

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2007-4-217 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-08/86-27
Karar Tarihi : 24.1.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Kenan Oğuz KARAKOÇ, Hale SAĞLAM

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20 : - AZ Danışmanlık ve Dış Ticaret A.Ş.
- ACT Havayolları A.Ş.
Temsilcisi: Av. Saadet Aslı KUCUROĞLU
Ahular Sk. No:15 34337 Etiler/İstanbul

D. TARAFLAR

30 : - AZ Danışmanlık ve Dış Ticaret A.Ş.
Caferağa Mh. Bahariye Cd. Alkan Apt. No:44/6
Kadıköy/İstanbul
- Manara Turkey B.V.
M&C Corporate Services Limited PO Box 309 GT,
Ugland House, South Church St., George Town,
Grand Cayman, CAYMAN ADALARI
- BMS Danışmanlık ve Dış Ticaret A.Ş.
İDTM A3 Blok, K:16, 34149 Yeşilköy/İstanbul

E. DOSYA KONUSU: AZ Danışmanlık ve Dış Ticaret A.Ş. (AZ Danışmanlık) hisselerinin Manara Turkey B.V. (Manara Turkey) ve ACT Havayolları A.Ş. (ACT) hisselerinin AZ Danışmanlık ve Manara Turkey tarafından iktisap edilmesi ile AZ Danışmanlık'ın mevcut hisselerinin %63,2073'ünün BMS Danışmanlık ve Dış Ticaret A.Ş. (BMS)'ye devredilmesi işlemlerine izin verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 3.1.2008 tarih, 28 sayılı 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 düzenlenen 18.1.2008 tarih, 2007-4-217/Öİ-08-K.O.K. sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 21.1.2008 tarih, REK.0.08.00.00-120/14 sayılı Başkanlık önergesi ile 08-08 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da,

50 - AZ Danışmanlık hisselerinin Manara Turkey tarafından iktisap edilmesi işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olmadığı;

- ACT hisselerinin AZ Danışmanlık ve Manara Turkey tarafından devralınması işleminin, 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu; devir sonucunda ilgili pazarda hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi, böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı; bu çerçevede işleme izin verilmesi gerektiği görüşleri ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

60 **H.1. AZ Danışmanlık ve Dış Ticaret A.Ş.**

Hali hazırda herhangi bir faaliyeti bulunmayan AZ Danışmanlık'ın planlanan başlıca faaliyet konusu, yurt içi ve yurt dışında her türlü kurumsal ve/veya bireysel müşterilere finansal iletişim hizmetleri sağlamak, kurumlara ve/veya bireysel müşterilere danışmanlık hizmetleri ve finansal yapı analizi hizmetleri sunmaktır.

AZ Danışmanlık'ın tasarlanan işlem öncesi hissedarlık yapısı aşağıdaki gibidir:

<i>Hissedar</i>	<i>Hissedarlık Oranı (%)</i>
Hamit Cankut BAĞANA	%(....)
Yavuz ÇİZMECİ	%(....)
Dağlar ÇİZMECİ	%(....)
Hayrettin HASANÇEBİ	%(....)
Bülent Nuri ARAL	%(....)
Semper Augustus	%(....)
Toplam	100

H.2. ACT Havayolları A.Ş.

70 Ana hissedarı olan AZ Danışmanlık tarafından kontrol edilen ACT, grubun faaliyette olan tek şirkettir. ACT, Türk Sivil Havacılık Otoritesinde kayıtlı olan kargo uçaklarını temin etmekte ve işletmektedir. Bu yolla diğer havayollarına ve entegreörlere uçak, mürettebat, bakım ve sigorta hizmetleri kapsamında taşımacılık hizmeti vermektedir.

ACT'nin mevcut hissedarlık yapısı aşağıdaki şekildedir:

<i>Hissedar</i>	<i>Hissedarlık Oranı (%)</i>
AZ Danışmanlık	%(....)
Yavuz Selim NURLU	%(....)
Semir DUMANI	%(....)
Yavuz ÇİZMECİ	%(....)
Dağlar ÇİZMECİ	%(....)
Hamit Cankut BAĞANA	%(....)
Hayrettin HASANÇEBİ	%(....)
Toplam	100

H.3. Manara Turkey B.V.

80 Manara Turkey, Hollanda'da kurulma aşamasında olan ve Manara Infrastructure Fund (Fon) veya Fon'un sponsorları adına Türkiye'de orta ve uzun vadeli sermaye yatırımları yapmayı amaçlayan bir sermaye yatırım şirkettir. Şirket faal olarak enerji, su üretimi, ulaşım ve sağlık gibi önemli altyapı ve ilgili konularda yatırım alanları aramaktadır. Fon, şirketlerin ve projelerin yönetimini ele geçirmekten ziyade sözleşmeler kurarak ve kendi kaynak ve tecrübelerini aktararak katma değer yaratmayı hedeflemektedir.

90 Taraflar arasında akdedilen "Hisse Senedi Satın Alma Sözleşmesi"nin imzalandığı 5.12.2007 tarihinde Manara Turkey henüz kurulmamış bulunduğundan, tasarlanan işlemin tarafı Manara Investments olarak görülmektedir. Öte yandan taraflar arasında imzalanan Devir Sözleşmesi ile Manara Investments'ın hak ve yükümlülükleri Manara Turkey'e devredildiğinden tasarlanan işlem neticesinde AZ Danışmanlık ve ACT'nin hissedarı Manara Turkey olacaktır.

H.4. BMS Danışmanlık ve Dış Ticaret A.Ş.

100 BMS planlanan devralma işlemi ile ilgili olarak Satıcı Hissedarlar olan Hamit Cankut BAĞANA, Yavuz ÇİZMECİ, Dağlar ÇİZMECİ, Hayrettin HASANÇEBİ ve Bülent Nuri ARAL tarafından yeniden yapılanmanın bir parçası olarak 20.11.2007 tarihinde kurulmuştur. Teşebbüs henüz faaliyetlerine başlamamakla birlikte, başlıca faaliyet konusu, yurt içi ve yurt dışında her türlü kurumsal ve/veya bireysel müşterilere finansal iletişim hizmetleri sağlamak, kurumlara ve/veya bireysel müşterilere danışmanlık hizmetleri sunmak olarak tasarlanmaktadır.

BMS'nin Danışmanlık'ın Hissedarlık yapısına aşağıda yer verilmiştir:

<i>Hissedar</i>	<i>Hissedarlık Oranı (%)</i>
Hamit Cankut BAĞANA	%(....)

Yavuz ÇİZMECİ	%(....)
Dağlar ÇİZMECİ	%(....)
Hayrettin HASANÇEBİ	%(....)
Bülent Nuri ARAL	%(....)
Toplam	100

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

110 ACT haricindeki işlemle ilgili teşebbüslerin, sırf bu işlem için yeni kurulmuş bulunmaları ve herhangi bir faaliyetlerinin bulunmaması dolayısıyla, ilgili ürün pazarı ACT'nin faaliyet alanına göre belirlenmiştir. ACT'nin mevcut faaliyeti uluslararası kargo taşımacılığı üzerinde yoğunlaştığından, ilgili ürün pazarı “hava yolu ile kargo taşımacılığı” olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

ACT'nin faaliyet konusu ulusal ve uluslararası yük taşımacılığını içerdiğinden, ilgili coğrafi pazar “Türkiye Cumhuriyeti Sınırları” olarak tespit edilmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. İşlemin Niteliği

120 Bildirim konusu işlemler, hisse devir işlemleridir. Tasarlanan işlemler ile satıcı hissedarlar, AZ Danışmanlık ve ACT'nin, AZ Danışmanlık'ın hissedarlarından Semper Augustus BV'ye olan borçlarının ödenmesi ve şirketteki hissedarlıklarının yeniden düzenlenmesi amacıyla yeniden yapılandırma yoluna gitmek istemektedirler. Buna göre, genel kurul toplantısında sermaye artışı yapılması yoluyla ihraç edilecek AZ Danışmanlık hisselerinin Manara Turkey tarafından ve aynı yolla ihraç edilecek ACT hisselerinin, AZ Danışmanlık ve Manara Turkey tarafından iktisap edilmesi işlemleri ile AZ Danışmanlık'ın mevcut hisselerinin %(....)'üne tekabül eden kısmının BMS tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir.

130 Anılan işlemler neticesinde, Manara Turkey, AZ Danışmanlık'ın doğrudan (%..... hisse), ACT'nin ise hem doğrudan (%..... hisse) hem de AZ Danışmanlık yolu ile hissedarı olacaktır.

“Hissedarlar Sözleşmesi” ve “Hisse Senedi Satın Alma Sözleşmesi”nde, (.....TİCARİİ SIR.....) belirtilmiştir. Ayrıca “Hisse Senedi Satın Alma Sözleşmesi”nin (.....TİCARİ SIR.....) olacağı ifade edilmiştir. Manara Turkey'in rızasını gerektiren hususların neler olacağı “Hissedarlar Sözleşmesi”nin 10. maddesinde tanımlanmıştır. Buna göre, (.....TİCARİ SIR.....), vb. konular tarafların ortak karar alma şartına bağlanmıştır.

H.3.2. 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 Sayılı Tebliğ Çerçevesinde Değerlendirme

140 Devralma işlemi, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinde, *"herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi"* olarak tanımlanmıştır.

Bildirim konusu, AZ Danışmanlık'ın ve ACT'nin ihraç edilen hisselerinin Manara Turkey tarafından iktisap edilmesi işlemleri neticesinde, Manara Turkey'in, AZ Danışmanlık'ın ve ACT'nin kararlarını veto etme hakkı olacak ve bu yolla yönetimde söz sahibi olabilecektir. Bu çerçevede anılan işlemler, ilgili Tebliğ'in 2. maddesi anlamında devralma niteliğindedir.

150 AZ Danışmanlık'ın hisselerinin BMS tarafından devralınması işlemi ise, AZ Danışmanlık'ın yeniden yapılandırılması çerçevesinde, bu şirket hisselerinin Manara Turkey tarafından iktisap edilmesi işleminin bir parçası olduğundan ve devre konu şirketin kontrol yapısında herhangi bir değişiklik meydana getirmeyeceğinden 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamına girmemektedir.

160 Öte yandan, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesine göre, *"Bu Tebliğ'in 2 nci maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmi beş milyon TL'yi aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin alınması zorunludur"*.

Devralınan şirketlerden ACT'nin, 2006 yılında Türkiye'de ilgili ürün pazarında elde ettiği ciro (.....) YTL olup, söz konusu rakam Tebliğ'de belirlenen eşiği aşmaktadır. Bu nedenle ACT hisselerinin AZ Danışmanlık ve Manara Turkey'e devri, izne tabi bir devralma işlemidir. AZ Danışmanlık'ın Manara Turkey'e devri ise, tarafların henüz faaliyete geçmemiş olmaları nedeniyle, mezkur eşikler aşılmadığından izne tabi değildir.

170 İzne tabi işlemin konusunu oluşturan, ACT hisselerinin devri neticesinde, tarafların ilgili pazardaki toplam pazar payının %(...) olması nedeniyle, Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesinin söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,

1. AZ Danışmanlık ve Dış Ticaret A.Ş. hisselerinin Manara Turkey B.V. tarafından iktisap edilmesi işleminin, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında olduğuna, ancak tarafların toplam pazar payları ve cirolarının aynı Tebliğ'de öngörülen eşikleri aşmaması nedeniyle izne tabi olmadığına,

08-08/86-27

- 180 **2.** ACT Havayolları A.Ş.'nin hisselerinin AZ Danışmanlık ve Manara Turkey B.V. tarafından devralınması işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı 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, bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.