

**Rekabet Kurumu Başkanlığından,**

**REKABET KURULU KARARI**

**Dosya Sayısı** : 2021-2-060

**(Devralma)**

**Karar Sayısı** : 21-58/820-402

**Karar Tarihi** : 02.12.2021

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

**Başkan** : Birol KÜLE

**Üyeler** : Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ,  
Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK

**B. RAPORTÖRLER:** Mehmet YANIK, Harun ÇALI

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN** : - Jubilant FoodWorks Limited

Temsilcisi: Av. Gönenç GÜRKAYNAK

Yıldız Mah. Çitlenbik Sok. No:12 Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** DP Eurasia N.V. üzerindeki tek kontrolün Jubilant FoodWorks Netherlands B.V. aracılığıyla Jubilant FoodWorks Limited tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 01.10.2021 tarih ve 21702 sayı ile giren ve eksiklikleri 24.11.2021 tarih ve 23159 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 25.11.2021 tarih ve 2021-2-060/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

**G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

- (4) Başvuruda; nihai olarak Jubilant FoodWorks Limited'in (JFL) kontrolünde bulunan Jubilant FoodWorks Netherlands B.V. aracılığıyla DP Eurasia N.V. (DP) üzerindeki tek kontrolün devralınması işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) çerçevesinde izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) Bildirim Formunda, JFL'nin Tersine Talep Toplama<sup>1</sup> (TTT) yoluyla DP'nin hisselerini iktisap ederek teşebbüsün tek kontrolünü devralmasının amaçlandığı ifade edilmiştir. JFL, mevcut durumda DP'nin %(.....) oranındaki hissesine sahiptir ve 30.09.2021 tarihli TTT duyurusunda DP'nin %(.....) oranındaki hissesini elde etmek için (.....) adede kadar adi hisse senedine hisse başına (.....) peni (yaklaşık (.....) ABD Doları) fiyat teklifinde bulunmuştur. JFL söz konusu hisse alımını gerçekleştirmesi halinde DP'deki hisse oranını %(.....)'den %(.....)'a çıkarabilecektir. Başvuru sahibinden talep edilen bilgi ve belgelerin akabinde gönderilen cevabi yazıda, JFL'nin TTT yoluyla DP'nin hisselerinin %(.....)'una ulaşamadığı ve TTT'nin sona erdiği 01.11.2021 tarihi itibarıyla DP'nin hisselerinin %(.....)'una ulaştığı bildirilmiştir. Diğer taraftan halka açık bir şirket

<sup>1</sup> Tersine Talep Toplama (TTT): Bir alıcı veya şirketin halka arz durumdaki bir şirketin hisselerini hissedarlardan geri satın almayı teklif ettiği bir yöntemdir.

olan DP'nin, işlem öncesinde tek bir hissedar ya da bir grup hissedar tarafından kontrol edilmediği bildirilmiştir<sup>2</sup>.

- (6) Başvuru sahibi tarafından DP'nin genel kurul toplantı yeter sayısının basit çoğunluk olduğu ve DP'nin Şirket Esas Sözleşmesi'nin 26.4. maddesi gereği genel kurulda kararların basit çoğunlukla alındığı ifade edilmiştir. Son dört yıla ilişkin DP'nin genel kuruluna katılım oranlarının %(.....) (2018), %(.....) (2019), %(.....) (2020) ve %(.....) (2021) olduğu ifade edilerek, gelecekteki genel kurula katılım oranının en iyimser tahminler doğrultusunda son dört yılın ortalaması olan %(.....) civarında veya daha az olacağı öngörüsünde bulunulmuştur<sup>3</sup>. Bu bakımından genel kurul katılım oranları dikkate alındığında JFL'nin gelecekteki DP genel kurul toplantılarında istikrarlı bir çoğunluk sağlayacağı ve dolayısıyla JFL tarafından iktisap edilen hisselerin *fiili tek kontrol* sağlamak için yeterli olacağı belirtilmiştir.
- (7) Bu noktada teşebbüsün fiili kontrolünün devredilip devredilmediğinin tespiti amacıyla, Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuzu'nun (Kontrol Kılavuzu) ilgili açıklamalarına bakmak gerekmektedir. Kontrol Kılavuzu'nun 45. paragrafında bir teşebbüsün fiili kontrolünün elde edilip edilmediğinin tespiti bakımından önem arz eden hususlara yer verilmektedir: "*Fiili tek kontrol özellikle, sahip olunan hisse oranları ve hissedarların geçmiş genel kurul toplantılarına katılım düzeylerine bakıldığında azınlık hissedarının genel kurulda çoğunluğu sağlamasının yüksek olasılık taşıdığı durumlar için geçerlidir.*"
- (8) Kontrol Kılavuzu'nun anılan maddesinin değerlendirilmesi amacıyla ilk olarak DP'nin geçmiş genel kurul katılım oranları incelenmiştir. JFL'nin %(.....) oranında hisse sahipliğinin DP'nin son dört yıldaki tüm genel kurullarındaki katılım oranları için, yukarıda da yer verildiği üzere, önemli sayılabilecek bir çoğunluğa karşılık geldiği görülmektedir. Kontrol Kılavuzu azınlık pay sahibinin fiili kontrolü sağlaması için sonraki genel kurullarda *yüksek olasılıkla* çoğunluğu sağlaması gerektiğini ifade etmektedir. Bu çerçevede mevcut hisse devrinin teşebbüsün geçmiş genel kurul katılım oranlarının özellikle son iki yıl için net çoğunluğa karşılık geldiği görülmektedir.
- (9) Bununla birlikte sonraki dönem genel kurulları için olasılığın "*yüksek*" olduğunun tespit edilmesi gerekmektedir. Kontrol Kılavuzu'nun 45. paragrafında "*...kontrolün varlığının tespiti için Kurul, şirketin geçmiş genel kurullarındaki oylama özelliklerine dayanarak ileriye dönük bir analiz yapar ve analizinde işlemten sonra hissedarların genel kurul toplantılarına katılımlarında gelecekte öngörülebilir değişiklikleri dikkate alır.*" açıklaması yer almaktadır.
- (10) Bildirim Formunda JFL'nin, hâlihazırda DP'nin herhangi bir genel kurulunda oyların %(.....)'una sahip olacağı, son dört yıla ilişkin genel kurul toplantılarına ortalama katılımın %(.....) oranında gerçekleştiği ve bundan hareketle JFL'nin, gelecekteki herhangi bir genel kurul toplantısı için beklenen oylarının yaklaşık %(.....)'sine sahip olacağı ifade edilmiş ve bu kapsamda JFL'nin, gelecekteki genel kurul toplantılarında yüksek olasılıkla istikrarlı bir çoğunluk elde edeceği değerlendirilmiştir.
- (11) Yapılan değerlendirmelere ek olarak Bildirim Formu'nda ifade edildiği üzere, DP'nin tabi olduğu yasalar gereği en az %(.....) hisseye sahip olan bir hissedar bu ortaklık hakkında DP'yi bilgilendirmek zorundadır. Bu bakımdan DP'nin işlem sonrasına ait hissedarlık yapısı dikkate alındığında DP hisselerinin büyük çoğunluğunun farklı hissedarlar

<sup>2</sup> Bildirim Formunda DP'nin hisseleri Londra Menkul Kıymetler Borsası'nda işlem gören halka açık bir şirket olduğu ifade edilmiştir.

<sup>3</sup> 2020 ve 2021 yıllarında genel kurul toplantılarının Covid-19 pandemisi sebebiyle elektronik ortamda gerçekleşmesine rağmen katılım oranının önceki yıllara nazaran daha düşük olduğu ifade edilmiştir.

arasında dağıldığı ve çok sayıda küçük hissedarın bulunduğu anlaşılmaktadır. Çok sayıda küçük hissedarın genel kurul toplantılarına katılım sağlamasının çok düşük olasılıkta olduğu düşünüldüğünde, JFL'nin elinde bulundurduğu (.....)'luk DP hisse payı ile DP'nin sonraki genel kurul toplantıları için fiili kontrol sağlamasının "yüksek olasılıkta" olduğu değerlendirilmektedir.

- (12) Teşebbüsün azınlık payına sahip olunması halinde fiili kontrolün elde edilip edilmediği noktasında geçmiş tarihli Rekabet Kurulu (Kurul) kararları incelendiğinde; Kurulun 17.04.2008 tarih ve 08-29/359-118 sayılı *Tivmaş* kararında teşebbüsün %49 hissesine sahip olunmasına karşın *fiili durumda çok küçük hissedarların genel kurula katılıma ilgi göstermeyeceğinden hareketle* kontrol değişikliğinin gerçekleşeceği sonucuna ulaşılmıştır. Ayrıca 17.12.2020 tarih ve 20-54/756-336 sayılı *EP Global/Metro AG Kararı*'nda Kurul, teşebbüsün geçmiş genel kurullarındaki oylama durumlarına dayanarak ileriye dönük bir analiz uygulamış ve işlem sonrasında hissedarların genel kurul toplantılarına katılımlarında gelecekte meydana gelebilecek öngörülebilir değişiklikleri dikkate almıştır. Nihayetinde Kurul, önceki toplantıların katılım oranları göz önüne alındığında, bir azınlık hissedarının gelecekteki genel kurul toplantılarında istikrarlı çoğunluk sağlamasının mümkün olduğu ve böylesi istikrarlı çoğunluğun alıcıya, stratejik kararları etkileme olanağı sağladığı sonucuna ulaşmıştır.
- (13) DP'nin Şirket Esas Sözleşmesi uyarınca; (.....) gibi stratejik kararların genel kurulun oy çokluğu ile alınabileceği düzenlemiştir.
- (14) Ayrıca, DP ile JFL tarafından tek kontrol edilen Fides Food Systems Coöperatif U.A. arasında imzalanan, 28.06.2017 tarihli İlişki Anlaşması (Relationship Agreement) uyarınca, JFL, DP'de %(.....) ve daha fazla hisseye sahip olduğu sürece (.....) yönetim kurulu üyesinin (.....) belirleyebilmektedir. İşlem sonrasında JFL'nin DP hisselerinin %(.....) ile genel kurulda istikrarlı bir çoğunluğa sahip olacağı düşünüldüğünde gelecekteki genel kurul toplantılarında yönetim kurulunun tüm üyelerini belirleyebilecek kabiliyete sahip olacağı düşünülmektedir. Sonuç olarak, JFL'nin %(.....) hisse oranıyla DP'nin sonraki genel kurullarında istikrarlı bir çoğunluk sağlamasının yüksek olasılık olduğu, genel kurulda çoğunluk sağlanması suretiyle DP'nin stratejik kararları üzerinde belirleyici etkinin JFL tarafından kullanılacağı bu çerçevede JFL'nin %(.....) oranında hisse ile DP'nin fiili kontrolünü sağlayacağı değerlendirilmektedir. Bu bağlamda bildirim konusu işlem, devre konu DP'nin kontrol yapısında kalıcı değişiklik meydana getirecektir. Dolayısıyla dosya konusu işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi anlamında bir devralmadır. Öte yandan ilgili tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlemin izne tabi olduğu görülmektedir.
- (15) Devre konu DP, Domino's Pizza markasının en büyük beşinci ana franchise haklarına sahiptir ve Domino's Pizza markası altında Türkiye, Rusya, Azerbaycan ve Gürcistan'da pizza teslimatı ve paket servis/yemek servisi hizmeti alanında faaliyet göstermektedir. DP, Türkiye'de bulunan Pizza Restaurantları A.Ş. aracılığıyla 568 adet sistem mağazası işletmektedir.
- (16) Devralan konumundaki JFL, dünya çapında Domino's Pizza markasıyla Hindistan, Sri Lanka, Bangladeş ve Nepal'de; Popeyes markasıyla Hindistan, Bangladeş, Nepal ve Bhutan'da; Hong's Kitchen, Dunkin' Donuts, Ekdum ve CheffBoss markalarıyla Hindistan'da fast-food restoranları ve hızlı tüketim malları pazarlarında faaliyet göstermektedir. Bildirim Formu ve cevabi yazıda JFL'nin Türkiye'de yerleşik herhangi

bir iştiraki ve/veya bağılı kuruluşunun bulunmadığı ve Türkiye pazarında faaliyet göstermediği ifade edilmiştir.

- (17) Bu kapsamda işlem taraflarının faaliyetlerinin küresel ölçekte “fast-food restoranları pazarı”nda örtüştüğü ifade edilebilecekse de, işlem taraflarının Türkiye’deki faaliyetleri incelendiğinde, tarafların aralarında herhangi bir yatay veya dikey örtüşmenin olmadığı, dolayısıyla bildirim konusu işlemin Türkiye’de yoğunlaşmaya yol açmayacağı anlaşılmaktadır. Bununla birlikte, Türkiye “fast-food restoranları pazarı”nda faaliyet gösteren DP’nin 2017, 2018 ve 2019 yıllarına ilişkin pazar paylarının sırasıyla %(. . . . .), %(. . . . .) ve %(. . . . .) düzeyinde olduğu ifade edilmiştir. 2019 verileri dikkate alındığında DP ile aynı pazarda %(. . . . .) pazar payı ile Restaurant Brands International Inc. (Burger King), %(. . . . .) pazar payı ile McDonald's Corporation gibi bilinen rakipler de faaliyet göstermektedir.
- (18) Yukarıda yer verilen inceleme ve değerlendirmeler neticesinde, bildirim konu işlemin 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi kapsamında pazardaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı ve işleme izin verilebileceği kanaatine varılmıştır.

#### **H. SONUÇ**

- (19) 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 etkin 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.