

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2019-3-47 (Devralma)
Karar Sayısı : 19-33/486-209
Karar Tarihi : 26.09.2019

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Adem BİRCAN (Başkan V.)
Üyeler : Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ

B. RAPORTÖRLER: Başak TEKÇAM, Ömer Volkan YAZAR,
Muhammed Ali BEKTEMUR

C. BİLDİRİMDE

BULUNANLAR : - DO & CO Aktiengesellschaft
A- 1010 Vienna, Stephansplatz 12
- Türk Hava Yolları A.O.
THY Genel Yönetim Binası, Yeşilköy Mahallesi,
Havaalanı Caddesi, 3/1 Bakırköy, İstanbul, Türkiye 34149

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Türk Hava Yolları A.O. ile DO & CO Aktiengesellschaft'ın ortak kontrolünde bulunan THY DO & CO İkrâm Hizmetleri A.Ş.'nin tek kontrolünün hisse devri yoluyla DO & CO Aktiengesellschaft tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 09.08.2019 tarih ve 5258 sayı ile giren ve en son 11.09.2019 tarih ve 6026 sayılı yazı ile eksiklikleri tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 16.09.2019 tarih ve 2019-3-47/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) İlgili başvuruda; Türk Hava Yolları A.O. (THY) ile DO&CO Aktiengesellschaft'in (DOCO AG) ortak kontrolünde bulunan THY DO & CO İkrâm Hizmetleri A.Ş.'nin (TDC) tek kontrolünün DOCO AG tarafından DO&CO İstanbul Catering ve Restaurant Hizmetleri Ticaret ve Sanayi A.Ş. (DOCO IST) aracılığıyla devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmiştir.
- (5) Bildirim Formunda; bildirim konu işlem kapsamında TDC'nin kontrol yapısında öngörülen değişikliğin yeni bir hisse sınıfı oluşturulması ve oluşturulan hisse sınıfının DOCO AG'ye tahsis edilmesi ile gerçekleştirileceği belirtilmektedir. Bu amaçla akdedilen "2019 Genel Sözleşmesi" uyarınca; TDC'nin mevcut (.....) ve (.....) ek olarak (.....) oluşturulacak, THY ve DOCO AG sırayla (.....) ve (.....) dönüştürecek ve sonrasında THY, (.....) belirli bir bedel ve (.....) karşılığında (anılan (.....) dönüştürülmek üzere) DOCO AG'ye devredecektir. Mevcut durumda TDC; THY ve DOCO AG'nin (DOCO IST aracılığıyla) ortak kontrolündedir. Yukarıda yer verilen bilgilerden, bildirim konu işlem ile (.....) oluşturulacağı ve oluşturulan bu (.....) da DOCO AG'ye tahsis edilerek TDC'nin DOCO AG'nin tek kontrolüne geçeceği anlaşılmaktadır.

- (6) Bu kapsamda sözleşme hükümleri incelendiğinde; 2019 Genel Sözleşmesi'nin 2.5.1. maddesine göre TDC Yönetim Kurulu'nun (.....) oluşacağı, bu üyelerden (.....) hissedarlar tarafından seçileceği ve nitelikli bir sayı aranmadığı sürece yönetim kurulu toplantılarının kural olarak beş yönetim kurulu üyesinin katılımıyla yapılacağı belirtilmektedir.
- (7) THY ile DOCO AG arasında 2006 yılında akdedilen Ortak Girişim Kuruluş Sözleşmesi (2006 Ortak Girişim Sözleşmesi) ile bildirim konusu işlem kapsamında imzalanan sözleşmede (2019 Genel Sözleşme) THY'nin (.....) bağlı olarak sahip olduğu haklarında yaşanan değişime ilişkin karşılaştırmaya aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 1- THY'nin Sahip Olduğu Haklar

2006 Ortak Girişim Sözleşmesi	2019 Genel Sözleşme
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
(.....)	(.....)
2006 Ortak Girişim Sözleşmesi	2019 Genel Sözleşme
	(.....)
	(.....)
	(.....)

- (8) Dosya içeriğinden, THY'ye ait (.....) ilişkin mahfuz konularda yapılacak yönetim kurulu toplantıları bakımından (.....) tarafından atanmış en az bir üyenin katılımı ve bu konularda karar alınması için söz konusu üyenin olumlu oyu arandığı; yine bu konularda karar alınması için en az (.....) yönetim kurulu üyesinin katılımı ve olumlu oyunun arandığı anlaşılmaktadır. 2019 Genel Sözleşmesi'nin 2.4.3. maddesinde yer alan mahfuz konular ise şu şekildedir:
- (.....).
- (9) 2006 Ortak Girişim Sözleşmesi ile bildirim konusu işlem kapsamında imzalanan 2019 Genel Sözleşmesin'de DOCO AG'nin (.....) bağlı hakları ile yeni oluşturulacak (.....) hisselerine bağlı haklarına ise karşılaştırılmalı olarak aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 2- DOCO AG'nin Sahip Olduğu Haklar

2006 Ortak Girişim Sözleşmesi	2019 Genel Sözleşme (.....) Hisse	2019 Genel Sözleşme (.....) Hisse
(.....)	(.....)	(.....)
(.....)		(.....)
(.....)		(.....)
(.....)		(.....)
(.....)		(.....)

- (10) Dosya içeriğinden DOCO AG'nin (.....) hisselerine bağlı haklar kapsamında, (i) TDC'nin Yönetim Kurulu'nda çoğunluğu elinde bulunduracağı ve bu şekilde (.....) mahfuz konular dışında, TDC'nin Yönetim Kurulu'nda alınacak kararlarda tam kontrole sahip olacağı ve (ii) Genel Müdür ve Genel Müdür Yardımcısı'nı aday göstererek TDC'nin günlük işleyişinde de tam kontrole sahip olacağı dikkate alındığında söz konusu işlem kapsamında kontrol değişikliğinin yaşanacağı anlaşılmaktadır.

- (11) Yukarıda yer verilen bilgiler çerçevesinde THY'nin A sınıfı hisseler aracılığıyla 2019 Genel Sözleşmesi'nin 2.4.3. maddesi kapsamında sahip olduğu mahfuz konulara yönelik veto haklarının ortak kontrol imkanı tanıyıp tanımadığının incelenmesi sonucunda; bildirilen işlem kapsamında TDC'nin yönetiminden CEO'nun sorumlu olduğu ve CEO'nun (.....) hissedarları tarafından atandığı anlaşılmaktadır. Genel Sözleşme'nin 2.7. maddesine göre (.....) gibi konularda yönetim kurulunun ön onayı şartıyla CEO'nun yetkili olduğu görülmektedir. Bu kapsamda TDC'nin üst yönetiminde ve dolayısıyla stratejik kararların alınmasında (.....) hissedarların (yani DOCO AG'nin) söz sahibi olduğu görülmektedir.
- (12) (.....) hisselerine ilişkin mahfuz konular arasında yer alan "(.....)" ile ilgili veto hakkının ise işletme amaçlarıyla ilgili genel beyanlar içeren bir işletme planına ilişkin veto hakkından öteye gitmediği anlaşılmaktadır. (.....) hisselerine ilişkin mahfuz konular arasında değerlendirilmesi gereken bir diğer hüküm ise "(.....)"na yönelik veto hakkıdır. Bu kapsamda yatırım bütçesinin %(.....)'ini aşan yatırımlara yönelik veto hakkının çok yüksek miktarda yatırımlar arasında kabul edilip edilemeyeceğinin incelenmesi sonucunda, son üç yıl içerisinde yatırım bütçesinin %(.....)'ini aşan herhangi bir yatırımın söz konusu olmadığı, aksine gerçekleşen yatırımların, yatırım bütçesi tutarlarının çok altında kaldığı dosya içeriğinden anlaşılmıştır.
- (13) Yukarıda yer verilen açıklamalar çerçevesinde; 2019 Genel Sözleşmesi'nin ilgili hükümlerinde THY'ye tanınan veto haklarının ortak kontrol imkânı tanımadığı ve azınlık hissedarlarının mali çıkarlarının korunmasına yönelik olduğu kanaatine ulaşılmıştır. Bu çerçevede, bildirim konu işlem neticesinde TDC'nin tek kontrolle yönetilecek olması, şirket yönetiminde kontrol değişikliği olacağını göstermektedir. Dolayısıyla, söz konusu işlem 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesi çerçevesinde bir devralmadır. Dosya içeriğinden işlem taraflarının cirolarının anılan Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen ciro eşiklerini aştığı anlaşıldığından, bildirim konu işlem izne tabidir.
- (14) Tarafların faaliyetleri incelendiğinde; işlem neticesinde kontrol değişikliğine tabi olacak TDC'nin faaliyetlerinin uçak içi ikram hizmetleri ve özel yolcu salonları işletmeciliği pazarında Türkiye ile sınırlı olduğu, DOCO IST aracılığıyla TDC üzerindeki tek kontrolü devralacak olan DOCO AG'nin ise restoran, otel işletmeciliği, uluslararası organizasyon ikram hizmetleri ile özel yolcu salonları işletmeciliği ve uçak içi ikram hizmetleri alanında faaliyet gösterdiği görülmektedir. Bununla birlikte, DOCO AG'nin, yalnızca TDC aracılığıyla uçak içi ikram hizmetleri ve özel yolcu salonları işletmeciliği alanında faaliyet gösterdiği ve bunun dışında söz konusu alanlarda faaliyetinin bulunmadığı dikkat çekmektedir. Dolayısıyla, tarafların faaliyetleri arasında herhangi bir örtüşme olmadığı kanaatine varılmıştır.
- (15) Yukarıda yer verilen açıklamalar çerçevesinde, devralan DOCO AG'nin Türkiye coğrafi pazarında devre konu ortak girişim dışında doğrudan ya da dolaylı herhangi bir faaliyetinin söz konusu olmaması ve söz konusu işlemin ortak kontrolden tek kontrole geçiş sağlayacak bir işlem den ibaret olması nedeniyle, bildirim konu işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında herhangi bir hakim durum yaratılmasının ya da mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı sonucuna ulaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (16) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında izne tabi olduğuna; işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde yasaklanan nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine, gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.