

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-3-47 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 18-23/403-192
Karar Tarihi : 18.07.2018

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Adem BİRCAN, Mehmet AYAN

B. RAPORTÖRLER : Necla SÜMER ÖZDEMİR, Osman Can AYDOĞDU

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

BULUNAN :- OBA Makarnacılık San. ve Tic. A.Ş.
Temsilcileri: Av. Tolga KARATAŞ, Av. Burcu YILDIZ ACARTÜRK,
Av. Sinan Sudi BOROVALI
Teşvikiye Caddesi, 11/9 34367 Şişli/İSTANBUL

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Oba Makarnacılık San. ve Tic. A.Ş.'nin %50 payının Venture Capital Bank B.S.C. ve First Energy Bank B.S.C'nin ortak girişimi olan Pasta World Limited tarafından devralınması.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 22.06.2018 tarih; 4737 sayı ile giren ve eksiklikleri 03.07.2018 tarihinde tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 16.07.2018 tarih ve 2018-3-47/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.
- G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**
 - (4) Dosya kapsamında verilen bilgilere göre, bildirim konusu işlem; OBA Makarnacılık San. ve Tic. A.Ş.'nin (OBA A.Ş.) %50 payının, Venture Capital Bank B.S.C (VCB) ve First Energy Bank B.S.C. (FEB) tarafından ortak kontrol edilen ve işlemin gerçekleştirilmesi amacıyla kurulmuş bir şirket olan Pasta World Limited (PWL) tarafından devralınması yolu ile OBA A.Ş. üzerinde ortak kontrol kurulmasına ilişkindir. Ayrıca, halihazırda OBA A.Ş. hissedarları ile OBA A.Ş.'nin bünyesinde faaliyet gösteren ve İpek Yem ve Gıda San. ve Tic. A.Ş.'nin kontrolünde bulunan OBA Food Gıda Sanayi Ticaret A.Ş.'nin (OBA FOOD) paylarının tümü mezkûr işlemle birlikte OBA A.Ş.'ye devredilecektir. Bu bağlamda, işlem konusu devir ile OBA FOOD üzerinde de dolaylı olarak ortak kontrol kurulmuş olacaktır.
 - (5) İşlemin 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) kapsamında bir devralma sayılabilmesi için, aynı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim (OG) oluşturulmasını içerip içermediği değerlendirilmelidir. Bu kapsamda dosya konusu işlem açısından "ortak kontrol" ve "tam işlevsellik" unsurları incelenmelidir.

- (6) Planlanan işlem özelinde tarafların hak ve yükümlülüklerinin belirlenmesine yönelik akdedilen Hissedarlar Sözleşmesi'nin ilgili hükümleri ortak kontrol unsuru özelinde ele alındığında, anılan Sözleşme kapsamında, işlem sonrasında OBA A.Ş. hissedarları ile PWL'nin %50'şer hisseye sahip olacağı; OBA A.Ş.'nin yönetim kurulunun (.....) üyeden teşekkül edeceği, yönetim kurulu üyeliğine mevcut hissedarlar ile PWL tarafından (.....) aday gösterilebileceği¹; yönetim kurulunun, üye tam sayısının çoğunluğunun hazır bulunmasıyla toplanacağı ve karar alacağı²; ayrıca, taraflarca belirlenen üyelere en az birinin mevcudiyeti olmadıkça karara varılamayacağı yönünde düzenlemelere yer verildiği görülmektedir. Söz konusu hükümlerden, karar alınmasını teminen işlem taraflarının mutabakata varmak zorunda kalacağı anlaşıldığından, OBA A.Ş. üzerinde ortak kontrol tesis edileceği sonucuna ulaşılmıştır.
- (7) Bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilmesi için aranan ikinci kriter ise üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşıması, diğer bir deyişle tam işlevsel olmasıdır. Bu kriter ile ifade edilen temel amaç, kurulacak OG'nin, kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olarak tanımlanabilmesini sağlamaktır.
- (8) Bildirim Formunda belirtildiği üzere; OBA A.Ş. hâlihazırda bağımsız şekilde faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olup, işlem sonrasında da kendine ait muhasebe, personel ve idare organı bulunduracaktır. Ayrıca teşebbüsün satış ve satın alma işlemlerinde ticari anlamda ana şirketlere bağımlı olmadığı, nitekim elli yılı aşkın süredir faaliyette olduğu ifade edilmiştir. Dolayısıyla, OBA A.Ş.'nin tam işlevsellik vasfını haiz olduğu kanaatine varılmıştır.
- (9) Açıklamalar doğrultusunda mevcut işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemi niteliğindedir. Tarafların ciroları 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde yer alan ciro eşiklerini aştığından, işlem Kurul'un iznine tabidir.
- (10) 2010/4 sayılı Tebliğ uyarınca, bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve taraflardan iki veya daha fazlasının aynı ürün pazarında faaliyette bulunduğu ya da taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ürün pazarının alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları etkilenen pazarları oluşturmaktadır. Bu paralelde, etkilenen pazarı oluşturan ilgili ürün pazar(lar)ının tanımlanması bakımından, işlemle OG'ye dönüşmesi öngörülen OBA A.Ş. ile OG'nin tarafları konumundaki VCB ve FEB'in faaliyet alanları incelenmelidir.
- (11) OBA A.Ş., Türkiye'de makarna ve irmik pazarında üretim ve dağıtım faaliyetleriyle iştigal etmektedir. İştiraki OBA FOOD aracılığıyla ihracat faaliyetlerini yürütmekte olan teşebbüs; başta Türkiye, Afrika, Ortadoğu, Uzakdoğu pazarı olmak üzere İngiltere, Almanya, Çin, Güney Kore, Hindistan, Ukrayna ve Kolombiya'yı içeren 86 ülkede *Oba* markası ile faaliyet göstermektedir³.

¹ Hissedarlar Sözleşmesi, madde 4.3.

² Hissedarlar Sözleşmesi, madde 4.8.

³ Teşebbüs, *Oba Makarna* ticari markasının yanı sıra; *Oba Gold, Lucia, Obalino, Nido, Eva, Omelia, Pasta Layla* ticari markaları üzerinden de satış yapmaktadır. Ayrıca irmik pazarında da *Oba* markası altında *Oba Makarna* ürününü pazarlamaktadır.

- (12) Öte yandan, işbu dosya kapsamında OG kurucularının faaliyet alanlarına bakıldığında, OG taraflarından VCB'nin; özel sermaye, risk sermayesi ve iş geliştirme ve gayrimenkul alanlarında; Türkiye özelinde ise dondurma, sütlü tatlı, baklava, pasta, unlu mamuller ve yemekler, meyve tarımı, meyve püresi ve konsantresi üretim ve satışı alanlarında faaliyet yürüttüğü görülmektedir. Ülkemizde Turkey Café Company S.a.r.l. aracılığı ile Yaşar Dondurma ve Gıda Maddeleri A.Ş. (MADO) hisselerinin %(.)'sinde paya sahip olan teşebbüs; çeşitli türlerde dondurma, sütlü tatlı, baklava, pasta, unlu mamuller ve yemek gibi gıda ürünleri üretimi ile ve ayrıca pazarlama ayağındaki iki ana kanalı olan franchise mağaza ağı ve B2B⁴ modeli ile faaliyet göstermektedir. Diğer yandan teşebbüs, Turkey Juice Company S.a.r.l. aracılığı ile Türkiye'deki en büyük meyve suyu konsantresi ve meyve püresi üreticisi ve ihracatçısı olan GÖKNUR'un hisselerinin %(.)'inde pay sahibidir. Adı geçen şirket ile 60'ın üzerinde ülkeye ihracat yapılmakta; *Coca Cola, Pepsi Cola, Sun Top, Hero ve Smuckers* gibi uluslararası markaların da arasında yer aldığı bir müşteri tabanına sahip bulunmaktadır. Son olarak VCB, Turkey Farmland Company S.a.r.l. vasıtasıyla meyve tarımı ile işigal eden Topsu Tarım Hayvancılık Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş. hisselerinin %(.)'ünü elinde bulundurmaktadır.
- (13) Bir diğer OG tarafı olan FEB ise enerji, altyapı ve sağlık sektörleri odaklı olmak üzere; özel sermaye, yapılandırılmış İslami finansman, yatırım bankacılığı, varlık yönetimi ve hazine şeklinde beş ana faaliyet dalında aktiftir. Teşebbüsün Türkiye'de herhangi bir faaliyeti ise bulunmamaktadır.
- (14) Yukarıda yer verilen bilgi ve açıklamalar ışığında OBA A.Ş. ile VCB ve FEB'nin faaliyetleri arasında Türkiye'de yatay ve/veya dikey düzeyde herhangi bir örtüşmeden bahsedilemeyeceği, bu bağlamda işlem sonucunda herhangi bir pazarda rekabetçi endişenin gündeme gelmeyeceği kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (15) 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.

⁴ *Business to business* (nihai tüketiciye yapılmayan satışlar).