

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2011-3-11 (Devralma)

Karar Sayısı : 11-10/185-61

Karar Tarihi : 23.2.2011

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

10

**Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI

**Üyeler** : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, Mehmet Akif ERSİN, İsmail Hakkı KARAKELLE, Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

**B. RAPORTÖRLER:** Ümit GÖRGÜLÜ, İmren SEYRANTEPE

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN**

20

**BULUNAN** :- Ice Cream Investment B.V.

Temsilcileri:Av. Defne Moralı KARABÜBER

Av. Saadet Aslı ALKAN

Pekin & Bayar Ortak Avukat Bürosu Ahular Sokak No.15  
34337 Etiler / İstanbul

**D. TARAFLAR**

**D. TARAFLAR** :- Garanti Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.

Kısıklı Mah. Ferah Cad. No:1 Büyük Çamlıca  
Üsküdar / İstanbul

30

- MKS-Marmara Entegre Kimya Sanayi A.Ş.

Cihannüma Mah. Barbaros Bulvarı, Faruk Canitez Sok. No: 8  
Beşiktaş/İstanbul

- Yıldız Holding A.Ş.

Kısıklı Mahallesi, Ferah Caddesi, Kısıklı Çeşme Sokak,  
No: 2-4, Büyük Çamlıca Üsküdar/İstanbul

- Ömer Hulusi TOPBAŞ

Barbaros Bulvarı No:83 Beşiktaş/İstanbul

40

- Orhan ÖZOKUR

Bulgurlu Mah. Alemdağ Cad. Masaldan İş Merkezi A Blok  
Kat:3-4 D:9-10 Büyük Çamlıca-Üsküdar/İstanbul

- Zeki Ziya SÖZEN

Kısıklı Mah. Ferah Cad. No:1 Büyük Çamlıca  
Üsküdar/İstanbul

- Ice Cream Investment B.V.

P.O. Box 990 1000 AZ Amsterdam, HOLLAND

50 **E. DOSYA KONUSU:** Garanti Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş., Orhan Özokur, MKS-Marmara Entegre Kimya Sanayi A.Ş., Ömer Hulusi Topbaş, Yıldız Holding A.Ş. ve Zeki Ziya'nın hissedarı olduğu Natura Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin sermaye arttırımı yoluyla çıkaracağı hisselerin Ice Cream Investment B.V. tarafından iktisap edilmesi işlemine izin verilmesi talebi.

60 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 12.1.2011 tarih ve 368 sayı ile giren ve en son 2.2.2011 tarih ve 937 sayı ile eksiklikleri tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 14.2.2011 tarih ve 2011-3-11/Öİ-11-178.UG sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu, 18.2.2011 tarih ve REK.0.07.00.00-120/52 sayılı Başkanlık Önergesi ile 11-10 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

70 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da özetle; Ice Cream Investment B.V. tarafından, Natura Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş. hisselerinin ..... sermaye arttırımı yoluyla elde edilmesi işleminin, 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olmakla birlikte, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında bir hâkim durum yaratan veya mevcut bir hâkim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ülkenin bütünü yahut bir kısmında ilgili piyasadaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran nitelikte olmadığı, dolayısıyla bildirim konu işleme izin verilmesi gerektiği sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmektedir.

## **H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

### **H.1.Taraflar**

#### **H.1.1. Devralan Ice Cream Investment B.V. (Ice Cream Investment)**

80 Ice Cream Investment, incelemeye konu işlemi gerçekleştirmek amacıyla yeni kurulmuş bir şirket olup halihazırda tüm hisseleri Turkish Private Equity Fund II (TPEF II)'nin kontrolündeki Ice Cream Investment Coöperatief U.A.'ya aittir.  
.....Ticari sır.....Ticari sır.....

.....Ticari sır.....Ticari sır.....

.....Ticari sır..... iştirakleri<sup>1</sup> arasında Natura ile aynı alanda faaliyet gösteren bir şirket mevcut değildir.

#### **H.1.2. Hisseleri Devre Konu Natura Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Natura)**

90 Natura, 24.10.2001 tarihinde kurulmuş bir anonim şirket olup faaliyet alanı dondurma ve sütlü buz ve benzerlerinin üretimi, satışı ve dağıtımıdır. Mevcut hissedarlık yapısı Tablo 1'de sunulan şirket halihazırda, Ülker-Golf markalı dondurma ürünlerinin üretim, satış ve dağıtımını gerçekleştirmektedir.

---

<sup>1</sup> .....Ticari sır.....

100 Tablo 1: Natura Hissedarlık Yapısı

Hissedar Adı	Hisse Oranı (%)
Garanti Gıda San. Tic. A.Ş.	
Yıldız Holding A.Ş.	
Orhan ÖZOKUR	
Ömer Hulusi TOPBAŞ	
MKS-Marmara Entegre Kimya San. A.Ş.	
Zeki Ziya SÖZEN	
Toplam	

Kaynak:Bildirim Formu

Natura hissedarlarından MKS-Marmara Entegre Kimya San. A.Ş. (MKS), Garanti Gıda San. Tic. A.Ş. (Garanti Gıda) ve Yıldız Holding A.Ş.(Yıldız Holding)'nin hissedarlık yapıları ise aşağıdaki tablolarda yer almaktadır:

Tablo 2: MKS Hissedarlık Yapısı

Hissedar Adı	Hisse Oranı (%)
Toplam	100,00

Kaynak:Bildirim Formu

110 Tablo 3:Garanti Gıda Hissedarlık Yapısı

Hissedar Adı	Hisse Oranı (%)
Toplam	100,00

Kaynak:Bildirim Formu

Tablo 4: Yıldız Holding Hissedarlık Yapısı

Hissedar Adı	Hisse Oranı (%)
Toplam	100,00

Kaynak:Bildirim Formu

Yukarıdaki tablolardan Natura'nın Topbaş Grubu ve Yıldız Holding aracılığıyla Ülker Grubu tarafından kontrol edildiği anlaşılmaktadır. 7.2.2008 tarih ve 08-12/130-46 sayılı Kurul kararıyla Topbaş Grubu'nun Ülker Grubu ile ekonomik bütünlük içinde olduğu sonucuna ulaşılmış olması nedeniyle söz konusu iki grup tek teşebbüs sayılmaktadır.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden Natura'nın halihazırda üç adet iştirakinin bulunduğu ve taraflarca işlem neticesinde söz konusu iştiraklerin hissedarlık ve yönetim yapısında herhangi bir değişikliğin olmayacağını belirtildiği anlaşılmıştır. Söz konusu iştirakler aşağıda sıralanmaktadır:

1. Golf Gıda Pazarlama ve Dağıtım Ltd. Şti. (Golf Pazarlama): Natura tarafından üretilen Ülker-Golf markalı ürünlerin bazı bölgelerde dağıtımını ile iştirak etmektedir.
2. Gencerler Otektik Sanayi Ticaret Ltd. Şti. (Gencerler): Natura tarafından üretilen dondurma ürünleri için soğutucu kasa, kutu üretilimi ile iştirak etmektedir.
3. Golf Müller Ltd. Şti (Golf Müller): Suriye'de dondurma üretilimi ve dağıtımını faaliyetini gerçekleştirmektedir.

## H.2. İlgili Pazar

### H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

İncelemeye konu işlemde alıcı Ice Crem Investment'ın hedef şirket Natura ile yatay ya da dikey ilişki içerisinde olan pazarlarda herhangi bir faaliyetinin olmaması, işleme ilişkin etkilenen pazar bulunmaması sonucunu doğurmaktadır. Öte yandan, ilgili ürün pazarının, Natura'nın faaliyetlerinden yola çıkarak "endüstriyel dondurma pazarı" olarak tanımlanması mümkündür. Bununla birlikte İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz'un 20. paragrafında "...inceleme konusu işlem, gerek ürün gerekse de coğrafi açıdan olası alternatif pazar tanımları çerçevesinde rekabet açısından endişeler yaratmıyor ya da alternatif tüm tanımlar açısından rekabeti bozucu bir etki söz konusu oluyorsa pazar tanımı yapılmayabilir." denilerek, alternatif pazar tanımları çerçevesinde işlem rekabetçi endişe yaratmıyorsa ilgili pazar tanımlanmayabileceği ifade edilmektedir. İncelemeye konu işlemin devralan tarafı Ice Crem Investment'ın, Natura ile yatay ya da dikey olarak örtüşen herhangi bir faaliyeti bulunmamasından hareketle işlemin alternatif pazar tanımları çerçevesinde rekabetçi bir endişe yaratmayacağı değerlendirildiğinden dosya kapsamında kesin pazar tanımları yapılmasına gerek olmadığı kanaatine varılmıştır.

### H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

Hisseleri devre konu Natura'nın faaliyet gösterdiği pazar bakımından rekabet koşullarında bölgeler bazında belirgin farklılıklar bulunmamaktadır. Söz konusu pazarda bölgeler arası giriş engellerinin bulunmadığı ve arz kaynaklarına ulaşma, üretim, dağıtım, pazarlama ve satış şartlarının bölgesel farklılıklar göstermediği dikkate alınarak, ilgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak belirlenmiştir.

## H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

### H.3.1. Bildirime Konu İşlemin Niteliği

Başvuruya konu işlem Ice Cream Investment'ın Natura'ya, sermaye artırımına iştirak yoluyla ..... hissedar olmasını içermektedir. Taraflar arasında ..... imzalanan "İştirak Sözleşmesi" uyarınca, Natura'nın ..... TL nominal değerindeki sermayesinin halihazırda tamamına sahip olan mevcut hissedarlarının rüçhan haklarının kısıtlandığı bir sermaye artırımını gerçekleştirilecektir. Ice Crem Investment söz konusu

artırım sonucunda ulaşılabacak toplam ... TL'lik sermayenin ... temsil eden .... hisselerin, mevcut hissedarlar ise ... tekabül eden ..... hisselerin sahibi olacaktır.

### H.3.2. 2010/4 sayılı Tebliğ Kapsamında Değerlendirme

2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin (3) bendine göre; "Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim oluşturulması" birleşme veya devralma sayılan hallerden kabul edilmektedir. Bu tanım çerçevesinde bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında birleşme ve devralma sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması şeklinde iki unsurun birlikte gerçekleşmesi gerekmektedir.

#### H.3.2.1. Ortak Kontrol

İşlem öncesi Ülker Grubu - Topbaş Grubu ekonomik bütünlüğü tarafından kontrol edilen Natura'nın işlem sonrası hissedarlık yapısı aşağıdaki tabloda sunulmaktadır:

Tablo 5: Natura'nın İşlem Sonrası Hissedarlık Yapısı

Hissedar Adı	Hisse Grubu	Hisse Oranı (%)
Garanti Gıda San. ve Tic. A.Ş.		
Yıldız Holding A.Ş.		
Orhan ÖZOKUR		
Ömer Hulusi TOPBAŞ		
MKS-Marmara Entegre Kimya San. A.Ş.		
Zeki Ziya SÖZEN		
Ice Cream Investment B.V.		
Toplam		100,00

Kaynak: Bildirim Formu

190

Hissedarlar Sözleşmesi'nin .....Ticari sır..... Ticari sır..... Yönetim kurulunun karar alma süreci değerlendirildiğinde, taraflardan herhangi birinin Natura'nın yönetimine ve kritik kararlara ilişkin karar alma sürecine tek başına etki edemeyeceği, bu nedenle de Natura üzerinde, Ülker Grubu-Topbaş Grubu ekonomik bütünlüğü ve Ice Cream Investment'ın ortak kontrole sahip olduğu görülmektedir.

#### H.3.2.2. Bağımsız İktisadi Varlık Olma

Ortak girişimin iktisadi bağımsızlığının ölçütü, faaliyet gösterdiği pazarda bağımsız bir aktör olarak davranıp davranmadığıdır. Eğer ortak girişim ar-ge, satış, üretim gibi ana teşebbüslerinin sadece bazı fonksiyonlarını yerine getiriyorsa bağımsız bir iktisadi varlık, bir başka deyişle tam işlevsel olarak kabul edilmemektedir. Ortak girişimin anlaşmada yer alan ticari faaliyetlerini sürekli bir biçimde yürütebilmesi için, günlük faaliyetlerini sürdüren bir yönetime; mali, personel, taşınır ve taşınmaz malvarlıklarını da içeren yeterli kaynaklara sahip olması gereklidir. Bildirime konu işlemle tek kontrolden ortak kontrole geçecek olan Natura halihazırda Ülker-Golf markalı dondurma ürünlerinin üretim, satış ve dağıtımını gerçekleştirmektedir. Natura'nın anılan ticari faaliyetleri yürütebilmesini sağlayan günlük faaliyetlerini sürdüren bir yönetime; mali, personel, taşınır ve taşınmaz malvarlıkları da içeren yeterli kaynaklara sahip olduğu anlaşılmaktadır. Taraflarca işlem sonrası Natura'nın işleyişinde bu bağlamda herhangi bir değişiklik gerçekleşmeyeceği beyan edilmiştir. Dosya mevcudundan, Ülker Grubu-Topbaş Grubu ekonomik bütünlüğünde yer alan bazı şirketlerin Natura ürünlerinin bazı bölgelerde dağıtımını gerçekleştirmesinin ya da Natura'ya birtakım hammaddeler sağlamanın mümkün olduğu anlaşılmakla

210

birlikte bu durumun Natura'nın tam işlevsel ortak girişim niteliğini ortadan kaldıracak boyutta olmadığı kanaati oluşmuştur. İşlem sonrası Ülker Grubu- Topbaş Grubu ekonomik bütünlüğü ve Ice Cream Investment'ın ortak kontrolüne geçecek Natura'nın bağımsız bir iktisadi varlık olarak faaliyet göstereceği kanaatine varılmıştır.

Dolayısıyla bildirim konu işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ uyarınca bir ortak girişimdir.

220

2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. Maddesinin (1) bendine göre bir birleşme veya devralmanın Rekabet Kurulu iznine tabi olabilmesi için *"işlemin taraflarının Türkiye ciroları toplamının yüz milyon TL'yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı otuz milyon TL'yi"* veya *"işlem taraflarından birinin dünya cirosunun beş yüz milyon TL'yi ve diğer işlem taraflarından en az birinin Türkiye cirosunun beş milyon TL'yi"* aşması gerekmektedir.

230

Aynı Tebliğ'in 5. maddesinin (3) bendine göre ortak girişim işlemlerinde, işlem taraflarının her biri devralan olarak kabul edilmektedir. Dosya mecvudu bilgi ve belgelerden, halihazırda Natura'nın kontrolüne sahip olan Topbaş Grubu'nun 2009 yılı Türkiye cirosunun .... TL (..... TL), Ülker Grubu'nun holding şirketi olan Yıldız Holding'in 2009 yılı Türkiye cirosunun ... TL (.... TL) olduğu anlaşılmıştır. Devralan Ice Cream Investment'ın kontrolüne sahip TPEF II ve ..... Türkiye ciroları toplamı ise ..... TL (.....)'dir. Bu çerçevede, işlem taraflarının Türkiye ciroları toplamının yüz milyon TL'yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı otuz milyon TL'yi aşması nedeniyle işlem izne tabidir.

### H.3.3. İşlemin Rekabet Üzerine Etkilerine İlişkin Değerlendirme

240

Ortak girişimlerin, taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisinin bulunması bir başka deyişle rekabetçi davranışların koordinasyonuna yol açabilmesi ve bu nedenle 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında değerlendirilmesi mümkündür. Tarafların ortak girişimin faaliyet gösterdiği ilgili ürün pazarında aktif olmamaları, ana teşebbüslerden sadece birinin ilgili ürün pazarındaki faaliyetlerine devam etmesi ya da ana teşebbüslerin ortak girişimin faaliyet göstereceği ilgili ürün pazarındaki tüm faaliyetlerini ortak girişime devretmeleri hallerinde bağımsız teşebbüsler arasında rekabetçi davranışların koordinasyonu riski bulunmadığı kabul edilmektedir.

250

Ice Cream Investment'ın ya da Ülker Grubu -Topbaş Grubu ekonomik bütünlüğünün Natura ile aynı pazarda ya da tamamlayıcı ürün pazarlarında herhangi başka bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu bağlamda ana teşebbüsler arasında ya da ana teşebbüsler ile ortak girişim arasında koordinasyon riskinin ve 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi çerçevesinde bir rekabetçi endişenin söz konusu olmadığı kanaatine varılmıştır.

260

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde, *"hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak ülkenin bütünü ya da bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak"* birleşme ve devralmalar hukuka aykırı kabul edilerek yasaklanmıştır.

## 11-10/185-61

Taraflarca sunulan Nielsen Retail Panel tarafından temin edilen bilgilere göre endüstriyel dondurma pazarında üç ana oyuncu ile birlikte diğer olarak adlandırılan yerli veya yabancı daha küçük markalar ve market ürünleri (private label) bulunmaktadır. Dondurma pazarındaki teşebbüsler ve bu teşebbüslerin pazar paylarına ilişkin bilgi aşağıda sunulmaktadır:

Tablo 6: Endüstriyel Dondurma Pazarı Pazar Payları

Teşebbüs	Pazar Payı (%)
Algida	
Ülker Golf	
Panda	
Diğer	
Toplam	100,00

270 Kaynak: Bildirim Formu

Devralan Ice Cream Investment ve onun hissedarlarının Türkiye’de doğrudan ya da hissedarı buldukları iştirakler vasıtasıyla dolaylı olarak, ilgili ürün pazarında faaliyetinin olmaması nedeniyle herhangi bir pazar payı bulunmamaktadır. Bildirim konusu işlemde, taraflar arasında yatay ya da dikey örtüşme ortaya çıkmadığı anlaşıldığından inceleme konusu işlem sonucu bir yoğunlaşma meydana gelmeyecektir.

### I. SONUÇ

280

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 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 bir hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.