

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2011-3-299 (Devralma)
Karar Sayısı : 11-61/1580-565
Karar Tarihi : 14.12.2011

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE,
Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Dr. Murat ÇETİNKAYA,
Reşit GÜRPINAR, Prof. Dr. Metin TOPRAK

B. RAPORTÖRLER: Osman Tan ÇATALCALI

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20

:- LBO France GESTION
- Lur Berri Holding SAS
Temsilcileri: Av.Göneç GÜRKAYNAK, Av. K. Korhan
YILDIRIM, Av. Ceren ÖZKANLI
Çitlenbik Sk. No:12 Yıldız Mah. Beşiktaş/İstanbul

D. DOSYA KONUSU:

1- Lur Berri Holding SAS'nin, Alfesca grup şirketlerinin ana holding şirketi olan ve Financiere de Kiel'in hisselerinin tamamını elinde bulunduran Alfesca hf. unvanlı şirketin kontrolünü devralması;

30

2- Lur Berri Holding SAS'nin LBO France GESTION ile birlikte, Alfesca grup şirketlerinin holding şirketi olan Financiere de Kiel'in ortak kontrolünü devralması.

İşlemlerine izin verilmesi talebi.

E. DOSYA EVRELERİ: Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 25.11.2011 tarih ve 8072 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun(4054 sayılı Kanun)'un 7. maddesi ile 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in (2010/4 sayılı Tebliğ) ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 12.12.2011 tarih ve 2011-3-299/Öİ-11-347.OTÇ sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu, 13.12.2011 tarih ve REK.0.17.00.00-120.01.05/469 sayılı Başkanlık Önergesi ile 11-61 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40

F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da özetle;

– Lur Berri Holding SAS'nin Alfesca hf.'nin grup şirketlerinin kontrolünü devralması işleminin 2010/4 sayılı Tebliğ'de yer alan ciro eşiklerini geçmesi nedeniyle izne tabi olmakla birlikte, işlemde etkilenen pazar bulunmaması nedeniyle, işlemin Rekabet Kurulunun iznine tabi olmadığı,

11-61/1580-565

- 50 – Lur Berri Holding SAS ve LBO France GESTION şirketleri tarafından Financiere de Kiel şirketinin kontrolünün ortaklaşa devralınması işleminin ise 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında ortak girişim kurulmasına yönelik bir işlem olduğu ve 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu,
- Bununla birlikte, söz konusu işlemin 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 işleme izin verilmesinin uygun olacağı
- 60 sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmektedir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1.Taraflar

İşlem taraflarına ilişkin bilgilere aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 1- İlgili Teşebbüsler

İlgili Teşebbüsler	Teşebbüsün Konumu	Faaliyet Alanları
LBO France GESTION	Devralan	Fransız kanunlarına göre basit bir anonim şirket şeklinde kurulmuş olan teşebbüs, kalifiye yatırımcılar için borsa dışı menkul kıymet piyasalarında ve emlak piyasasında çeşitli risk yatırım fonları yönetmektedir.
Lur Berri Holding SAS	Devralan	5.080 üyeli Tarım Kooperatifi olan teşebbüs dana, koyun, domuz ve kaz besiciliği, kesme ve işleme, hayvan yemi, hobi ürünleri, bahçecilik ürünleri ile kuş ve kuş besiciliği alanlarında faaliyet göstermektedir.
Alfesca hf.	Devredilen	Somon, alabalık, fûme ringa balığı, kaz ciğeri ve ördek ürünleri, blini (bir çeşit havyar), diğer balıklar, karides, dondurulmuş gıda ve perakende zincir mağazalarının özel markaları için dondurulmuş gıda ürünlerini sahip olduğu şirketler vasıtasıyla üreten ve dağıtan holding niteliğinde bir teşebbüştür.
Financiere de Kiel	Devredilen	Alfesca grubu içinde yer alan teşebbüsün ana uzmanlık alanı "Şölen Yemekleri"nin üretimi ve dağıtımıdır.

70 Tablo 2- Ciro Bilgileri¹

İşlem Tarafları	Dünya Cirosu (TL)	Türkiye Cirosu (TL)
LBO France GESTION	Ticari sır	Ticari sır
Lur Berri Holding SAS	Ticari sır	Ticari sır
Alfesca hf.	Ticari sır	Ticari sır
Financiere de Kiel	Ticari sır	Ticari sır

Kaynak: Bildirim Formu

G.2. Etkilenen Pazar

Başvuru konusu devralma işlemlerinde etkilenen pazar bulunmamaktadır.

¹ T.C. Merkez Bankası 2010 yılı ortalama döviz kuru (1 avro = 1,989 TL) ile TL'ye dönüştürülerek sunulmuştur.

G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

80

Devralma işleminin konusu; Lur Berri Holding SAS (Lur Berri)'nin, Alfesca grup şirketlerinin ana holding şirketi olan Alfesca hf. (Alfesca) unvanlı şirketin kontrolünü devralması ve sonrasında LBO France GESTION (LBOF) ile birlikte, Alfesca grup şirketlerinin holding şirketi olan Financiere de Kiel (FDK)'nın ortak kontrolünü devralmasıdır. Diğer bir deyişle bu işlemdeki asıl devralma FDK'ya ilişkin olup, Lur Berri Alfesca grup şirketlerini FDK'yı LBOF ile ortaklaşa yönetmek için devralmaktadır.

90

Alfesca grup şirketlerinin hisseleri Lur Berri (%....), Olafur Olafsson (%....) ve Alfesca yönetiminin (%...) elindedir. Olafur Olafsson, toplam %... oranındaki hissesinin %...'ünü doğrudan, %...'unu Kjarar Invest şirketi aracılığıyla ve %...'ini de Kjarar Invest'in ana şirketi olan Alta Food Holding şirketi aracılığıyla elinde bulundurmaktadır. FDK ise Alfesca tarafından kontrol edilmektedir.

İşlemin birinci aşamasında Lur Berri, halihazırda hisselerinin %...'ine sahip olduğu Alfesca şirketinin hisselerinin tamamını devralacaktır. Dolayısıyla bu aşamayla, Alfesca grup şirketleri tarafından kontrol edilen FDK hisseleri (ve buna bağlı olarak Alfesca Grubunu oluşturan şirketlerin hisseleri) de dolaylı olarak Lur Berri'ye geçmiş olacaktır.

100

İkinci aşamada ise, LBOF de FDK'nın hisselerinin %...'ünü veto haklarıyla birlikte devralacaktır. Dolayısıyla bu ikinci aşamada, Alfesca'nın kontrolü altında olan FDK, LBOF ve Lur Berri'nin ortak kontrolü altına girmiş olacaktır. Sonuç olarak Lur Berri, devralma işlemi sonucunda Alfesca'yı devralacak, FDK ise Lur Berry ve LBOF şirketlerinin ortak kontrolüne girecektir. FDK'nın işlem öncesi ve sonrasındaki ortaklık yapısına Tablo 3'te yer verilmektedir.

Tablo 3: FDK'nın Ortaklık Yapısı

İşlem Öncesi		İşlem Sonrası	
Hissedar Unvanı	Hisse Payı (%)	Hissedar Unvanı	Hisse Payı (%)
Alfesca	100	Lur Berri	
		LBOF	
		Alfesca Yönetimi	
TOPLAM	100	TOPLAM	100

Kaynak: Bildirim Formu ve Ekleri

110

Alfesca, asıl pazarı olan Fransa'daki iştirakleri vasıtasıyla somon, alabalık, füme ringa balığı, kaz ciğeri ve ördek ürünleri, blini (bir çeşit havyar), diğer balıklar, karides, dondurulmuş gıda ve perakende zincir mağazalarının özel markaları için dondurulmuş gıda ürünlerini üreten bir şirkettir. Alfesca'nın kontrolünde olan FDK'nın faaliyet konusu ise "şölen yemeği" olarak adlandırılabilir ürünlerin üretimi ve dağıtımıdır. Lur Berri, et ürünleri, hayvan yemleri, bahçecilik ve hobi ürünleri, kuş ve kuş besiciliği gibi ürünler üreten ve 5.080 ortağı bulunan bir tarım kooperatifidir. LBOF ise farklı ekonomik sektörlerdeki küçük ve orta ölçekli şirketlere yatırım yapan bir kuruluştur.

120

Alfesca ve FDK'nın Türkiye'de herhangi bir faaliyeti yoktur. Lur Berri şirketinin ise sadece et kesim ve işleme faaliyetinde bulunan iki iştiraki (Poujol Est ve Arcadie Sud Ouest) vasıtasıyla Türkiye'ye dolaylı olarak satışı bulunmaktadır. LBOF'nin Türkiye'den elde ettiği gelir ise, sekiz adet iştirakinin² Türkiye'ye yaptığı satışlardan kaynaklanmaktadır.

130 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7.1.b. maddesinde "*İşlem taraflarından birinin dünya cirosunun beş yüz milyon TL'yi ve diğer işlem taraflarından en az birinin Türkiye cirosunun beş milyon TL'yi aşması halinde söz konusu işlemin hukuki geçerlilik kazanabilmesi için Kuruldan izin alınması zorunludur*" ve aynı Tebliğ'in 7.2. maddesinde ise "*Ortak girişimler hariç olmak üzere, bu maddenin birinci fıkrasında yer alan eşikler aşılsa dahi, her hangi bir etkilenen pazarın bulunmadığı işlemler için Kuruldan izin alınması gerekmez*" ifadeleri yer almaktadır.

Bu çerçevede Lur Berri'nin Alfesca Holding'in tamamını devralması işlemi; tarafların dünya ve Türkiye cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7.1.b. maddesinde yer alan eşikleri geçmesi nedeniyle 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında olmakla birlikte, etkilenen pazar bulunmadığından işlem, Kurul'un iznine tabi değildir.

140 Diğer yandan başvuruya konu devralma işleminin asıl konusu FDK şirketinin LBOF ve Lur Berri şirketlerinin ortak kontrolüne geçmesidir. Söz konusu işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7.1.b. maddesinde yer alan ciro eşiklerini geçmesi nedeniyle Kurul'un iznine tabidir. Ayrıca, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7.13.3. maddesinde "*Teşebbüsler arasında rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olan ve bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, Kanunun 4 üncü ve 5 inci maddeleri çerçevesinde de değerlendirilir*" hükmü yer almaktadır. Bu noktada öncelikle değerlendirilmesi gereken taraflar arasında bir ortak girişim kuruluşu kurulmadığıdır.

150 Ortak girişimin tanımlandığı 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5.3. maddesine göre; 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.

160 Taraflar arasında imzalanan sözleşme incelendiğinde, her ne kadar LBOF, FDK'nın hisselerinin sadece %...ünü devralıyorsa da, kendisine tanınan veto hakları sayesinde FDK'nın kontrolünü Lur Berri ile paylaşacağı dosya mevcudundan anlaşılmaktadır. Özellikle LBOF'nin veto haklarını düzenleyen anlaşma maddesi incelendiğinde, FDK'nın Lur Berri'nin LBOF'nin onayı olmaksızın FDK'yı kendi başına yönetemeyeceği görülmektedir. Bu kapsamda FDK'nın devralma işlemi sonrasında LBOF'nin ve Lur Berri'nin ortak kontrolüne geçeceği kanaatine varılmıştır.

Diğer yandan FDK halihazırda, "şölen yemeği" olarak adlandırılan besin pazarında sürekli olarak faaliyet gösteren bir teşebbüstür. Devralma işlemi sonrasında da, tüm faaliyetlerini sürdürmeye yetkili bir yönetime ve finansal kaynaklara, işgücü ve malvarlığına sahip olmaya devam edecektir. Bu hususlar dikkate alındığında,

² Söz konusu şirketler CMR Group, Exxelia Group, Flash Groupe Europe, Averys Groupe SA, Gravotech Marking SAS, Tiama Corporation, Wheelabrator Allevar, Temex Ceramics ve Rocamat Pierre Naturelle, Société en Nom Collectif şirketleridir.

FDK'nın, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirme koşulunu da karşıladığı kanaatine varılmıştır.

170

Yukarıda sunulan değerlendirmeler ışığında, bildirim konusu işlemin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında "birleşme veya devralma" niteliğini taşıyan bir ortak girişim olduğu sonucuna ulaşılmıştır. FDK'yı ortaklaşa yönetecek olan Lur Berri ve LBOF'nin, FDK'nın faaliyet konusu olan "şölen yemekleri" sektöründe herhangi bir faaliyetinin olmaması nedeniyle işlem sonrasında pazarda herhangi bir yoğunlaşma artışının oluşmayacağı ve işlemin devralma işlemine taraf olan teşebbüslerin rekabetçi davranışlarının koordinasyonuna yol açmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

180

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

1- Lur Berri Holding SAS'nin Alfesca grup şirketlerinin ana holding şirketi olan ve Financiere de Kiel'in hisselerinin tamamını elinde bulunduran Alfesca hf. unvanlı şirketin kontrolünü devralması işleminin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı "Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında olduğuna; ancak aynı Tebliğ'in 7. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca işlemde etkilenen pazar bulunmaması nedeniyle izne tabi olmadığına,

190

2- Lur Berri Holding SAS'nin LBO France GESTION ile birlikte, Alfesca grup şirketlerinin holding şirketi olan Financiere de Kiel'in ortak kontrolünü devralması işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğuna, işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine

200

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.