
Oymacı Sk. No:51 Altunizade 34662 Üsküdar/İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Doğan Şirketler Grubu Holding A.Ş. (Doğan Holding)'nin elinde bulunan, Ray Sigorta A.Ş. (Ray Sigorta)'nin sermayesinin % (...)’una tekabül eden hisselerin 1 eksik ile TBIH Financial Services Group N.V. (TBIH N.V.) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 9.7.2009 tarih ve 4812 sayılı 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 düzenlenen 24.7.2009 tarih ve 2009-4-148/Öİ-09-BK sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 28.7.2009 tarih ve REK.0.08.00.00-120/241 sayılı Başkanlık Önergesi ile 09-34 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor’da,

40 - 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ’in 2. maddesi anlamında kontrol değişikliğine sebep olmayan bildirim konusu işlemin “birleşme veya devralma” olarak kabul edilemeyeceği;

- İşlem çerçevesinde taraflar arasında akdedilen "Hisse Alım Sözleşmesi"nin 8. maddesinde yer alan sınırsız süreli rekabet yasağının, tarafların ilgili pazara girişlerini engelleyebilecek nitelikte olması nedeniyle, 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında bir rekabet kısıtlaması niteliğinde olduğu;

50 - Söz konusu işlemin mevcut haliyle 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında değerlendirilebilecek kısıtlamalar içermesi nedeniyle, işleme "menfi tespit belgesi" verilmesinin mümkün olmadığı;

- "Hisse Alım Sözleşmesi"nde yer alan "gizlilik yükümlülüğünün" 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesi kapsamında bireysel muafiyet kapsamında da değerlendirilemeyeceği; dolayısıyla söz konusu yükümlülüğün Sözleşme'den çıkartılması gerektiği; değişikliğin yapılmasıyla birlikte Kanun'un 4. maddesi kapsamında değerlendirilebilecek kısıtlama ortadan kalkacağı için işlemin menfi tespit belgesi alabileceği

görüşü ifade edilmiştir.

60 H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

H.1.1. İlgili Ürün Pazarı

Devre konu Ray Sigorta'nın faaliyet alanı dikkate alınarak, ilgili ürün pazarı "hayat dışı sigortacılık hizmetleri pazarı" olarak belirlenmiştir.

H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

70 Ray Sigorta'nın acenteleri vasıtasıyla ülkenin tamamında hizmet vermesi ve ilgili ürün/hizmetler açısından rekabetin ülke çapında homojen dağıldığının aksine göstergeler bulunmaması dikkate alınarak, ilgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak tespit edilmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin (b) bendine göre, "*herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını ya da ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi*" 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde teşebbüsler arası birleşme ve devralma olarak kabul edilmektedir.

80 Bu çerçevede, teşebbüsler arasındaki hisse veya malvarlığı devrini içeren bir işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında değerlendirilebilmesi için öncelikle söz konusu işlemle birlikte, devre konu teşebbüsün kontrolünde veya kontrol yapısında bir değişikliğin meydana gelmesi gerekmektedir.

Bildirim formunda Ray Sigorta sermayesinin %(...)’una tekabül eden hisselerin 1 eksiğine karşılık gelen (.....) adet hissenin Doğan Holding tarafından TBİH

N.V.'ye devredilmesi işleminin Ray Sigorta'nın kontrolünde değişiklik yaratmayacağı beyan edilmiştir. Ray Sigorta'nın kontrol yapısı incelendiğinde şöyle bir tablo ile karşılaşılmaktadır:

90 1992 yılında alınan özelleştirilme kararı ile Ray Sigorta Doğan Holding'in bünyesine katılmıştır. 2007 yılında ise Avusturya merkezli Vienna Insurance Group (VIG)'in kontrolündeki TBIH N.V., Ray Sigorta'nın %(....) oranındaki hissesini devralmıştır. Bu oran İMKB'de işlem gören hisselerin bir kısmının satın alınması sonucu %(...)'e yükselmiştir. Ray Sigorta'nın İMKB'de işlem gören halka açık hisse miktarı ise yaklaşık %6 oranındadır.

100 Ray Sigorta hisselerinin %(.....)'sinin Doğan Holding tarafından TBIH N.V.'ye devredilmesiyle bir ortak girişim kurulmasına Kurulun 16.5.2007 tarih ve 07-41/450-172 sayılı kararı ile izin verilmiştir. O tarihteki hisse devrini düzenleyen 19.3.2007 tarihli Sözleşme'ye (İlk Sözleşme) göre Doğan Holding'in Ray Sigorta'da %(....)'dan fazla hisseye sahip olduğu müddetçe kontrolde söz sahibi olması konusunda taraflar mutabakata varmışlardır. İlk Sözleşme'de Yönetim Kurulu ve Genel Kurul seviyesinde çözümlenecek olan önem derecesi yüksek belli başlı hususlar için Doğan Holding'in onayının alınmasına ilişkin hükümler mevcuttur. Bu hususlar;

(i) Sermaye artırımları (Ray Sigorta'nın mevzuattan kaynaklanan sermaye yeterliliklerine ulaşmak için yapılacak olanlar hariç);

(ii) Ana sözleşmede yapılan Doğan Holding'in haklarını etkileyecek özelliğe sahip tüm değişiklikler ve

110 (iii) Ray Sigorta bütçesinde, bir önceki yıla ait Ray Sigorta bütçesinin %30'unu aşan bir miktarda artırım yapılması veya %20'sini aşan miktarda bir azaltma gerçekleşmesi veya bütçenin herhangi bir özellikli kaleminde bir önceki yıla oranla Ray Sigorta bütçesinde %50'yi aşan bir azalma veya %100'ü aşan oranda bir artırıma sebep olacak değişiklikler yapılmasıdır.

Devir işlemi sonucunda Doğan Holding, Ray Sigorta hisselerinin %10'una tekabül eden hisselerden 1 fazlasının maliki olacaktır. Dolayısıyla Ray Sigorta'da, devreden ve devralanın ortak kontrolü devam edecektir.

120 Yukarıdaki açıklamalardan da görüldüğü üzere, bildirim konusu hisse devri işlemi, Ray Sigorta'nın kontrol yapısında bir değişikliğe yol açmamaktadır. Bu nedenle, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında "birleşme veya devralma" işlemi olarak değerlendirilemeyeceği kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin kontrol değişikliğine yol açmaması nedeniyle, 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanun"un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar

09-34/781-188

Hakkında Tebliğ” kapsamında devralma işlemi olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.