

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-2-010 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 21-18/215-88
Karar Tarihi : 01.04.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,
Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN

B. RAPORTÖRLER: Dilan TOPRAK ERDAĞI, Mehmet Mustafa ŞEREF,
Harun ÇALI

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: - Ak Portföy Yönetimi A.Ş.
Temsilcileri: Av. Begüm Yörükoğlu, Av. Onur Görkem Köksal
Esentepe Mh. Yıldız Posta Cd.
Cerrahoğulları İş Merkezi No:17 K:3 34394 Şişli, İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Diffusion Capital Fund Cooperatief UA'nın tek kontrolünde bulunan SBS Bilimsel Bio Çözümler Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin bir kısım hissesinin Ak Portföy Yönetimi A.Ş. tarafından temsil edilen Ak Portföy Yönetimi A.Ş. Birinci Girişim Sermayesi Yatırım Fonu ile Ak Portföy Yönetimi A.Ş. İkinci Girişim Sermayesi Yatırım Fonu tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 01.03.2021 tarih, 15558 sayı ile giren ve 26.03.2021 tarih, 16432 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 29.03.2021 tarih ve 2021-2-010/Öİ sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Başvuruda; hâlihazırda Diffusion Capital Fund Cooperatief UA'nın (DIFFUSION) tek kontrolünde bulunan SBS Bilimsel Bio Çözümler Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin (SBS) % (.....) oranında hissesinin Ak Portföy Yönetimi A.Ş. (AK PORTFÖY) tarafından temsil edilen Ak Portföy Yönetimi AŞ Birinci Girişim Sermayesi Yatırım Fonu ile Ak Portföy Yönetimi A.Ş. İkinci Girişim Sermayesi Yatırım Fonu tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) Bildirilen işlem öncesinde SBS'nin stratejik kararlarına yönelik yönetim kurulu kararları alınabilmesi için (.....)¹. İşlemin gerçekleşmesi halinde ise SBS; DIFFUSION, Aslı Elif TANUĞUR SAMANCI, Taylan SAMANCI² ve Devralan Fonlar aracılığıyla AK PORTFÖY'ün ortak kontrolüne geçecektir³. 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca ortak girişimin söz konusu Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi olabilmesi için hedef şirket üzerinde ortak kontrolün sağlanması ve ortak

¹ (.....)

² Aslı Elif TANUĞUR SAMANCI ve Taylan SAMANCI'nın aile ilişkisinden (eş olma durumu) dolayı ortak çıkarları dikkate alındığında tek bir ekonomik bütünlük olarak değerlendirilebileceği düşünülmektedir.

³ İşlemin gerçekleşmesi halinde Dilek BOYACIOĞLU, Aynur ÇOLPAN, EKA ve TİKAD ortak girişimin yönetiminde söz hakkına sahip olmayacaklardır.

girişimin ekonomik açıdan bağımsız olması (tam işlevsel) unsurlarının birlikte sağlanması gerekmektedir.

- (6) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz (Kılavuz)'da belirtildiği üzere, iki veya daha çok sayıda teşebbüs ya da gerçek kişi, başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama olanağına sahipse ortak kontrolden söz etmek mümkündür. Belirleyici etki, bir teşebbüsün stratejik ticari eylemlerine yön veren kararları engelleyebilme yetkisi anlamına gelmektedir. Kılavuz'da ortak kontrolün ortaya çıktığı başlıca durumlar tarafların eşit oy hakkına sahip olması, stratejik kararların alınmasında veto haklarının bulunması ya da oy haklarının ortaklaşa kullanılması olarak düzenlenmektedir. Bu anlamda, ana şirketlerin kontrol edilen teşebbüsle ilgili önemli kararlarda (üst yönetimin atanması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur. Pay Sahipleri Sözleşmesi'nin 4.2.1. maddesi uyarınca SBS'nin yönetim kurulu, 1 tanesi A grubu pay sahibi olan DİFFUSİON, 2 tanesi Yönetici Pay Sahiplerinin de içinde bulunduğu B grubu pay sahipleri (Aslı Elif TANUĞUR SAMANCI, Taylan SAMANCI, Dilek BOYACIOĞLU ve Aynur ÇOLPAN)⁴, 1 tanesi C grubu pay sahipleri olan Eka Proje Danışmanlığı ve Gayrimenkul Geliştirme Turizm ve Dış Tic.A.Ş. (EKA) ve Tikad Tarım Bilişim İnşaat Turizm Enerji San.ve Tic.A.Ş. (TİKAD) ile 1 tanesi D grubu pay sahipleri olan Devralan Fonlar tarafından aday gösterilecek kişiler arasından seçilen toplam 5 üyeden oluşacaktır. Pay Sahipleri Sözleşmesi'nin 4.2.6. maddesi uyarınca aşağıda sayılan hususlarda (sayılanlarla sınırlı olmamakla birlikte) yönetim kurulunca karar alınabilmesi için, en az bir A grubu, iki B grubu ve bir D grubu üyenin katılımı ve olumlu oyu aranacaktır:

(.....TİCARİ SIR.....)

- (7) Pay Sahipleri Sözleşmesi'nde D grubu pay sahibi Devralan Fonlar, B grubu pay sahiplerinin çoğunluğunu oluşturan Yönetici Pay Sahipleri Aslı Elif TANUĞUR SAMANCI ve Taylan SAMANCI ve A grubu pay sahibi olan DİFFUSİON'a verilen yukarıda anılan yetkiler de göz önünde bulundurulduğunda, bildirim konusu işlem sonrasında SBS üzerinde Devralan Fonlar, Yönetici Pay Sahipleri ve DİFFUSİON 'un ortak kontrole sahip olacağı değerlendirilmektedir.
- (8) Bir ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkabilmesi için gereken ikinci unsur, operasyonel bakımdan bağımsız olmasıdır. Bu bağlamda ortak girişimin operasyonel bağımsızlığı, faaliyetlerini gerçekleştirmek için yeterli kaynaklara sahip olma, ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet gösterme, satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmama ve kalıcı olarak faaliyet gösterme gibi nitelikleri ifade etmektedir. Bildirim formundan edinilen bilgilere göre; işlem sonrasında SBS'nin kalıcı bir yönetim kuruluna sahip olacağı ve hâlihazırda yürütmekte olduğu işlemlerine devam edeceği ifade edilmiştir. Ayrıca teşebbüsün mevcut sermayesi (.....) TL olup, kendi adına birçok marka tescilli bulunmakta, SBS bankalar ile kredi sözleşmelerine taraf olmakta ve bankalardan teminat mektubu temin edebilmekte ve 180'i aşkın personel istihdam edebilmektedir. Bu bakımdan mali ve personel anlamında yeterli kaynağa ve varlıklara erişim sağlayabilmektedir.

⁴ B Grubu paylarının çoğunluğuna sahip olan Aslı Elif TANUĞUR SAMANCI ve Taylan SAMANCI yönetici pay sahipleridir.

Bu çerçevede SBS'nin, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini yerine getirdiği değerlendirilmiştir. Son olarak bildirim konusu işleme kurulacak ortak girişimin kalıcı olarak faaliyet göstereceği bildirim formunda ifade edilmektedir.

- (9) Yukarıda yer verilen açıklamalar çerçevesinde, hedef şirketin işlem sonrasında tam işlevsel bir ortak girişim niteliğini haiz olacağı ve bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi anlamında bir devralma işlemi olduğu anlaşılmıştır. Öte yandan ilgili tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinde öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlemin izne tabi olduğu görülmektedir.
- (10) Ortak girişim tarafı DİFFUSİON, erken aşama çekirdek ve Seri A girişimlerine yatırım yapan bir derin teknoloji yatırım fonudur. Temel faaliyet alanlarını bilişim ve iletişim teknolojileri, biyoteknoloji, sağlık teknolojileri/ürünleri, yaşam bilimleri ve fonksiyonel gıda ve malzeme teknolojileri oluşturmaktadır.
- (11) Ortak girişimin diğer tarafı olan Devralan Fonların esas faaliyeti halka açık olmayan, büyüme potansiyeli yüksek ve mali yapısını kuvvetlendirmesi gereken anonim ve limited şirketlere sermaye aktarımı veya pay devri yoluyla ortak olmak ve/veya girişim şirketlerinin kurucusu olmaktır. Fonların yatırım yapmayı hedeflediği ana sektörler gıda, sağlık, bilişim, teknoloji, ulaştırma, imalat ve perakende sektörleri olmakla birlikte diğer sektörlerle de yatırım yapmaktadır.
- (12) Ortak girişimin konusu olan SBS, katma değerli arıcılık ürünlerinin üretimi ve satışı alanında faaliyet göstermektedir. Şirket üretimde kullandığı hammaddeleri geliştirmiş olduğu "anlaşmalı arıcılık modeli" ile temin etmektedir. Bu çerçevede Şirket, üretici arıcılardan propolis, arı sütü, arı ekmeği, ham bal gibi ürünleri temin ederek bu ürünleri İstanbul Ümraniye'de bulunan üretim tesisinde insan tarafından tüketilebilir forma ulaştırmakta ve müşterilerine sunmaktadır. Şirket, ürünlerini, ürün gamlarında herhangi bir farklılık olmaksızın Avrupa, Amerika, Asya ve Ortadoğu'da bulunan ülkelere ihraç etmekte ve bu ülkelerde uluslararası geçerliliği olan kalite belgelerini temin ederek pozisyon almaktadır. SBS aynı zamanda Amerika Birleşik Devletleri (ABD)'nde kurulu SBS Americas inc. (SBS Americas) üzerinde tek kontrole sahiptir. SBS Americas'ın Türkiye'de herhangi bir faaliyeti ve dolayısıyla Türkiye cirosu bulunmamakla birlikte, şirket SBS'nin üretmiş olduğu ürünlerin ABD'de çevrimiçi, perakende ve eczane kanallarında satış, pazarlama ve dağıtımını üstlenmektedir.⁵
- (13) Başvuru kapsamında edinilen bilgiler doğrultusunda gerek DİFFUSİON'un gerekse Devralan Fonlar'ın etkilenen pazar olan gıda takviyeleri ve katma değerli arı ürünleri pazarında, herhangi bir faaliyetlerinin bulunmadığı⁶, dolayısıyla bildirim konusu işlemin taraflarının faaliyetlerinin yatay olarak herhangi bir pazarda örtüşmediği anlaşılmaktadır.
- (14) SBS'nin Sabancı Grubu altında bulunan perakende satış kanalı Carrefoursa Carrefour Sabancı Ticaret Merkezi A.Ş.'ye (CARREFOUR) yapılan satışları⁷ dikkate

⁵ "Bee and You" markalı SBS ürünlerinin ABD pazarının tamamında satış, pazarlama ve dağıtımını SBS Americas tarafından gerçekleştirilmektedir.

⁶ Şirkette hissesi bulunan ancak ortak girişim tarafı olmayan Aynur ÇOLPAN ve Dilek BOYACIOĞLU'nun SBS'deki pay sahiplikleri dışında başka bir şirket aracılığıyla herhangi bir faaliyetleri bulunmamaktadır. EKA'nın ana faaliyet alanları gayrimenkullerin kiraya verilmesi veya leasing, gayrimenkul acenteliği, gayrimenkul danışmanlık ve ekspertizliği, işletme ve diğer idari danışmanlık faaliyetleridir. TİKAD'ın faaliyet alanı ise işletme ve diğer idari danışmanlık faaliyetleridir.

⁷ SBS'nin Carrefour'a yaptığı satışların toplam satışları içindeki payının 2018,2019 ve 2020 yılları için sırasıyla %(.....), %(.....) ve %(.....)'u olduğu ifade edilmektedir. Bu kapsamda, ortak girişim kurulan teşebbüs yaptığı satış ve satın alma işlemleri açısından ana şirketlere bağlı olmadığı değerlendirilmektedir.

alındığında taraflar arasında dikey anlamda bir örtüşme bulunduğu düşünülmele birlikte, etkilenen pazar olan bal ve gıda takviyesi niteliğindeki katma değerli arı ürünleri de dahil olmak üzere tüm arı ürünleri pazarında SBS'nin payının 2018, 2019 ve 2020 yıllarında sırasıyla %(.), %(.) ve %(.) gibi düşük seviyede olduğu görülmektedir. Bunun yanında pazarda 2020 yılı dikkate alındığında Altparmak Gıda Sanayi ve A.Ş. (BALPARMAK) (%(.)), Sezen Gıda Maddeleri Tarım Hayvan Ürünleri Tic. ve San. Ltd. Şti. (ANAVARZA) (%(.)) ve Çaylı Organik Tarım Limited Şirketi (EĞRİÇAYIR) (%(.)) gibi %5 ve üzeri paya sahip rakip oyuncular bulunmaktadır. Ayrıca ilgili ürünlerin satışının perakende kanalının yanında çevrimiçi ve eczane kanalları aracılığıyla da gerçekleştirildiği bilinmektedir. Teşebbüsten gelen cevabı yazıda 2020 yılı için yurtiçi satışlarının %(.)'i eczane, %(.)'i çevrimiçi, %(.)'si ise perakende kanalından gerçekleştiği ifade edilmiştir. Söz konusu değerlendirmeler dikkate alındığında işlemin dikey anlamda da rekabeti azaltıcı etkisinin olmayacağı değerlendirilmektedir.

- (15) Yapılan inceleme ve değerlendirmeler neticesinde, planlanan işlemin gerçekleşmesi halinde etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun ortaya çıkmayacağı kanaatine varılmıştır.

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 etkin 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.