

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2015-3-59
Karar Sayısı : 15-37/576-196
Karar Tarihi : 06.10.2015

(Ortak Girişim)

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Dr. Metin ARSLAN
Doç. Dr. Tahir SARAÇ, Kenan TÜRK

B. RAPORTÖRLER: Emin Cenk GÜLERGÜN, Name AKÇA

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: Global Restaurant Investments S.a.r.l.

Temsilcileri: Av. Umut KOLCUOĞLU, Av. Zeynep BUHARALI

Sağlam Fikir Sok. Kelebek Çıkmazı No:5 34394 Esentepe/İstanbul

(1) **D. DOSYA KONUSU:** Mustafa Sait KAYA, İsmail CANAN, Hakan CEYLAN, Serhan MUTLU ve Şener DİLEK'in Tavuk Dünyası Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.'de sahip olduğu ve şirketin %(.....)'ini temsil eden payların Global Restaurant Investments S.a.r.l.'a devri suretiyle ortak girişim kurulması işlemine izin verilmesi talebi.

(2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 16.09.2015 tarihinde giren bildirim üzerine düzenlenen 18.09.2015 tarih ve 2015-3-59/Öİ sayılı rapor görüşülerek karara bağlanmıştır.

(3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

(4) Bildirim konusu işlem kapsamında; Mustafa Sait KAYA, İsmail CANAN, Hakan CEYLAN, Serhan MUTLU ve Şener DİLEK (SATICILAR) tarafından, Tavuk Dünyası Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin (TAVUK DÜNYASI veya ŞİRKET) sermayesinin %(.....)'ini temsil eden payların Global Restaurant Investments S.a.r.l.'a (GLOBAL RESTAURANT) devredilmesi işlemine izin verilmesi talep edilmiştir.

(5) GLOBAL RESTAURANT ve SATICILAR arasında imzalanan "Pay Devir Sözleşmesi" kapsamında SATICILAR, TAVUK DÜNYASI'nda sahip olduğu ve ŞİRKET'in sermayesinin %(.....)'ine tekabül eden (.....) adet payı GLOBAL RESTAURANT'a devredecektir. Ayrıca SATICILAR, GLOBAL RESTAURANT ve Taylan KAYA arasında akdedilmesi planlanan "Pay Sahipleri Sözleşmesi" kapsamında ŞİRKET ortak kontrol ile yönetilecektir.

(6) Bildirim formuna ek olarak gönderilen cevabi yazıda; işlem öncesinde SATICILAR arasında akdedilmiş olan herhangi bir pay sahipleri sözleşmesi bulunmadığı, SATICILAR'ın ŞİRKET'i, Türk Ticaret Kanunu (TTK) ve şirket esas sözleşmesine uygun olarak sermayede sahip oldukları payları oranında kontrol ettikleri belirtilmiştir. Aşağıda ŞİRKET'in işlem öncesi ve işlem sonrası hissedarlık yapısını gösteren tabloya yer verilmiştir:

15-37/576-196

Tablo 1: TAVUK DÜNYASI'nın İşlem Öncesi ve İşlem Sonrası Hisse Oranları

Devralma Öncesi		Devralma Sonrası	
Hissedar / Grup	Hisse Oranı (%)	Hissedar / Grup	Hisse Oranı (%)
Hakan CEYLAN	(.....)	GLOBAL RESTAURANT	(.....)
İsmail CANAN	(.....)	Hakan CEYLAN	(.....)
Mustafa Sait KAYA	(.....)	İsmail CANAN	(.....)
Serhan MUTLU	(.....)	Taylan KAYA	(.....)
Şener DİLEK	(.....)	Mustafa Sait KAYA	(.....)
		Serhan MUTLU	(.....)
		Şener DİLEK	(.....)
TOPLAM	100		100,00

- (7) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrası, *"Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir. ..."* şeklindedir. Bu çerçevede, bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilebilmesi için "ortak kontrol" ve "tam işlevsellik (bağımsız iktisadi varlık)" koşullarının karşılanması gerekmektedir.
- (8) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (Kılavuz) 48. paragrafına göre; *"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 zorundaysa ortak kontrol söz konusudur."*
- (9) Taraflar arasında imzalanan "Pay Sahipleri Sözleşmesi"ne göre; SATICILAR ve Taylan KAYA A Grubu Pay Sahipleri, GLOBAL RESTAURANT ise B Grubu Pay Sahibi olarak anılmaktadır. Ayrıca taraflarca gönderilen cevabi yazıda; A Grubu Pay Sahiplerinin, ŞİRKET sermayesinin %(.....)'una sahip olacağı ve ŞİRKET'i işlem tarihine kadar birlikte yönetmekte olduklarından belirli bir menfaat birliği içerisinde oldukları belirtilmiştir. Yazıda ayrıca, işlem sonrasında birbirlerinden bağımsız hareket etmeyecekleri düşünüldüğünden, A Grubu Pay Sahiplerinin ekonomik bütünlük olarak sunulduğu ifade edilmiştir.
- (10) "Pay Sahipleri Sözleşmesi"nin, ortak kontrolün varlığına işaret edebilecek maddeleri aşağıda sıralanmıştır:
- Sözleşme'nin 7.1.3. maddesinde; genel kurul karar nisaplarında ilgili TTK hükümlerinin esas alındığı, TTK tarafından daha ağır bir nisap öngörülmedikçe, bu kararların toplantıda bulunanların çoğunluğunun olumlu oyu ile alındığı, fakat bazı önemli konularda karar alınabilmesi için A Grubu Payların en az %(.....)'ini ve B Grubu Payların en az %(.....)'sini elinde bulunduran pay sahiplerinin veya temsilcilerinin karar lehine oy kullanması gerektiği belirtilmiştir.
 - Sözleşme'nin 7.2.1. maddesinde; **(.....TİCARİ SIR.....)**
 - Sözleşme'nin 7.2.7. maddesinde; yönetim kurulunda karar alınabilmesi için toplam üye sayısının çoğunluğunun olumlu oyunun gerektiği, fakat 7.2.8. maddede yer alan bazı önemli konulara ilişkin ŞİRKET yönetim kurulunun karar alabilmesi için toplam üye sayısının çoğunluğu ile toplanarak A ve B Grubu Pay Sahipleri tarafından seçilen en az

15-37/576-196

birer yönetim kurulu üyesinin olumlu oyu mevcut olmak üzere toplam üye sayısının çoğunluğunun olumlu oyunun bulunması gerektiği belirtilmiştir.

- (11) Sözleşmede önemli kararlar incelendiğinde, belirtilen kararların; ŞİRKET üzerinde belirleyici etkiye işaret ettiği, dolayısıyla ortak girişimin şartlarından biri olan ortak kontrol koşulunun sağladığı görülmektedir.
- (12) Ortak girişimler bakımından aranan kriterlerden bir diğeri de, işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşımasıdır. Bu kriter ile ifade edilen temel amaç ortak girişimin, kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini kalıcı olarak sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olarak tanımlanabilmesini sağlamaktır. Kılavuz'un 80. paragrafında belirtildiği üzere; *"Bir ortak girişimin tam işlevsel bir teşebbüs olabilmesi için operasyonel bakımdan iktisadi bağımsızlığa sahip olması gerekmekte olup bu durum stratejik kararların alınmasında da ana teşebbüslerden bağımsız hareket edebileceği anlamına gelmez. Aksi bir değerlendirmede, ortak kontrol edilen bir teşebbüs hiçbir zaman tam işlevsel bir ortak girişim olarak nitelendirilemeyecek ve dolayısıyla [2010/4 sayılı] Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrasında belirtilen şart hiçbir zaman yerine getirilemeyecektir. Bu nedenle tam işlevsellik kriterinin sağlanabilmesi için ortak girişimin operasyonel bakımdan bağımsız olması yeterlidir."* Bir ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için aşağıdaki nitelikleri taşıması gerekmektedir:
- Bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olunması,
 - Ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet gösterme,
 - Satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olunmaması,
 - Kalıcı olarak faaliyet gösterme.
- (13) İşlem neticesinde TAVUK DÜNYASI'nın faaliyetlerine devam edeceği ve sadece kontrol değişikliği söz konusu olacağı bilgileri çerçevesinde, ŞİRKET'in bağımsız bir iktisadi varlık olarak faaliyet göstereceği ve Kılavuz'da belirtilen şartı sağladığı anlaşılmaktadır. Dolayısıyla başvuru konusu işlemin, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi anlamında bir devralma olduğu değerlendirilmektedir. Öte yandan, tarafların Türkiye ciroları incelendiğinde öngörülmüş olan eşiklerin aşıldığı, bu nedenle bildirim konu işlemin izne tabi olduğu görülmektedir.
- (14) 2010/4 sayılı Tebliğ ekinde yer alan bildirim formunun 5.2. maddesine göre; etkilenen pazarlar, bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve taraflardan en az ikisinin aynı ürün pazarında veya taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyette bulunduğu bir ürün pazarının alt veya üst pazarında faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları olarak tanımlanmıştır.
- (15) Mediterra Capital Partners I, LP'nin %100 pay sahibi olduğu Lüksemburg menşeli GLOBAL RESTAURANT, bu işlem için özel olarak kurulmuştur. Mediterra Capital Partners I, LP bir girişim sermayesi fonu olup; ana yatırımcıları arasında Alman Yatırım ve Kalkınma Bankası (DEG), Nederlandse Financierings-Maatschappij voor Ontwikkelingslanden N.V (FMO), Dünya Bankası Grubu kuruluşu Uluslararası Finans Kurumu (IFC) ve Avrupa Kalkınma ve İmar Bankası (EBRD) gibi yatırımcılar bulunmaktadır. Mediterra Capital Partners I, LP'nin; fast-food restoranları veya bu pazarın alt ve üst pazarlarında faaliyet gösteren herhangi bir yatırımı bulunmamaktadır.
- (16) SATICILAR'ın sahibi olduğu Gagawa Gıda Temizlik İnşaat Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.'nin (GAGAWA TR) bir iştiraki olan Gagawa Benelux BV, ŞİRKET gibi restoran işletmeciliği alanında faaliyet göstermektedir. Ancak SATICILAR'ın dolaylı yoldan kontrol hakkına sahip oldukları Hollanda menşeli iştiraki Gagawa Benelux BV'nin Türkiye'de herhangi bir ticari faaliyeti bulunmamakta olup, sadece GAGAWA TR'den bazı gıda ürünlerini temin etmektedir.

15-37/576-196

- (17) Yukarıda yer verilen bilgiler doğrultusunda, Türkiye’de tarafların faaliyet alanları arasında herhangi bir örtüşme bulunmadığı, bu çerçevede işlemin herhangi bir rekabet sorununa yol açmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (18) 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 hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.