

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-1-137 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-67/1094-426
Karar Tarihi : 27.11.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Tuncay SONGÖR, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN,
Mehmet Akif ERSİN, Dr. Mustafa ATEŞ,
İsmail Hakkı KARAKELLE

B. RAPORTÖRLER: Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Mustafa M. ÖZKARABÜBER

C. BİLDİRİMDE

20

BULUNAN : - Dr. F. Frik İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Temsilcileri Av. Enver Sezer ÇALIŞKAN, Av. Onur ERGÜN
Levent Caddesi No: 9, 34330 Levent/İstanbul

D. TARAFLAR

30

: - İş Girişim Sermayesi Yatırım Oraklığı A.Ş.
İş Kuleleri Kule 2 Kat 8 34330 Levent/ İstanbul
- Ömer Erol FRİK
Aydınevler Mahallesi Sanayi Caddesi No: 42 Küçükyalı
Maltepe/İstanbul
- Murat ÇELİKKANAT
Aydınevler Mahallesi Sanayi Caddesi No: 42 Küçükyalı
Maltepe/İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Dr. F. Frik İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin ortaklık paylarının %17'sine tekabül eden bölümünün İş Girişim Sermayesi Yatırım Ortaklığı A.Ş.'ye devredilmesi işlemine izin verilmesi talebi.

40

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 10.11.2008 tarih ve 7345 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 20.11.2008 tarih, 2008-1-137/Öİ-08-HHÜ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 20.11.2008 tarih, REK.0.05.00.00-120/206 sayılı Başkanlık önergesi ile 08-67 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; bildirim konusu işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir devralma işlemi olduğu, bununla birlikte söz konusu devralmanın, ilgili pazarda hakim durum yaratan veya güçlendiren bir nitelik arz etmediği ve işleme izin verilmesinde bir sakınca bulunmadığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

50 H.1. Taraflar

H.1.1. Devralınan: Dr. F. Frik İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Frik İlaç)

Frik İlaç 1968 tarihinde, Dr. Feridun Frik ve Mehmet Güner Frik tarafından İstanbul merkezli olarak kurulmuş olup, 2004 yılında anonim şirket statüsüne kavuşmuştur.

Şirket, Ana Sözleşmesi'nde yer alan iştigal konuları dahilinde aktif olarak ruhsatlandırma mevzuatına uygun olarak beşeri tıbbi ürünler ile gıda takviyesi niteliğindeki ürünler ithal etmekte ve yine aynı mevzuata uygun olarak fason şirketlere beşeri tıbbi ürünler üretirmekte ve tüm bu ürünlerin satışını yapmaktadır.

Frik İlaç tarafından kontrol edilen herhangi bir iştirak bulunmamaktadır. Frik İlaç'a ait ortaklık yapısını gösteren tablo aşağıda yer almaktadır:

60

Tablo-1: Frik İlaç ortaklık yapısını gösterir tablo

Ortak	Pay Adedi	Pay Oranı (%)
Hatice Fahire Frik	(.....)	(...)
Ömer Erol Frik	(.....)	(...)
Deniz Laila Frik	(.....)	(...)
Hakan Frik	(.....)	(...)
Fatma Berrin Erdiç Frik	(.....)	(...)
Murat Çelikkanat	(.....)	(...)
Ahmet Hüsnü Güreli	(.....)	(...)
Asuman Güreli	(.....)	(...)
Şakir Yaman Törüner	(.....)	(...)
Toplam	40.000.000	100,00

H.1.2. Devralan: İş Girişim Sermayesi Yatırım Ortaklığı A.Ş. (İş Girişim)

İş Girişim, Sermaye Piyasası Kanunu uyarınca "Girişim Sermayesi Yatırım Ortaklığı" olarak faaliyet göstermektedir. Bu kapsamda İş Girişim, Türkiye'de kurulmuş veya kurulacak olan, gelişme potansiyeli taşıyan ve kaynak ihtiyacı olan şirketlere yatırım yapmak; belirli bir süre sonra da bu payları satmak suretiyle gelir elde etmektedir. İş Girişim genel olarak kimyasal maddeler, dayanıklı ve dayanıklı olmayan tüketim malları, enerji, sağlık, perakende, gıda, teknoloji, telekomünikasyon, medya ve lojistik gibi sektörlerde faaliyet gösteren yeni veya büyük pazar yaratabilme potansiyeline sahip şirketlere yatırım yapmaktadır.

70

İş Girişim, sağlık sektöründe Ortopro Tıbbi Aletler Sanayi ve Ticaret A.Ş.'ye ve Türkmed Diyaliz ve Böbrek Sağlığı Kurumları A.Ş.'ye iştirak etmektedir. Türkiye İş Bankası T.A.Ş.'nin grup şirketlerinden olan İş Girişim'in sermaye yapısı aşağıdaki tabloda yer almaktadır:

Tablo-2: İş Girişim'in ortaklık yapısını gösterir tablo

Pay Sahipleri	Pay Adedi	Pay Oranı (%)
İş Yatırım Menkul Değerler A.Ş. (A Grubu)	(.....)	(...)
İş Yatırım Menkul Değerler A.Ş. (B Grubu)	(.....)	(...)
TSKB (B Grubu)	(.....)	(...)
TTGV (B Grubu)	(.....)	(...)
Anadolu Sigorta (B Grubu)	(.....)	(...)
Milli Reasürans (B Grubu)	(.....)	(...)
İş Factoring (B Grubu)	(.....)	(...)
Diğer (B Grubu)	(.....)	(...)
TOPLAM	23.400.000	100,00

H.1.3. Devreden: Ömer Erol FRİK, Murat ÇELİKKANAT

80 Ömer Erol FRİK ve Murat ÇELİKKANAT tarafından Frik İlaç'ta sahip olunan toplam %17 oranındaki hisse devredilecektir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

90 Farmasötik ihtisas ürünleri, Avrupa Farmasötik Pazarlama Araştırma Derneği (European Pharmaceutical Marketing Research Association) tarafından geliştirilen ve EphMRA ile Kıtalararası Tıbbi İstatistikler (Intercontinental Medical Statistics) tarafından farmasötik ürünler pazarı tanımında bir başlangıç noktası olarak kullanılan Anatomik Terapötik Kimyasal (Anatomical Therapeutic Chemical) sınıflandırmasına göre terapötik alt sınıflara bölünebilir. Hiyerarşik bir sınıflandırma sistemi olan ATC'nin ATC-3 olarak adlandırılan seviyesi AB Komisyonu ve ABD Federal Ticaret Komisyonu'nun kararlarında olduğu gibi Rekabet Kurulu tarafından da ilgili ürün pazarının tespitinde kullanılmaktadır.

Frik İlaç, genel olarak beşeri tıbbi ürünler ile gıda takviyesi niteliğindeki ürünlere ilişkin olarak faaliyet göstermektedir. Bildirim Formu'ndaki bilgiler çerçevesinde, Frik İlaç'ın faaliyette bulunduğu ATC-3 seviyesindeki;

- 100 - N5A Antipsikotikler
- M3B Merkezi Etkili Kas Gevşeticiler
- M2A Antiromatizmal Topikaller
- R5D Sedatif Öksürük Preparatları
- G4C BPH Ürünleri
- G4D Üriner Antispazmodikler
- A3A Antispazmodikler ve Antikolinergikler
- A9A Dijestifler (Enzimler dahil)
- A3D Analjezikler ile Kombine Antispazmotikler
- V3X Tüm Diğer Teröpatik Preparatları
- 110 - M4A Anti-Gut Ürünleri
- H3B Anti-Tiroid Ürünleri
- C5B Antivarikoz Tedavi
- R5F Diğer Öksürük ve Soğuk Algınlığı Preparatları

ürün grupları, ilgili ürün pazarları olarak tespit edilmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

120 İşlemin değerlendirilmesinde ilgili ürün pazarları bakımından bölgesel pazar tanımı yapılmasını gerektirecek koşullar var olmadığından, ilgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak belirlenmiştir.

H.3. Değerlendirme

H.3.1. Devralma İşleminin Niteliği

İş Girişim ile Ömer Erol Frik, Deniz Laila Frik, Hakan Frik, Fatma Berrin Erdinç Frik, Hatice Fahire Frik, Şakir Yaman Törüner, Murat Çelikkanat, Ahmet Hüsnü Güreli,

Asuman Güreli ve Frik İlaç arasında 7.11.2008 tarihinde Pay Alım ve Pay Sahipleri Sözleşmesi (Sözleşme) imzalanmıştır.

- 130 Sözleşme uyarınca;
- Hatice Fahire Frik, Deniz Laila Frik ve Hakan Frik haricindeki Mevcut Pay Sahipleri'nin tamamının Şirket'e karşı ifa etmekle yükümlü oldukları 21.397.365 YTL tutarında sermaye taahhüdü borcu bulunmaktadır. Taraflar, bu borcun kapatılması konusunda mutabakata varmışlardır. Buna göre İş Girişim tarafından hisse devredenlere aktarılacak hisse bedelinin öncelikle söz konusu borcun kapatılmasına tahsis edileceği kararlaştırıldığından, söz konusu yatırım miktarı Frik İlaç'a aktarılmış olacaktır. Bu kapsamda söz konusu yatırım miktarının ABD Doları karşılığı Sözleşme'de prensip olarak (.....) ABD Doları olarak kabul edilmiştir.
- 140
- İş Girişim, Sözleşmede esasları verilen yatırım neticesinde hisse devralmak suretiyle Frik İlaç'ın sermayesinin %(...)'sini temsil eden payların sahibi olacaktır.
 - Söz konusu payların, taraflar arasındaki mutabakat uyarınca Ömer Erol Frik ve Murat Çelikkanat tarafından devredilmesi planlanmaktadır. Söz konusu devir neticesinde mevcut pay sahipleri Frik İlaç'a ortak olarak kalmaya devam edecektir.

H.3.2. 1997/1 Sayılı Tebliğ'in 2. Maddesi (Kontrol Değişikliği) Bakımından Değerlendirme

- 150 Dosya konusu devralma işlemi sonucunda Frik İlaç'ın %(...) oranındaki hissesine, İş Girişim sahip olacaktır. Öncelikle %(...)lik payın devralınması ile Frik İlaç'ın kontrolünde bir değişiklik olup olmadığının değerlendirilmesi gerekmektedir.

Devralma öncesinde Frik İlaç'ın en büyük hissedarı %(...) oranındaki ortaklık payı ile Ömer Erol FRİK'tir. Bildirim konusu dosyada, devredilecek olan %(...) oranındaki ortaklık payının Ömer Erol FRİK ve Murat ÇELİKKANAT (Bu kişi Frik İlaç'ın ortaklık paylarının %(...)ine sahip bulunmaktadır.)'a ait ortaklık payları olacağı bildirilmektedir. Bu iki şahıstan devredilecek ortaklık payı miktarlarının dağılımı konusunda bir bilgi bulunmamaktadır. Ancak, hisselerin tamamının Ömer Erol FRİK tarafından devredildiği varsayılsa bile bu kişinin çoğunluk hissedarı olarak kalmaya devam edeceği görülmektedir. Sözleşme uyarınca bir ortak kontrol oluşturulması halinde, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi uyarınca bir devralma işleminden bahsedilebilecektir.

Sözleşme'ye göre İş Girişim, devralma işlemi sonrasında, Frik İlaç'ın B grubu paylarına sahip olacaktır. B grubu pay sahibinin, Sözleşme'de belirtilen birtakım önemli genel kurul kararları ile önemli yönetim kurulu kararlarının alınabilmesinde, anahtar konumunda olduğu anlaşılmaktadır. Bu önemli haklara aşağıda yer verilmiştir.

- 170
- Önemli genel kurul kararları olarak nitelendirilen; sermaye artırımları, sermaye sahiplerinin sahip olduğu pay oranlarının korunması, yönetim kurulunun yetkilerinin belirlenmesi, Frik İlaç'ın temsil ve ilzami, bilanço ve kar-zarar tablolarının onaylanması, yönetim ve denetim kurulu üyelerinin, Murahhas üyelerin seçimi, tayini, ibrası veya azli gibi konularda karar alınabilmesi için B grubu pay sahiplerinin genel kurulda hazır bulunması ve mutlak çoğunluğunun olumlu oy kullanması zorunlu tutulmuştur.

180 Yönetim kuruluna seçilecek üyelerin A ve B grubu paylar bazında dağıtılması öngörülmüştür. Önemli yönetim kurulu kararları olarak nitelendirilen; Frik İlaç'ın yurtdışında gerçekleştireceği tüm faaliyetlerin esaslarının belirlenmesi, Frik İlaç'ın herhangi bir A grubu pay sahibinden toplam 10.000 ABD Dolarını aşacak miktarda borç alması veya bu pay sahibine borç vermesi, yönetim kurulu yetki ve görevlerinin belirlenmesi ve bu yetkilerin devredilmesi, yıllık iş planına dahil edilenler dışında 25'ten fazla kişinin istihdamı, 3. kişilere vekalet verilmesi, iştiraklerde bulunulması ve birtakım mali ve stratejik konularda karar alınabilmesi için B grubu pay sahipleri tarafından seçilen üyenin toplantıda hazır bulunması ve olumlu yönde oy kullanması gerekmektedir.

190 Sözleşme'de getirilen bu gibi hükümlerden anlaşıldığı kadarıyla, İş Girişim her ne kadar %(...) oranında ortaklık payına sahip olacak ise de Frik İlaç'ın kontrolünde A grubu ortaklık paylarına sahip olan mevcut hissedarlarla birlikte söz sahibi olacağı ve Frik İlaç üzerinde bir ortak kontrol tesis edileceği kanaatine ulaşılmıştır. Bu itibarla, dosya konusu devralma, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi uyarınca bir devralma işlemidir.

H.3.3. Pazar Payları ve Cirolar Bakımından Değerlendirme

Frik İlaç'ın Türkiye'de faaliyette bulunduğu ilgili pazarlara ilişkin pazar payı ve ciro bilgilerine aşağıda yer verilmiştir:

200

Tablo-3: Frik İlaç'ın İlgili Ürün Pazarlarındaki Pay ve Ciroları

ATC-3 Sınıfı	2007 Yılı Pazar Payı (%)	2007 Yılı Cirosu (YTL)
N5A Antipsikotikler	(.....)	(.....)
M3B Merkezi Etkili Kas Gevşeticiler	(.....)	(.....)
M2A Antiromatizmal Topikaller	(.....)	(.....)
R5D Sedatif Öksürük Preparatları	(.....)	(.....)
G4C BPH (Selim Prostat Hipertrofisi) Ürünleri	(.....)	(.....)
G4D Üriner Antispazmodikler	(.....)	(.....)
A3A Antispazmodikler ve Antikolinergikler	(.....)	(.....)
A9A Dijestifler (Enzimler dahil)	(.....)	(.....)
A3D Analjezikler ile Kombine Antispazmotikler	(.....)	(.....)
V3X Tüm Diğer Teröpatik Preparatları	(.....)	(.....)
M4A Anti-Gut Ürünleri	(.....)	(.....)
H3B Anti-Tiroid Ürünleri	(.....)	(.....)
C5B Antivarikoz Tedavi	(.....)	(.....)
R5F Diğer Öksürük ve Soğuk Algınlığı Preparatları	(.....)	(.....)

Devralan teşebbüs olan İş Girişim'in ilgili pazarda faaliyeti bulunmamaktadır.

Yukarıda yer verilen tablodan, ilgili ürün pazarları itibarıyla, devralma işleminin ciro eşiğinin altında bulunduğu, ancak bazı ürünlerde (H3B Anti-Tiroid Ürünleri ve A9A Dijestifler) %25'lik pazar payı eşiğinin üstünde olduğu görülmektedir. Bu nedenle bildirim konu devralma işlemi 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir devralma işlemidir.

210 H.3.4. Hakim Durum Bakımından Değerlendirme

Yukarıda yer verilen değerlendirmeler ışığında, İş Girişim'in ilgili ürün pazarlarında herhangi bir faaliyetinin bulunmadığı da dikkate alınarak; başvuru konusu devralma

işlemi sonucunda ilgili pazarlarda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde bir hakim durumun yaratılması veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin olumsuz yönde etkilenmesinin söz konusu olamayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

H.3.5. Rekabet Etmeme Yükümlülüğüne İlişkin Değerlendirme

220 Tarafların Frik İlaç üzerinde ortak kontrole sahip olduğu süre ile sınırlı olmak kaydıyla, ilgili taraflara Frik İlaç'ın faaliyet alanları kapsamında rekabet etmeme yükümlülüğü getirilmektedir. Bu yükümlülüğün, ortaklık ilişkisi kapsamında geçerli olan ve rekabet hukuku bağlamında bir sakınca içermeyen bir yükümlülük olduğu değerlendirilmiştir.

Diğer taraftan, payların 3. kişilere satışı halinde, mevcut pay sahiplerinin yeni alıcıların rekabet hukuku uygulamalarına uygun olarak talep edebilecekleri rekabet etmeme yükümlülüklerini, Rekabet Kurulu'nun kararına tabi olmak üzere kabul edeceklerini taahhüt ettikleri ifade edilmektedir.

230 **I. SONUÇ**

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna; işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

240