

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2007-3-128 (Devralma)
Karar Sayısı : 07-85/1039-401
Karar Tarihi : 8.11.2007

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan Üyeler** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI,
: M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN, Dr.
Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE

B. RAPORTÖRLER: Orçun SENYÜCEL, B. Sanem ŞİMŞEK

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: Misbis Gıda San. ve Tic. A.Ş. Temsilcisi: Gülay KAZAR
Selimpaşa Sanayi Bölgesi Araptepe Mevkii 5007 Sk. No: 10
Silivri İstanbul

20

D. TARAFLAR : İbrahim Halit ÇİZMECİ
Fatih Cad. Yüksel Sk. No: 27 K:1 Güngören Merter İstanbul

Hüseyin GÜZEL
Selimpaşa Sanayi Bölgesi Araptepe Mevkii 5007 Sk. No: 10
Silivri İstanbul

30

Halil ÖLÇÜCÜER
Selimpaşa Sanayi Bölgesi Araptepe Mevkii 5007 Sk. No: 10
Silivri İstanbul

İsmail Hakkı ÖLÇÜCÜER
Selimpaşa Sanayi Bölgesi Araptepe Mevkii 5007 Sk. No: 10
Silivri İstanbul

Zekeriya ÖLÇÜCÜER
Selimpaşa Sanayi Bölgesi Araptepe Mevkii 5007 Sk. No: 10
Silivri İstanbul

40

İbrahim ÖLÇÜCÜER
Selimpaşa Sanayi Bölgesi Araptepe Mevkii 5007 Sk. No: 10
Silivri İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Misbis Gıda San. ve Tic. A.Ş.'nin Hüseyin Güzel, Halil Ölçücüer, İsmail Hakkı Ölçücüer, Zekeriya Ölçücüer ve İbrahim Ölçücüer'e ait çoğunluk hisselerinin İbrahim Halit Çizmecı tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

50 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 5.9.2007 tarih ve 5863 sayı ile giren ve en son 1.11.2007 tarih ve 7166 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 2.11.2007 tarih ve 2007-3-128/Öİ-07-OS sayılı Birleşme/Devralma Raporu, 2.11.2007 tarih ve REK.0.07.00.00-120/234 sayılı Başkanlık Önergesi ile 07-85 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da;

60 - Misbis Gıda San. ve Tic. A.Ş.'nin çoğunluk hissesinin İbrahim Halit Çizmeci tarafından devralınması işleminin, çikolata ve çikolatalı ürünler olarak tespit edilen ilgili ürün pazarlarında 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir hisse devir işlemi olduğu,

- Ancak ilgili ürün pazarında Kanun'un 7. maddesi kapsamında bir hâkim durum yaratmaması veya mevcut bir hâkim durumu güçlendirmemesi dikkate alınarak, söz konusu işleme izin verilmesinin uygun olacağı,

sonucuna ulaşıldığı ifade edilmektedir.

70

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Misbis Gıda San. ve Tic. A.Ş.'de (Misbis)

80 Misbis, 1995 yılında İstanbul'da çikolata ve gofret, Gaziantep'te bisküvi ve sakız üretmek üzere kurulan iki tesisle ayrı tüzel kişilikler altında faaliyet göstermeye başlamıştır. 2005 tarihinde aynı hissedarların sahip olduğu Gaziantep'teki Mis Bisküvi Gıda ve San. ve Tic. A.Ş.'nin tüm aktif ve pasifleri ile devralınması işlemi vasıtasıyla iki teşebbüs aynı çatı altında birleştirilmiştir. Bu tarihten sonra Misbis, faaliyet alanını çikolata, krem çikolata ve çikolata kaplamalı ürünlerin üretim ve pazarlanmasına odaklanmıştır.

Dosya konusu işlemin bir tarafında Misbis'te hisse sahibi olan şahıslar yer almaktadır. İşlem çerçevesinde, mevcut durumda eşit oranda hisse sahibi olan İbrahim Ölçücüer, Halil Ölçücüer, İsmail Hakkı Ölçücüer, Zekeriya Ölçücüer ve Hüseyin Güzel farklı miktarlarda hisselerini elden çıkaracaklardır.

90 Misbis'in devralma öncesi ortaklık yapısına Tablo 1'de yer verilmektedir. Teşebbüsün yönetim kurulu da ortaklık yapısına birebir paralellik göstermekte, diğer bir deyişle aynı şahıslardan oluşmaktadır.

Tablo 1: Misbis'in Ortaklık Yapısı

HİSSEDARLAR	HİSSE ADEDİ	HİSSE ORANI (%)
İbrahim Ölçücüer	4.830	20
Halil Ölçücüer	4.830	20
İsmail Hakkı Ölçücüer	4.830	20
Zekeriya Ölçücüer	4.830	20
Hüseyin Güzel	4.830	20
TOPLAM	24.150	100

100

Yukarıda değinildiği gibi, Misbis'in satışlarının neredeyse tamamı çikolata, krem çikolata ve çikolata kaplamalı ürünlerden teşekküldür. Teşebbüsün 2006 yılında anılan ürünlerin satışından elde ettiği cirosu (.....) YTL olarak gerçekleşmiştir.

H.1.2. İbrahim Halit Çizmeci

Dosya konusu devralma işleminin alıcı tarafında yer alan İbrahim Halit Çizmeci, Çizmeci Gıda San. ve Tic. A.Ş.'nin (Çizmeci Gıda) hissedarları arasında yer almaktadır. Tablo 2'de Çizmeci Gıda'nın ortaklık yapısına yer verilmektedir.

110

Tablo 2: Çizmeci Gıda'nın Ortaklık Yapısı

HİSSEDARLAR	HİSSE ADEDİ	HİSSE ORANI (%)
Mehmet Sabri Çizmeci	1.000.000	20
Recep Uğur Çizmeci	1.000.000	20
Adnan Çizmeci	1.000.000	20
İbrahim Halit Çizmeci	1.000.000	20
Mehmet Remzi Çizmeci	1.000.000	20
TOPLAM	5.000.000	100

Çizmeci Gıda'nın Yönetim Kurulu üyeleri ise, Mehmet Sabri Çizmeci (Başkan), Recep Uğur Çizmeci ve Adnan Çizmeci'den oluşmaktadır.

Çizmeci Gıda, Çizmeci ailesi tarafından kontrol edilen bir teşebbüs konumundadır. Dolayısıyla, inceleme konusu devralma işleminde devralan taraf bakımından Çizmeci Gıda'nın esas alınması gerekmektedir. Diğer bir deyişle, İbrahim Halit Çizmeci'nin kontrolünde yer aldığı herhangi bir şirket, Çizmeci Gıda ile 4054 sayılı Kanun'un 3. maddesinde yer alan "teşebbüs" tanımı gereğince aynı ekonomik bütünlük içinde yer alacak ve tek bir teşebbüs olarak kabul edilecektir.

120

Çizmeci Gıda'nın faaliyet alanları Misbis'le örtüşmektedir. Teşebbüs yoğun olarak çikolatalı ürünlerin üretimi ve satışı ile iştigal etmektedir. Çizmeci Gıda'nın 2006 yılında elde ettiği toplam ciro (.....) YTL olarak gerçekleşmiştir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

130

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.

140 Devre konu olan işlem bakımından Misbis, yoğunlukla çikolata, krem çikolata ve çikolata kaplamalı ürünlerin üretim ve satışını gerçekleştirmektedir. Mevcut dosya itibarıyla, özellikle Misbis'in faaliyetlerinin çikolata ve çikolatalı ürünlere odaklanmış olmasının devralmanın sağlıklı bir şekilde değerlendirilmesi açısından önemlidir.

Dolayısıyla ilgili ürün pazarı, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde öngörülen unsurlar ve devralma işlemine konu olan faaliyetler göz önünde bulundurularak "çikolata ve çikolatalı ürünler pazarı" olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

150 İlgili ürün pazarı dâhilindeki ürünler açısından pazara giriş, üretim, dağıtım, pazarlama ve satış şartlarının bölgesel bir farklılık göstermediği göz önüne alınarak ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak belirlenmiştir.

H.3.Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

160 Dosya mevcudunda yer alan bilgi ve belgelere göre, İbrahim Halit Çizmeci ile Misbis ortakları arasında Hisse Devri Önsözleşmesi düzenlenmiş ve ortaklardan Hüseyin Güzel 4.800, Halil Ölçücüer 3.381, İsmail Hakkı Ölçücüer 3.381, Zekeriya Ölçücüer 3.381 ve İbrahim Ölçücüer ise 1.932 adet hissesini İbrahim Halit Çizmeci'ye devredeceklerini taahhüt etmişlerdir. İnceleme sürecinde, her bir ortak ile alıcı arasında ayrı ayrı olmak üzere ve ilgili hisse miktarlarında bir değişiklik olmaksızın "Anonim Şirket Hisse Devir Sözleşmesi" imza edilmiş ve ilgili sözleşmeler Kurul'a bildirilmiştir.

İbrahim Halit Çizmeci ile adları geçen Misbis ortakları arasında imzalanan sözleşmeler yoluyla, Misbis'in çoğunluk hissesinin İbrahim Halit Çizmeci'ye devri söz konusudur. Devralma işlemi sonucunda, Misbis'in ortaklık yapısı aşağıdaki şekilde olacaktır:

Tablo 3: Misbis'in Devralma Sonrası Ortaklık Yapısı

HİSSEDARLAR	HİSSE ADEDİ	HİSSE ORANI (%)
İbrahim Halit Çizmeci	16.875	69,88
İbrahim Ölçücüer	2.898	12,00
Halil Ölçücüer	1.449	6,00
İsmail Hakkı Ölçücüer	1.449	6,00
Zekeriya Ölçücüer	1.449	6,00
Diğer Hissedarlar	30	0,12
TOPLAM	24.150	100

170 Buna göre, eski hissedarlardan sadece Hüseyin Güzel bütün hisselerini satmak yoluyla Misbis hissedarlığından çıkmaktadır. Anılan şahsın daha önce sahip olduğu 4.830 adet hissesi İbrahim Halit Çizmeci tarafından satın alınırken, bakiye 30 hisseden 10 hisse Caner Acar, 10 hisse Ertan Acar, 5 hisse Şemsi Kopuz ve 5 adet hisse İlhan İlmik tarafından satın alınacaktır. Yukarıdaki tabloda "Diğer Hissedarlar" olarak görülen şahısların toplam hissesi ancak %0,12 oranına tekabül etmekte ve belirleyici bir nitelik taşımamaktadır. Öte yandan, devralma ile birlikte İbrahim Halit Çizmeci %69,88 oranıyla çoğunluk hisseyi elde etmiş olacaktır.

180 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinde, Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde Tebliğ kapsamında birleşme veya devralma sayılan işlemler sayılmıştır:

- a) Bağımsız iki veya daha fazla teşebbüsün birleşmesi,
- b) 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,
- c) Amaçlarını gerçekleştirmek üzere işgücü ve malvarlığına sahip olacak şekilde bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkan ve taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmayan ortak girişimler (*joint-venture*).

190 Mevcut dosya bakımından, İbrahim Halit Çizmeci'nin tek başına Misbis'in çoğunluk hissesini satın alacak olması itibarıyla, işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendi anlamında bir devralma işlemidir.

1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi birleşme ve devralma işlemleri açısından Tebliğin 4. maddesinde iki eşik getirilmiştir. Anılan Tebliğ ve bu Tebliğ'de değişiklik yapan 1998/2 sayılı Tebliğ'de firmaların ilgili ürün pazarındaki toplam pazar paylarının % 25'i veya toplam cirolarının 25 milyon YTL'sini aştığı birleşme devralmalarının izne tabi işlemler olduğu belirtilmiştir.

200 Söz konusu dosya itibarıyla, ciro ve pazar payı hesaplamasına ilişkin olarak iki hususun belirtilmesi gerekmektedir. Öncelikle, Taraflar bölümünde ortaya konduğu üzere, İbrahim Halit Çizmeci'nin Çizmeci Ailesi'nin kontrolündeki Çizmeci Gıda'daki ortaklığından ötürü, ciro ve pazar payı hesaplamasında devralan tarafta Çizmeci Gıda'nın cirosu ve pazar payı dikkate alınacaktır.

210 İkinci olarak, Bildirim Formu'nda yer verilen ve İbrahim Halit Çizmeci'nin Topbaş Ailesi ile Ülker Grubu'nun çoğunluk hissesine sahip olduğu Ak Gıda San. ve Tic. A.Ş.'de yer alan %7,92 oranındaki hissedarlığı ve bu şirketin yönetim kurulunda yer almasına, yine Ak Gıda San. ve Tic. A.Ş.'nin kontrolünde yer alan Bahar Su San. ve Tic. A.Ş.'de de %0,91 oranında hisse sahibi ve aynı şirkette yönetim kurulu üyesi olmasına değinilmesi gerekmektedir. Anılan teşebbüsler vasıtasıyla İbrahim Halit Çizmeci'nin ve dolayısıyla Çizmeci Gıda'nın Ülker Grubu ile aynı ekonomik bütünlük içerisinde yer alıp almayacağı hususunda, teşebbüs tarafından sunulan bilgi ve belgeler İbrahim Halit Çizmeci'nin Ak Gıda San. ve Tic. A.Ş.'de sahip olduğu hisselerine herhangi bir imtiyaz tanınmadığı yönündedir. Öte yandan, mevcut dosya bakımından bu hususta daha fazla bir değerlendirme yapılmasına gerek görülmemiştir.

220 Bu bilgiler ışığında, devralmanın izne tabi bir işlem olup olmadığının tespitinde Misbis ile Çizmeci Gıda'nın pazar payı ve cirolarının dikkate alınması gerektiği ortaya çıkmaktadır. Misbis'in ilgili ürün pazarında elde ettiği ciro (.....) YTL tutarındadır. Dolayısıyla salt Misbis'in cirosu Tebliğ'deki 25 milyon YTL sınırını aşmaktadır. Sadece ciro eşiği bakımından dahi, incelemeye konu olan işlem, her iki ürün pazarı bağlamında izne tabi bir işlemdir.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, İşleme taraf olan teşebbüslerin ilgili ürün pazarlarındaki paylarının gerek Misbis'in gerekse Çizmeci Gıda'nın ilgili pazarda

sahip oldukları pazar payının %1'in altında olduğu anlaşılmıştır. İki teşebbüsün bir araya geldiğinde sahip olacakları pay da düşük seviyelerde kalacaktır.

230

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde, "*hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak ülkenin bütünü ya da bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu*" doğuracak birleşme ve devralmalar hukuka aykırı kabul edilerek yasaklanmıştır.

240

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, devralma sonrasında tarafların ilgili ürün pazarlarında sahip oldukları pazar payının hâkim durum yaratacak seviyelerde olmadığı anlaşılmıştır. Pazarın genel niteliklerine bakıldığında, özellikle hızlı tüketim mallarında görülen ve coğrafi pazarın geneline ulaşmak açısından gerekli olan dağıtım ağı ve bilinir bir markaya sahip olma unsuru, pazara girişte önemlidir. Öte yandan, ilgili ürün pazarında Ülker, Nestle, Eti, Sagra gibi büyük ölçekli ve önemli markaları ellerinde bulunduran firmaların yanı sıra irili ufaklı çok sayıda teşebbüsün faaliyet göstermekte olması da dikkate alınmalıdır. Bu noktalardan hareketle, devralma işleminin pazardaki rekabet koşullarına önemli bir etkide bulunmayacağı sonucuna ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

250

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a 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 ilgili pazarlarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.