

Rekabet Kurumu Başkanlığından;

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-2-080 (Devralma)
Karar Sayısı : 22-03/49-20
Karar Tarihi : 13.01.2022

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ,
Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK

B. RAPORTÖRLER : Ömer Volkan YAZAR, Emre KARA,
Muhammet Cuma KÜRKÇÜ

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - Oyak Portföy Yönetimi A.Ş.
Temsilcileri: Dr. Sinan H. YÜKSEL, Av. Onur YÜKSEL,
Av. İsmail Ünal DOĞAN
Gülçimen Sk. No:4 Kuruceşme 34345 Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: Gold Harvest Kuruyemiş Gıda ve Tarım Ürünleri Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin tek kontrolünün OYAK Portföy Yönetimi A.Ş. tarafından devralınması işlemi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 28.12.2021 tarih ve 24094 sayı ile intikal eden ve eksiklikleri 12.01.2022 tarih ve 24530 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 12.01.2022 tarih ve 2021-2-080/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle, dosya konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Başvuruda, Oyak Portföy Yönetim A.Ş. (OYAK PORTFÖY) tarafından Gold Harvest Kuruyemiş Gıda ve Tarım Ürünleri Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin (GOLD) %(.) oranındaki hissesinin ve tek kontrolünün devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) İşlem öncesinde GOLD'un hissedarlarının tümü gerçek kişilerdir. Bildirim Formu'nda GOLD'un bugüne kadar belli bir kişi grubu (ya da aile) tarafından kontrol edilmemiş olduğu, hiçbir hissedarının GOLD üzerinde belirleyici etki uygulayabilecek bir yetkiye sahip olmadığı belirtilmiştir. GOLD'un Esas Sözleşmesi incelendiğinde, ortaklık yapısı içerisinde yer alan hiçbir ortağın tek başına şirketin karar alma mekanizmasında belirleyici etki uygulama imkânının bulunmadığı ve şirketle ilgili kararların ortaklar arasında "değişen ittifaklar" vasıtasıyla alındığı görülmektedir. Bu durumun tespiti amacıyla GOLD Genel Kurulu katılım oranları incelenmiş ve son dört yılda gerçekleştirilen tüm Genel Kurul toplantılarına ortakların tamamının katılım gösterdiği tespit edilmiştir.
- (6) Yukarıda yer verilen hususlar birlikte değerlendirildiğinde GOLD'un işlem öncesinde herhangi bir hissedar tarafından kontrol edilmediği anlaşılmaktadır.
- (7) Taraflar arasında düzenlenen Hisse Satış Sözleşmesi'nin 12.5.3 maddesi uyarınca işlemin kapanışından önce tüm katılım paylarının satıcı hissedarlar tarafından

tutulduğu bir girişim sermayesi yatırım fonu (Satıcı Fon) kurulacaktır. Hissedarların GOLD'da kalan %(...) oranındaki hissesinin söz konusu fona devredilmesinin amaçlandığı ve tarafların bu konuda anlaşığı belirtilmektedir. Devralma sonrasında oluşacak hissedarlık yapısına aşağıdaki tabloda yer verilmektedir.

Tablo 1: GOLD'un İşlem Sonrasındaki Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Pay Oranı	Hisse Sınıfı
OYAK PORTFÖY ¹	(...)	A
Satıcı Fon	(...)	B
Kaynak: Bildirim Formu		

- (8) OYAK PORTFÖY ve Satıcı Fon arasında akdedilen GOLD'a ilişkin Hissedarlar Sözleşmesi'nin 6.2. maddesine göre GOLD'un Yönetim Kurulu, Genel Kurul tarafından seçilen (...) üyeden oluşacak olup, (...) üye B Grubu Hissedarlar, (...) üye A Grubu Hissedarlar tarafından aday gösterilecektir. Yönetim Kurulu toplantıları için toplantı yeter sayısı, üyelerinin çoğunluğunun katılımı ile sağlanacak olup Hissedarlar Sözleşmesi'nin 6.8. maddesinde yer alan önemli yönetim kurulu kararları içerisinde belirtilen konular haricindeki yönetim kurulu kararları toplantıya katılan üyelerin basit çoğunluğuyla alınacaktır. Önemli yönetim kurulu kararları ise oybirliği ile alınacaktır.
- (9) Hissedarlar Sözleşmesi'nin 6.8 maddesinde yer alan önemli yönetim kurulu kararları aşağıdaki gibidir.
- “a) (...);
b) (...).”
- (10) Hissedarlar Sözleşmesi'nin 7.2. maddesinde ise önemli genel kurul konuları haricindeki konularda, toplantı ve karar yeter sayısının şirket sermayesinin en az %(...)’ini temsil eden paylara sahip pay sahipleri ile sağlandığı yer almaktadır. Önemli genel kurul konuları için B Grubu Hissedarın da toplantıda hazır bulunması ve bu konularda karar alınabilmesi için B Grubu Hissedarın olumlu yönde oy kullanması gerekmektedir.
- (11) Hissedarlar Sözleşmesi'nin 7.4 maddesinde yer alan önemli genel kurul kararları aşağıdaki gibidir.
- “ a) (...);
b) (...);
c) (...);
d) (...).”
- (12) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un 53. paragrafında ortak kontrol sağlayan veto haklarının tipik olarak bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar veya üst yönetimin atanması gibi kararları içereceği açıklamalarına yer verilmektedir. Hissedarlar Sözleşmesi'nin 6.8. ve 7.4. maddesinde yer alan söz konusu kararların azınlık hissedarlarının finansal haklarını korumaya dönük veto hakları olduğu ve azınlık hissedarlarına stratejik nitelikteki kararlara ilişkin belirleyici etki uygulama yönünde veto hakkı ya da bir kontrol yetkisi vermediği değerlendirilmektedir. Dolayısıyla işlem sonrasında GOLD, OYAK PORTFÖY tarafından tek başına kontrol edilecektir.

¹ OYAK PORTFÖY'ün %(...) oranındaki hissesi OYAK Yatırım Menkul Değerler A.Ş.'ye ait olup OYAK Yatırım Menkul Değerler A.Ş.'nin %(...) oranındaki hissesi Ordu Yardımlaşma Kurumu Oyak Genel Müdürlüğü (OYAK GRUBU)'ne, %(...) oranındaki hissesi diğer kişilere aittir. OYAK Yatırım Menkul Değerler A.Ş. halka açık bir şirket olup hisseleri Borsa İstanbul'da işlem görmektedir.

- (13) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde kontrolde kalıcı değişiklik meydana getirecek şekilde, "*bir veya daha fazla teşebbüsün tamamının ya da bir kısmının doğrudan veya dolaylı kontrolünün, hisse ya da mal varlığının satın alınmasıyla, sözleşmeyle veya diğer bir yolla bir ya da daha fazla teşebbüs veya hâlihazırda en az bir teşebbüsü kontrol eden bir ya da daha fazla kişi tarafından devralınması birleşme veya devralma işlemi sayılır.*" hükmü yer almaktadır. İşlem sonrasında OYAK PORTFÖY'ün tek kontrolüne geçerek GOLD'un kontrolünde kalıcı değişikliğine sebebiyet verecek olan işlemin, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun)'un 7. maddesi ve 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olduğu kanaatine varılmaktadır. Tarafların cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlem izne tabidir.
- (14) Etkilenen pazar kavramı 2010/4 sayılı Tebliğ'in ekinde yer alan Bildirim Formu'nun beşinci maddesinde; "*Bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve a) Taraflardan iki veya daha fazlasının aynı ürün pazarında faaliyette bulunduğu (yatay ilişki), b) Taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ürün pazarının alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunduğu (dikey ilişki) ilgili ürün pazarları*" olarak tanımlanmaktadır. Bu noktada tarafların faaliyetleri arasında yatay veya dikey bir örtüşmenin olup olmadığına ele alınması gerekmektedir.
- (15) Devre konu teşebbüs olan GOLD Türkiye'de toptan ve perakende düzeyde kuruyemiş ve kuru meyve alanlarında faaliyet göstermektedir. GOLD'un herhangi bir üretim faaliyeti bulunmamaktadır.
- (16) OYAK PORTFÖY'ün kontrolüne sahip olan OYAK GRUBU ise maden-metalürji, çimento, beton, kağıt, enerji, kimya, finans, gıda, tarım, hayvancılık, otomotiv ve lojistik, savunma, güvenlik, inşaat, pazarlama ile tesis yönetimi gibi sektörlerde faaliyet göstermektedir.
- (17) OYAK GRUBU'nun gıda sektöründe faaliyet gösteren üç şirketi bulunmaktadır. Bu bağlamda OYAK GRUBU, HEKTAŞ Türk Ticaret A.Ş. ile sofralık domates üretimi alanında faaliyet göstermektedir. OYAK GRUBU, OYAK Gıda ve Tarım Holding A.Ş.'nin (OYAK GIDA), Sanset Gıda Turizm San. ve Tic. A.Ş. bünyesindeki Tadelle, Sarelle, Gol, Sagra, Sagra Special, Gofy isimli markaları ve anılan markaları taşıyan ürünlerin üretimi gerçekleştiren üretim tesisini devralması ile birlikte gıda sektöründe faaliyet göstermeye başlamıştır. OYAK GIDA devraldığı mal varlıkları aracılığıyla çikolata, çikolata kaplamalı ürünler, gofret ve endüstriyel dondurmalar, sürülebilir kakao fındık ezmesi, krem çikolata, sürülebilir çikolata, işlenmiş fındık, fındık ezmesi ürünlerinin üretimi pazarlanması ve satışı alanında faaliyet göstermektedir.
- (18) OYAK GIDA, başka bir işlem kapsamında ise Asena Patent Marka Fikri Telif Hakları Danışmanlığı ve Ticareti A.Ş. (ASENA PATENT)'nin hisselerinin tamamı ile Tamek Gıda ve Konsantre Sanayi ve Ticaret A.Ş. (TAMEK)'ye ait markaların, taşınır ve taşınmaz varlıkların, sözleşmelerin ve çalışanların devralınması suretiyle gıda sektöründeki faaliyetlerini çeşitlendirmiştir. TAMEK, meyve suları, sebze ve meyve konsantreleri, salça, hazır yemekler, reçel, marmelat, hazır soslar, haşlanmış ürünler, ketçap, mayonez ve donmuş ürünlerin üretimi, satışı ve pazarlanması alanlarında faaliyet göstermektedir. ASENA PATENT ise; başta tescilli markalar ve tasarımlar olmak üzere, TAMEK tarafından kullanılan fikri mülkiyet haklarının önemli bir kısmına sahip olup, şirketin TAMEK'e ilişkin fikri ve sınai mülkiyet haklarının tesciline ve korunmasına ilişkin başvuruları takip etmek ve sonuçlandırmak dışında herhangi bir ticari faaliyeti bulunmamaktadır.

- (19) OYAK GIDA bünyesindeki Satem Grup Gıda Dağıtım ve Pazarlama A.Ş. (SATEM) ise Sagra ve TAMEK ürünlerinin Türkiye genelinde satış ve dağıtım faaliyetlerini yürütmektedir. Devralma işlemi ile GOLD'un perakende satış faaliyetlerinin de SATEM tarafından yürütülmesinin hedeflendiği belirtilmektedir.
- (20) Yukarıda yer verilen bilgiler kapsamında işlem taraflarının faaliyet alanları incelendiğinde, tarafların faaliyet alanları arasında herhangi bir yatay örtüşme bulunmadığı görülmektedir. Dolayısıyla işlem sonrasında Türkiye'de herhangi bir yoğunlaşma olmayacağı, devre konu GOLD'un pazar payının OYAK PORTFÖY'e geçeceği görülmektedir. Ayrıca, GOLD'un 2021 yılında kuruyemiş pazarındaki pazar payı ciro bazında %(.....) olarak bildirilmiştir.
- (21) GOLD'un faaliyet gösterdiği kuruyemiş ürünlerinin OYAK GIDA bünyesindeki üreticiler tarafından girdi olarak kullanılması nedeniyle, tarafların faaliyetleri arasında kuruyemiş pazarında dikey örtüşme olduğu değerlendirilmektedir. Bununla birlikte, GOLD tarafından kuruyemiş alanında sadece yer fıstığının sanayi girdisi olarak satıldığı, bunun dışındaki kuruyemiş ürünlerinin ise perakende olarak satıldığı bilgisi edinilmiştir. OYAK GRUBU şirketlerinin ise yer fıstığı alımı bulunmadığı belirtilmiştir. Bu kapsamda OYAK GRUBU'nun satın aldığı ürünler ile GOLD'un sanayi girdisi olarak satışını gerçekleştirdiği ürünler arasında herhangi bir örtüşme bulunmamaktadır. Buna ek olarak GOLD ve OYAK GRUBU'nun fındık ürünü bakımından alıcı konumunda olduğu görülmektedir. Büyüklüğü yıllık toplam (.....) ton olan fındık pazarı içinde OYAK GRUBU'nun fındık alımlarının girdi olarak kullanmak amacıyla (.....) ton, GOLD'un ise perakende satış amacıyla (.....) ton olduğu anlaşılmaktadır. Dolayısıyla tarafların toplam fındık alımlarının Türkiye fındık pazarı içindeki payının oldukça düşük olduğu görülmektedir. Diğer yandan tarafların aralarında herhangi bir ticari faaliyet yürütmediği, birbirlerinin sağlayıcısı ve/veya müşterileri olmadıkları görülmektedir.
- (22) Yukarıda yer verilen inceleme ve değerlendirmeler neticesinde, bildirim konu işlem ile 4054 sayılı Kanun kapsamında başta herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılması ya da mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi olmak üzere etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı sonucuna varılmıştır.

H. SONUÇ

- (23) 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.