

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-3-130 (Devralma)
Karar Sayısı : 10-49/899-313
Karar Tarihi : 8.7.2010

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER: Dr. Aydın ÇELEN, Hüseyin COŞGUN

C. BİLDİRİMDE

20 **BULUNAN** : Coca-Cola İçecek A.Ş
Temsilcisi: Dr. Metin KANMAZ
Barbaros Mah. Derebeyoı Cad. Fesleğen Sok. Uphill Court
Sitesi A1-B Blok K.:6 D:36 Ataşehir / İstanbul

D. TARAFLAR

: Coca-Cola İçecek A.Ş
Esenşehir Mah. Erzincan Cad. No:36 Ümraniye/ İstanbul

The Coca-Cola Company
Coca Cola Plaza P.O 1734 Atlanta, Georgia 30301 ABD

30 **E. DOSYA KONUSU:** The Coca Cola Company adına tescilli "Damla Minera" ticari markasının tüm hakları ile Coca Cola İçecek A.Ş. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 9.6.2010 tarih ve 4576 sayı ile giren ve en son 24.6.2010 tarih ve 4942 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 2.7.2010 tarih ve 2010-3-130/Öİ-10-135.AÇ sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu, 2.7.2010 tarih ve REK.0.07.00.00-120/285 sayılı Başkanlık Önergesi ile 10-49 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da; The Coca Cola Company adına tescilli bulunan "Damla Minera" ticari markasının tüm hakları ile Coca Cola İçecek A.Ş tarafından devralınması işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ hükümleri çerçevesinde izne tabi bir işlem olduğu, anılan işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde bir hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun kuvvetlendirilmesinin söz konusu olmadığı, bu nedenle inceleme konusu işleme izin verilmesi gerektiği sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1.Taraflar

H.1.1. Devralan : Coca Cola İçecek A.Ş (CCI)

Bildirim Formu'nda yer verilen bilgilere göre, CCI, her türlü gazlı ve gazsız içecekler, meyve ve sebze suları, maden ve içme suları, doğal mineralli sular, her türlü çay, bitki çayları, her türlü kahve, kakao veya çikolata bazlı içecekler ile ayran, yoğurtlu içecekler, süt ve süt bazlı her türlü içecek dahil olmak üzere her türlü alkolsüz içeceğin üretimi, paketlenmesi ve doldurulması ile ilgili tesislerin kurulması, işletilmesi ve bunların depolama, satış ve dağıtım alanlarında faaliyet göstermek amacıyla kurulmuş bir teşebbüstür. Ortaklık yapısına aşağıdaki tabloda yer verilen teşebbüsün yönetim kurulu üyeleri; Tuncay Özilhan, Mehmet Cem Kozlu, Michael A. O'Neill, Mehmet Hurşit Zorlu, Ahmet Boyacıoğlu, Recep Yılmaz Argüden, John Mitchell Guarino, Gerard Anthony Reidy, Armağan Özgörkey, John P. Sechi'den oluşmaktadır.

Tablo 1: CCI Ortaklık Yapısı

Hissedar	Hisse Sayısı	Hisse Oranı (%)	Pay Grubu
Anadolu Efes Biracılık ve Malt Sanayi A.Ş			
The Coca Cola Export Corporation			
Efes Pazarlama ve Dağıtım Ticaret A.ş			
Cemal Ahmet Bozer			
Diğer			
Halka Açık Diğer			
Diğer			
TOPLAM			

Kaynak: Bildirim Formu

Şirket ana sözleşmesine (Sözleşme) göre C grubu hamiline yazılı hisselerin bir imtiyazı bulunmazken nama yazılı A ve B grubu hisseler bir takım imtiyazlara sahiptir. Sözleşme Madde 8.1'de şirketin 10 kişilik yönetim kurulunun 6 üyesinin A grubu payların çoğunluğu tarafından gösterilen adayların arasından, 3 üyesinin B grubu payların çoğunluğu tarafından gösterilen adaylar arasından, 1 üyesinin ise herhangi bir pay sahibi tarafından gösterilen adaylar arasından seçileceği kurala bağlanmıştır. Yönetim kurulu başkanı A grubu payların çoğunluğu tarafından aday gösterilen yönetim kurulu üyeleri arasından, başkan vekili ise B grubu hisselerin çoğunluğu tarafından aday gösterilen yönetim kurulu üyeleri arasından seçilecektir.

“Nisaplar ve Önemli Kararlar” başlığını taşıyan Madde 8.3'de ise toplantı nisabının 6 olduğu, toplantıda 10 veya 9 üye hazır bulunursa kararların 6 olumlu oyla alınabileceği, toplantıda 8 veya 7 veya 6 üye hazır bulunursa kararların 5 üyenin olumlu oyuyla alınacağı, Madde 8.3.5'de “Önemli Kararlar” olarak yer verilen kararların alınabilmesi için ise B grubu payların çoğunluğu tarafından aday gösterilen adaylar arasından seçilmiş en az 2 yönetim kurulu üyesinin olumlu oyunun gerekli olduğu kurala bağlanmıştır.

Madde 8.3.3'de ise B grubu payların sermayedeki payının %15'in altına inmesi halinde anılan “Önemli İşler” in Sözleşme'de tek tek sayılan bentlerinin hükümsüz

hale geleceği kararlaştırılmıştır.

Bu hükümler birlikte ele alındığında, mevcut durumda, TCCC'nin %100 iştiraki olan The Coca Cola Export Corporation'ın (TCCEC) Sözleşme'de yer verilen "Önemli Kararlar"a ilişkin konularda veto yetkisine sahip olduğu, dolayısıyla teşebbüsün rekabet hukuku bağlamında kontrolünün Anadolu Efes Biracılık ve Malt Sanayi A.Ş. ve TCCC tarafından ortaklaşa sağlandığı ifade olunabilir.

100 CCI tarafından kontrol edilen ve CCI'nin ürünlerinin satış ve dağıtımını gerçekleştiren Coca Cola Satış Dağıtım A.Ş. (CCSD) ile yine CCI tarafından kontrol edilen ve paketlenmiş su pazarında faaliyet gösteren Mahmudiye Kaynak Suyu Ltd. 'nin (Mahmudiye) ortaklık yapılarına ise aşağıdaki tablolarda yer verilmektedir.

Tablo 2: CCSD Ortaklık Yapısı

Hissedar	Hisse Sayısı	Hisse Oranı (%)
CCI		
TCCEC		
Anadolu Efes Biracılık ve Malt Sanayi A.Ş.		
Özgörkey Holding A.Ş.		
PE-RE-JA İleri Kimya Sanayi A.Ş.		
Asma Ambalaj Sanayi A.Ş.		
TOPLAM		

Kaynak: Bildirim Formu

Tablo 3: Mahmudiye Ortaklık Yapısı

Hissedar	Hisse Sayısı	Hisse Oranı (%)
CCI		
H. Murat Akın		
TOPLAM	100	

Kaynak: Bildirim Formu

110 H.1.2. Devreden: The Coca Cola Company (TCCC)

Alkolsüz içecekler ve bunların şişelenip/paketlenip satılması alanında dünya çapında faaliyet yürütmekte olan teşebbüs Türkiye'de, hisselerinin tamamı bir TCCC iştiraki olan Refreshment Product Services Inc'e ait olan Coca Cola Meşrubat Pazarlama ve Danışmanlık Sanayi ve Ticaret A.Ş. (CCMP) ile hisselerinin tamamı dolaylı olarak TCCC tarafından kontrol edilen European Refreshments'a ait olan Doğadan Gıda Ürünleri Sanayi ve Pazarlama A.Ş. (Doğadan) vasıtasıyla doğrudan; CCI ve CCSD vasıtasıyla dolaylı olarak faaliyet göstermektedir.

120 Hisseleri New York Borsası'nda işlem görmekte olan TCCC'nin %5'in üzerinde hissesini elinde bulunduran iki ortağı bulunmaktadır. Bunlar, %8,68'lik paya sahip olan sigorta işinde uzmanlaşmış bir holding şirketi olan Berkshire Hathaway ve % 5,42 lik paya sahip olan Black Rock'tır.

H.1.3. Devredilen: "Damla Minera" Markası

130 "Damla Minera" markası Türk Patent Enstitüsü (TPE) nezdinde 2008/15892 tescil numarası ile TCCC adına kayıtlı bulunmaktadır. Söz konusu marka, halihazırda tescilinin yapılmış olduğu içecekler sınıfı kapsamında herhangi bir ürünün markası olarak kullanılmamakta ve pazarda yer almamaktadır. Dolayısıyla bu marka vasıtasıyla elde edilmiş bir pazar payı veya ciro söz konusu değildir.

H.2. İlgili Pazar

Bildirime konu işlem TCCC adına tescilli olan “Damla Minera” markasının kullanım hakkının en az 10 yıllık bir süre için CCI’ye devredilmesine ilişkindir. Devre konu marka halihazırda tescilli yapılmış olan içecekler sınıfında herhangi bir ürünün markası olarak kullanılmamakta ve pazarda yer almamaktadır.

140 CCI, söz konusu markayı devraldıktan sonra, sahibi olduğu doğal mineralli su kaynağını kullanarak tüketici tarafından “maden suyu” veya “soda” olarak adlandırılan “doğal zengin mineralli su” ve “doğal zengin mineralli gazlı içecek”¹ türlerini üretmek istemektedir. “Paketlenmiş su” üst pazarının altında yer alan bu içecek türleri, tüketici gözünde doğal, katkısız ve sağlıklı ürünler olarak kabul edilmekte ve ayrıca göreceli düşük fiyatlarıyla diğer içecek türlerinden ayrılmaktadırlar.

150 Paketlenmiş su pazarında %.... paya sahip olan CCI’nin, “doğal zengin mineralli su” ve “doğal zengin mineralli gazlı içecek” pazarlarında %... oranında payı bulunmaktadır. Teşebbüs, bu pazar payını “yapay soda” kategorisinde yer alan “Schweppes” markası ile elde etmektedir. Dolayısıyla, ilgili pazar ne şekilde tanımlanırsa tanımlansın, pazarda herhangi bir paya sahip olmayan devre konu markanın CCI’nin kontrolüne geçmesi, her hangi bir şekilde hakim durum yaratma veya bu durumu güçlendirme riski taşımamaktadır.

160 İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz’un 20. maddesinde “*İnceleme konusu işlem gerek ürün gerek coğrafi açıdan olası alternatif pazar tanımları çerçevesinde rekabet açısından endişeler yaratmıyorsa... pazar tanımı yapılmayabilir.*” hükmü yer almaktadır. Bu çerçevede, inceleme konusu işlem bakımından kesin bir pazar tanımı yapılmasına gerek olmadığı kanaatine varılmıştır.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

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*” durumu birleşme devralma sayılan haller arasında sayılmaktadır.

170 Bildirim konusu işlem ile birlikte CCI, Damla Minera markasının kullanım hakkını ilk aşamada 10 yıl ve daha sonra bu sürenin bitiminde otomatik olarak her seferinde 10 yıl uzayacak şekilde devralmaktadır. Dolayısıyla, markanın kullanım hakkında kalıcı bir değişiklik söz konusudur. Bu nedenle, incelemeye konu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ’in 2. maddesi kapsamındadır.

1997/1 sayılı Tebliğ’in 4. maddesinde “*Bu Tebliğ’in 2 nci maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25’ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş milyon Türk Lirası’nı aşması halinde Rekabet Kurulu’ndan*

¹ Doğal zengin mineralli gazlı içecekler, doğal zengin mineralli sulara aroma, şeker vs. ilave edilerek üretilmektedir.

180 *izin almaları zorunludur.*” ifadesine yer verilmektedir.

Devralan konumundaki CCI'nin kontrolünde olan ve paketlenmiş su pazarında faaliyet gösteren Mahmudiye'nin paketlenmiş su pazarındaki 2009 yılı cirosu yaklaşık ... milyon Türki Lirası'dır. Dolayısıyla, inceleme konusu işlem Kurul'un iznine tabidir.

190 Devralan konumundaki CCI paketlenmiş su pazarında %... “doğal zengin mineralli su” ve “doğal zengin mineralli gazlı içecek” pazarlarında ise %... oranında paya sahiptir. Teşebbüsün devralmak istediği Damla Minera markasının ise halihazırda herhangi bir içecek pazarında kullanımı söz konusu değildir. Dolayısıyla, bir hakim durum yaratılması veya mevcut hakim durumun kuvvetlendirilmesi söz konusu değildir.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

200 Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye 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 rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.