

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2017-3-24 (Devralma)  
Karar Sayısı : 17-15/209-88  
Karar Tarihi : 04.05.2017

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK  
Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Fevzi ÖZKAN,  
Adem BİRCAN, Şükran KODALAK, Mehmet AYAN

**B. RAPORTÖRLER:** Evrim Özgül KAZAK, Cansu TOPAK KORKMAZ

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN** : May-Agro Tohumculuk Ticaret ve Sanayi A.Ş.  
Temsilcileri: Av. Bora İKİLER, Av. Bahadır GÜLTEKİN  
Abdi İpekçi Cad. 19-1 Nişantaşı 34367 İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** May-Agro Tohumculuk Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin paylarının %35'inin Zaad Holdings Limited tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 11.04.2017 tarih ve 2541 sayılı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 25.04.2017 tarih ve 2017-3-24/Öİ sayılı Devralma Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle, söz konusu devralma işlemine izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

**G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

- (4) İlgili başvuruda May-Agro Tohumculuk Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin (MAY-AGRO) paylarının %35'inin Zaad Holdings Limited (ZAAD) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmiştir. İşlemin tamamlanmasının ardından, MAY-AGRO paylarının toplamda %65'ine MAY AGRO'nun gerçek kişi hissedarlarının; %35'ine ise ZAAD'ın sahip olması amaçlanmaktadır.

**G.1. Başvuru Konusu İşlemin Niteliği**

- (5) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrasında "*Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması bu maddenin 1. fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemi olarak kabul edilmektedir.*" ifadesi yer almaktadır. Buna göre, bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilebilmesi için "ortak kontrol" ve "tam işlevsellik (bağımsız iktisadi varlık)" koşullarının karşılanması gerekmektedir.

- (6) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'da (KILAVUZ); *“İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişi, başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahipse ortak kontrolden söz edilecektir. Bu anlamda belirleyici etki bir teşebbüsün stratejik ticari davranışlarını belirleyen eylemleri engelleme yetkisi anlamına gelir. Belirli bir hissedara bir teşebbüste stratejik kararları belirleme yetkisi veren tek kontrolün aksine, ortak kontrolün özelliği iki ya da daha fazla ana şirketin önerilen stratejik kararları reddetme yetkisinden kaynaklanan kilitleme olasılığıdır. Ortak kontrole sahip hissedarlar ortak girişimin ticari politikasına karar verirken ortak bir anlayışa sahip olmak ve işbirliği yapmak zorundadır. Hissedarlar (ana şirketler) kontrol edilen teşebbüsle (ortak girişim) ilgili önemli kararlarda mutabakata varmak zorundaydı ortak kontrol söz konusudur.”* denilmektedir.
- (7) Başvuru konusu işlemin dayandığı sözleşmenin incelenmesinden işlem ile birlikte MAY-AGRO üzerinde ortak kontrol kurulacağı anlaşılmıştır. Şöyle ki sözleşmenin *“Yönetim Kurulunun Oluşumu”* başlıklı 3.2.1. maddesinin (a) bendine göre MAY-AGRO'nun yönetim kurulu, A grubu hissedarlar (gerçek kişi hissedarlar A grubu hisselerine sahip olacaktır) ve B grubu hissedarların (ZAAD B grubu hisselerine sahip olacaktır) göstereceği adaylar arasından genel kurul tarafından seçilecek altı üyeden oluşacaktır. A grubu hissedarlar (.....) üyeyi B grubu hissedarlar ise (.....) üyeyi aday seçme hakkına sahip olacaktır.
- (8) Sözleşmenin *“Yönetim Kurulu Toplantıları ve Kararları”* başlıklı 3.2.4. maddesinin (d) bendine göre, *“Özel Nisap Gerektiren Yönetim Kurulu Kararları”*na ilişkin yönetim kurulu toplantısının nisabı en az biri B grubu yönetim kurulu üyesi olan (.....) yöneticiden (.....) katılımı ile sağlanır. Yönetim kurulu toplantısında kararların alınabilmesi için ise (.....) yönetim kurulu üyesinden en az (.....) karar lehine oy vermesi gerekecektir.
- (9) Sözleşmenin *“Özel Nisap Gerektiren Yönetim Kurulu Kararları”* başlıklı 3.2.5. maddesine göre aşağıdaki kararlar sadece şirketin tüm yönetim kurulu üyelerinin yönetim kurulu toplantısında mevcut olması halinde ve hepsinin bu karar lehine oy vermesi durumunda alınacaktır:
- Şirketin önemli konularındaki kişilerini ve denetçilerini görevlendirmek veya görevden almak,
  - Şirket iş planının ve bütçesinin onaylanması ve tadil edilmesi,
  - Şirketin yönetim, temsil ve bağlanmasına ilişkin kuralları kararlaştırmak veya değiştirmek,
  - Şirketin mali politikasında veya hissedarlardan birini olumsuz etkileyebilecek önemli muhasebecilik programlarında değişiklik yapmak,
  - Olağanüstü bir şekilde ve işlerin normal işleyişi dışında teminat, garanti veya tazminat tanzim etmek veya değeri bir mali yıl içinde tek başına veya kümülatif olarak (.....) Euro'yu aşan garanti vermek,
  - İşlerin normal işleyişi dışında şirketin fikri mülkiyeti, gayri menkulleri veya diğer varlıkları üzerinde herhangi bir ipotek, rehin, teminat veya diğer takyidatları koymak,
  - İş planında veya yıllık bütçede belirlenmeyen ve bir mali yıl içerisinde tek veya kümülatif tutarları (.....) Euro'yu aşan harcama onayı, sermaye yatırımı veya şirket harcaması yapmak,
  - (.....) Euro'yu aşan dava ve taleplerin uzlaşmasını gerçekleştirmek,
  - Şirketin pay ihracı ile sermaye yapısının değişmesine neden olabilecek herhangi bir sermaye işlemi yapmak.

- (10) Bu bilgiler ışığında, üst yönetimin atanması, yatırımların, işletme planının ve bütçenin tespiti gibi stratejik kararların her iki işlem tarafının da mutabakatı ile alınacağı anlaşılmış, dolayısıyla ortak kontrol koşulunun sağlandığı tespit edilmiş, işlem sonrasında MAY AGRO'nun, gerçek kişi hissedarları ile ZAAD tarafından ortaklaşa kontrol edileceği anlaşılmıştır.
- (11) Bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak kabul edilmesi için aranan kriterlerden bir diğeri de, ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşımasıdır. Bir ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için aşağıdaki nitelikleri taşıması gerekmektedir:
- Bağımsız olarak faaliyet göstermek 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.
- (12) Dosya mevcudu belge ve bilgilere göre, üzerinde ortak girişim kurulacak olan MAY-AGRO kendi yönetimine, personeline, satış ve dağıtım ağına sahip olarak 1997 yılından bu yana pazarda faaliyet göstermektedir. Dolayısıyla, işlemin tamamlanmasından sonra da, MAY-AGRO tüm işlevlerini bağımsız bir iktisadi varlık olarak yerine getirmeye devam edebilecektir. Bu anlamda tam işlevsellik şartı sağlanmaktadır.
- (13) Dolayısıyla bildirim konu işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemidir. Tarafların ciroları incelendiğinde, aynı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde öngörülmüş olan eşiklerin aşıldığı ve bu nedenle işlemin izne tabi olduğu anlaşılmıştır.

## **G.2. İşlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. Maddesi Kapsamında Değerlendirilmesi**

- (14) MAY-AGRO Türkiye'de ayçiçeği, soya fasulyesi, bezelye, yonca, pamuk, fasulye, tatlı mısır, domates, ıspanak, mısır sebze ve meyve tohumu üretim ve satışı ile tohum ıslahı, yetiştirilmesi ve pazarlanması alanlarında faaliyet göstermektedir.
- (15) Dosya mevcudu bilgilere göre ZAAD, PSG Group Limited'in (PSG) "Zeder iş kolu" altında yer almaktadır. PSG, Türkiye'deki faaliyetlerini yalnızca "Zeder iş kolu" altında bulunan şirketler aracılığıyla gerçekleştirmektedir. Bildirim formunda yer verilen bilgilere göre ZAAD'ın, Türkiye'de ayçiçeği yetiştiriciliği alanında henüz herhangi bir ciro elde etmediği girişimleri bulunmaktadır. ZAAD'ın, Türkiye'de ciro elde ettiği tek faaliyeti, hisselerinin tamamına sahip olduğu Bakker Brothers aracılığıyla Türkiye'ye yaptığı fasulye tohumu satışlarıdır. Ancak bu faaliyet 2016 yılında ve son derece sınırlı düzeyde gerçekleşmiştir.
- (16) Yukarıdaki açıklamalar ışığında MAY AGRO ve ZAAD'ın Türkiye'deki faaliyetlerinin fasulye tohumu pazarında örtüştüğü anlaşılmaktadır. Dosya mevcudu bilgilere göre 2016 yılı itibarıyla ve satış değeri bazında MAY AGRO'nun Türkiye fasulye tohumu pazarındaki payı %(. ....) iken; ZAAD'ın pazar payı %(. ....)'dir. Bu bilgiler çerçevesinde işlem sonrasında ortaya çıkacak pazar payı artışının oldukça düşük olduğu (%(. ....)), dolayısıyla işlem neticesinde herhangi bir hâkim durum yaratılamayacağı ya da mevcut bir hâkim durumun güçlendirilemeyeceği kanaatine varılmıştır.

## H. SONUÇ

- (17) 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.