

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : D3/T.E.-99/9 (**Muafiyet/Menfi Tespit**)
Karar Sayısı : **99-47/506-322**
Karar Tarihi : 12.10.1999

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU
Üyeler :Dr. Kemal EROL, Mehmet Zeki UZUN, Sadık KUTLU,
İsmet CANTÜRK, Nejdet KARACEHENNEM, Mustafa
PARLAK, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Kubilay
ATASAYAR

B- RAPORTÖRLER: Tarkan ERDOĞAN, Pelin UYANIK

**C- BAŞVURUDA
BULUNAN**

20

: Sezginler Gıda San. ve Tic. A.Ş.vekili
Av. Erhan Baki SELEK
İnönü Cad. Işık Apt. No:69/71 Gümüşsuyu
80090 İSTANBUL

D-TARAFLAR

: - Sezginler Gıda San. ve Ticaret A.Ş.
Evren Mah. Gülbahar Cad. Yol Sok. No: 14 34540
Güneşli İSTANBUL

30

- Togo Çikolata ve Şekerleme Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Adnan Kahveci Bulvarı Ömerli Köyü
Hadımköy İSTANBUL

E- DOSYA KONUSU: Sezginler Gıda San. ve Tic. A.Ş. ile Togo Çikolata ve Şekerleme San. ve Tic. A.Ş. arasında akdedilmiş olan baş bayilik sözleşmesine menfi tesbit belgesi verilmesi veya muafiyet tanınması talebi.

40

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 5.5.1998 tarih, 1157 sayı ile giren başvuru üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 5 ve 8 inci maddeleri uyarınca düzenlenen 28.9.1999 tarih, D3/T.E.-99/9 sayılı Menfi Tespit/Muafiyet Ön İnceleme Raporu, 8.10.1999 tarih, REK.0.07.00.00/92 sayılı Başkanlık önergesi ile 99-47 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: Söz konusu şirketlerin aynı gruba dahil bağlı şirketler olması nedeniyle tek bir teşebbüs olarak kabul edilmesi ve bağlı şirketler arası anlaşmaların teşebbüsün iç işi olarak görülmesi gerektiği, dolayısı ile bildirilen anlaşmanın 4054 sayılı Kanun kapsamında olmadığı düşünülmektedir.

50

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

60 Sözleşme tarafı şirketlerin ortaklık yapıları ve yönetim kurulları incelendiğinde, her iki firmanın da Sezginler ailesinin kontrolü altında olduğu ortaya çıkmaktadır. Sezginler Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin (Sezginler Gıda) %51.96'sının Sezgin Elmas'a, %6.69'unun Saniye Elmas'a ait olduğu görülmektedir. Burak Elmas ve Burçak Elmas'ın Sezginler Gıda'da %0.67'şer payları, Yılmaz Aktuna'nın ise %0.01 payı bulunmakta ve şirketin yabancı ortağı Booker Mc Connel Overseas Inv. Ltd. ise %40 paya sahiptir. Togo Çikolata ve Şekerleme San. ve Tic. A.Ş. hisselerinin yaklaşık %85'inin Sezginler Gıda'da kontrole sahip olan Elmas ailesine ait olduğu ve Sezgin Elmas'ın %83.20, Saniye Elmas'ın %1.64, Yılmaz Aktuna'nın %0.01, Burak Elmas'ın %0.15, Ali Şinasi Gökçan'ın %7.50 ve Hüsnü Serdar Gökçan'ın %7.50 oranında paylarının bulunduğu dosya mevcudu bilgi ve belgeden anlaşılmaktadır.

70 Sözleşme taraflarının yönetim kurulları dikkate alındığında ise, her iki şirketin yönetiminde de Elmas ailesinin ağırlığı olduğu, Sezginler Gıda'da yönetim kurulu başkan vekili Sezgin Elmas iken, Yılmaz Aktuna, Burak Elmas ve Burçak Elmas'ın üye olarak görev aldığı, Togo Çikolata ve Şekerleme San. ve Tic. A.Ş.'nin Yönetim Kurulu Başkanı'nın ise Sezgin Elmas, başkan vekilinin Yılmaz Aktuna, Hüsnü Serdar Gökçan'ın da üye olduğu anlaşılmaktadır.

80 4054 sayılı Kanun'un 2. maddesinde "teşebbüslerin aralarında yaptığı rekabeti engelleyici, bozucu ve kısıtlayıcı anlaşma, uygulama ve kararlar ile piyasaya hâkim olan teşebbüslerin bu hâkimiyetlerini kötüye kullanmaları ve rekabeti önemli ölçüde azaltacak birleşme ve devralma niteliğindeki her türlü hukukî işlem ve davranışlar"ın, Kanun kapsamına girdiği belirtilmiştir.

90 Diğer taraftan 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi ile belirli bir mal veya hizmet piyasasında doğrudan veya dolaylı olarak rekabeti engelleme, bozma ya da kısıtlama amacını taşıyan veya bu etkiyi doğuran yahut doğurabilecek nitelikte olan teşebbüsler arası anlaşmalar, uyumlu eylemler ve teşebbüs birliklerinin bu tür karar ve eylemlerinin hukuka aykırı ve yasak olduğu hükme bağlanmıştır. Dolayısı ile rekabeti sınırlayıcı anlaşma, uyumlu eylem ve kararların 4. madde kapsamında incelenebilmesi için öncelikle teşebbüs kavramının açıklığa kavuşturulması gerekmektedir. Teşebbüs kavramı ise, 4054 sayılı Kanun'un 3. maddesinde ekonomik bütünlük yaklaşımı kabul edilerek "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 anlaşılmaktadır.

Bildirim konusu anlaşmaya taraf olan şirketlerin ortaklık yapıları ve karar alma mekanizmaları incelendiğinde, pay sahiplerinin ve yönetim kurulu üyelerinin hemen hemen aynı kişiler olduğu anlaşılmaktadır. Bu nedenle ilgili şirketlerin aynı gruba dahil bağlı şirketler oldukları ve tek bir teşebbüs olarak değerlendirilmeleri gerektiği kanaatine varılmıştır.

I-SONUÇ

110

Yukarıdaki açıklamalar çerçevesinde; Sezginler Gıda San. ve Tic. A.Ş. ile Togo Çikolata ve Şekerleme San. ve Tic. A.Ş.'nin aynı gruba dahil bağlı şirketler olması nedeniyle tek bir teşebbüs olarak kabul edilmesine ve adı geçen şirketler arasında akdedilen baş bayilik sözleşmesinin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun kapsamında olmadığına,

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.