

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2002-2-39 (Birleşme)

Karar Sayısı : 02-43/503-208

Karar Tarihi : 11.7.2002

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU

Üyeler : Dr. Kemal EROL, İsmet CANTÜRK, A. Ersan GÖKMEN,
R. Müfit SONBAY, Murat GENCER, Mustafa PARLAK, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ

B- RAPORTÖRLER: Ebru ÖZTÜRK, Fatma GÖZLÜKAYA

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: - Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve Kağıt Sanayi A.Ş.
Temsilcisi: Av. İlhan İmik
Kemeraltı Cad. No:46 Tophane/İstanbul

D- TARAFLAR: - Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve Kağıt Sanayi A.Ş.
Bekleme Mevkii 35900 Tire/İzmir
- Bomsaş Mukavva Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Sarimeşe Mah. Uzuntarla Beldesi 41320 İzmit

E- DOSYA KONUSU: Bomsaş Mukavva Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve Kağıt Sanayi A.Ş. tarafından tüm aktif ve pasifleriyle birlikte devralınması suretiyle iki şirketin birleşmesi işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 17.5.2002 tarih, 2250 sayı ve 19.6.2002 ve 2708 sayı 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 yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 20.6.2002 tarih 2002-2-39/B.N.-02-EÖ sayılı Bilgi Notu 24.6.2002 tarih ve REK.0.06.00.00/56 sayılı Başkanlık önergesi ile 02-41 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek konunun incelenmesine karar verilmiştir.

Bu karar üzerine ilgili Raportörlerce 1.7.2002 tarihinde Yıldız Holding yetkilisiyle yapılan görüşme ve düzenlenen 2.7.2002 tarihli Bilgi Notu 5.7.2002 tarih ve REK.0.06.00.00/59 sayılı Başkanlık önergesi ile 02-43 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: Bildirim konusu devralma işlemi sonucunda oluşacak yeni yapılanmada ortaklığın kontrol unsurunda bir değişiklik olmayacağı, bu nedenle söz konusu işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir işlem olmadığı ifade edilmiştir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraplara İlişkin Bilgiler

H.1.1. Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve Kağıt Sanayi A.Ş.

Şirketin ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 1

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Yıldız Holding A.Ş.	16,05
Highland and Universal Securities Ltd.	13,81
Highland and Universal Investment Ltd.	11,66
Ülker Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.	4,39
Taç Yatırım Ortaklığı A.Ş.	3,42
Farmamak Ambalaj Sanayi ve Ticaret A.Ş.	1,35
İstanbul Gıda Dış Ticaret A.Ş.	0,04
Diğer	49,28
TOPLAM	100

Şirketin Yönetim Kurulu; V... B..., G... O..., Y... M. S..., A... R..., E... B..., C... B..., B... S..., W... C... ve A... H... G...'tan oluşmaktadır.

H.1.2. Bomsaş Mukavva Sanayi ve Ticaret A.Ş.

Şirketin ortaklık yapısı aşağıdaki tabloda gösterilmektedir:

Tablo 2

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Yıldız Holding A.Ş.	9,4
Doruk Gıda Kimya Sanayi A.Ş.	25
Anadolu Gıda Sanayi A.Ş.	7,5
Birlik Pazarlama Sanayi A.Ş.	7,5
Vural Bulut	31,8
O... Ö...	5
M... Ü...	5,1
M... B...	3,1
T... B...	1,6
F... B...	1,6
G... B...	1,6
S... Ü...	0,1
A... Ö...	0,1
A... Ü...	0,6
TOPLAM	100

Şirketin Yönetim Kurulu; O... Ö..., M... Ü..., V... B... ve A... R...'den oluşmaktadır.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Bildirime konu işlem, Bomsaş Mukavva Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Bomsaş)'nin tüm aktif ve pasifleriyle birlikte Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve Kağıt Sanayi A.Ş. (Tire Kutusan A.Ş.) tarafından devralınması suretiyle adı geçen iki şirketin birleşmesi işlemidir.

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (a) bendinde "*Bağımsız iki veya daha fazla teşebbüsün birleşmesi*" birleşme veya devralma sayılan haller olarak öngörülmüştür.

Teşebbüs kavramı, 4054 sayılı Kanun'un 3. maddesinde, "*piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerle bağımsız karar verebilen ve ekonomik bakımdan bir bütün teşkil eden birimler*" şeklinde tanımlanmıştır. Bir başka deyişle anılan hükümden, ekonomik faaliyetleri sırasında piyasada bağımsız karar veremeyen gerçek ve tüzel kişilerin, birbirinden ayrı hukuki kişilikleri olsa dahi, pay sahipliği ve karar alma süreçlerini etkileyebilme gücü bakımından kontrolü altında buldukları, gerçek veya tüzel kişilerle birlikte ekonomik bir bütün oluşturdukları ve tek bir teşebbüs sayılmaları gerektiği anlaşılmalıdır.

Bomsaş'ın ortaklık yapısını gösterir yukarıdaki tabloda pay sahibi olarak görülen Doruk Gıda Kimya Sanayi A.Ş., Anadolu Gıda Sanayi A.Ş. ve Birlik Pazarlama Sanayi A.Ş. Yıldız Holding A.Ş.'nin iştirakleridir. Yıldız Holding A.Ş.'nin payı ile Yıldız Holding A.Ş.'yi kontrolünde bulunduran Özokur ve Ülker Ailelerine mensup kişilerin paylarının da bu üç şirketin payına eklenmesi halinde, toplam %59,4 ortaklık payına ulaşılmaktadır. Bu durum, Bomsaş'ın Yıldız Holding A.Ş. tarafından kontrol edildiğini göstermektedir.

Tire Kutsan A.Ş.'nin ortaklık yapısını gösterir yukarıdaki tabloda, pay sahibi olarak görülen Ülker Gıda Sanayi A.Ş., Taç Yatırım Ortaklığı A.Ş., İstanbul Gıda Dış Ticaret A.Ş. ve Farmamak Ambalaj A.Ş. de Yıldız Holding A.Ş.'nin iştirakleridir. Bu şirketlerle birlikte Yıldız Holding A.Ş.'nin şirketteki payı %25,25 oranına ulaşmaktadır. Bu durum, şirketin yönetim kurulu üyelerinin tamamının Yıldız Holding A.Ş. tarafından atanmış olduğu bilgisi ile birlikte değerlendirildiğinde, halka açık bir şirket olan ve çok sayıda küçük paylı hissedarı bulunan Tire Kutsan A.Ş.'nin de Yıldız Holding A.Ş.'nin kontrolünde olduğunu göstermektedir.

Yukarıdaki bilgilerden, bildirim konu işlemin tarafları olan Bomsaş ve Tire Kutsan A.Ş.'nin, ortaklık yapısı ve karar alma süreçleri incelendiğinde, aynı şirket tarafından kontrol edildiklerinden ve işlem sonucunda kontrol unsurunda bir değişiklik olmayacağından söz konusu işlem, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında değildir.

I- SONUÇ

Yukarıda yer verilen tespitler ve değerlendirmeler doğrultusunda; Bomsaş Mukavva Sanayi ve Ticaret A.Ş. ile Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve Kağıt Sanayi A.Ş. arasında gerçekleştirilen birleşme işlemi sonucu oluşacak yeni yapılanmada ortaklığın kontrol unsurunda bir değişiklik olmayacağı ve işlem

sonrasında kontrolün yine Yıldız Holding A.Ş.'de kalacağı anlaşıldığından bildirim konusu işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi kapsamında bir birleşme olmadığına OY ÇOKLUĞU ile karar verilmiştir.

**Rekabet Kurulu'nun 11.7.2002 Gün ve 02-43/503-208 Sayılı Karar'ına
KARŞI OY GEREKÇESİ**

Dosya konusu birleşme/devralma işleminde gerek devralan taraf olan Tire Kutsan Oluklu Mukavva Kutu ve Kağıt Sanayi A.Ş. (Tire Kutsan)'ın gerekse devralınan teşebbüs olan Bomsaş Mukavva Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin (Bomsaş A.Ş.) ortaklık yapıları konusunda verilen bilgiler yeterli değildir. Özellikle Bomsaş A.Ş. ile ilgili olarak Karar'a da yansıyan değerlendirmede görüleceği üzere Özokur ve Ülker aileleri mensuplarının ortaklık payları otomatikman, yani aynı aileden olmanın ticari kararlarda da mutlaka aynı doğrultuda davranma anlamına geldiği varsayılarak, Yıldız Holding payına eklenivermiş ve Bomsaş A.Ş.'nin kontrolünün Yıldız Holding'de olduğuna hükmedilmiştir.

Bu gibi durumlarda, ilgili teşebbüslerce yapılan bildirimlerde yer verilen ifadelerin rapörtörlerce aynen kabul edilmesi, şirketin ana sözleşmesinin kontrol yetkileri açısından incelenmemesi (ya da incelendiyse bunun rapora yansıtılmasının ihmal edilmesi), hatta bazı kritik durumlarda aynı aile mensubu ortaklardan söz konusu gruplarla birlikte hareket ettikleri yolunda beyan istenmesi bile düşünülebilecekken bu gibi doğrulatma çalışmalarının fuzuli sayılarak ihmal edilmesi, inceleme ve değerlendirmeleri eksik kılmaktadır.

Bu nedenlerle, dosya konusu olayda da, her iki teşebbüsün Yıldız Holding kontrolünde olduğuna hükmetmek için yeterli bilgi olmadığı düşüncesiyle, Kurul'un başlıkta anılan ve bir kontrol değişikliğinin söz konusu olmadığı kabulüne dayanan Karar'ına katılma olanağı bulamadım.

Murat GENCER
Kurul Üyesi