

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-2-293 (Devralma)
Karar Sayısı : 11-02/9-4
Karar Tarihi : 06.01.2011

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, Mehmet Akif ERSİN, İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER :Evrin Özgül KAZAK, Mücteba ALTUN

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20 : - BG Tıbbi Ürünler San. ve Tic. A.Ş.
Temsilcileri: Av. Zümrüt ESİN, Av. Birtürk AYDIN, Av. Ceren ALTINÖZ
Levent Cad. Yeni Sülün Sok. No:1 Beşiktaş/İstanbul

D. TARAFLAR

30 : - BG Tıbbi Ürünler San. ve Tic. A.Ş.
Levent Cad. Yeni Sülün Sok. No:1 Beşiktaş/İstanbul

- Ender BIÇAKÇI
Tepecik Yolu, Alkent Sitesi, Kamelya 3/20 34335 Etiler/İstanbul

- Ferhat BIÇAKÇI
Tepecik Yolu, Alkent Sitesi, Kamelya 1/20 34335 Etiler/İstanbul

30 - Rıdvan BIÇAKÇI
Mutlukent Mah. 1983 Sok. No:1 06530 Ümitköy/Ankara

- Mehmet BIÇAKÇI
Alkent 2000 Çamlıca Sitesi, Kırlangıç Sok. No:6 34520 Büyükçekmece/İstanbul

40 - İbrahim BIÇAKÇI
Tepecik Yolu, Alkent Sitesi, Kamelya 3/20 34335 Etiler/İstanbul

- Orhan BIÇAKÇI
Ahmet Taner Kışlalı Mah. Saltoğlu Cad. 2808. Sok. Arinna Park Sit. D Blok No:10 06810 Çayyolu/Ankara

- Mehmet Vefa BIÇAKÇI
Tepecik Yolu, Alkent Sitesi, Kamelya 1/20 34335 Etiler/İstanbul

50

E. DOSYA KONUSU: Bıçakçılar Tıbbi Cihazlar San. ve Tic. A.Ş., Bıçakçılar Dış Ticaret A.Ş. ve Bıçakçılar Laboratuvar Medikal A.Ş. hisselerinin tamamının BG Tıbbi Ürünler San. ve Tic. A.Ş. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi.

60

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 17.12.2010 tarih ve 9453 sayı ile giren bildirim üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenen 03.01.2011 tarih ve 2010-2-293/Öl-10-374.EÖK sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 04.01.2011 tarih ve REK.0.06.00.00-120/2 sayılı Başkanlık Önergesi ile 11-02 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; 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 bir devralma işlemi olduğu; ancak söz konusu işlem sonucunda etkilenen bir pazar bulunmaması nedeniyle Rekabet Kurulu iznine tabi olmadığı ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

70

H.1. İşlemin Kapsamı

Başvuru konusu işlem neticesinde, Bıçakçılar Tıbbi Cihazlar San. ve Tic. A.Ş. (Bıçakçılar Tıbbi Cihaz), Bıçakçılar Dış Ticaret A.Ş. (Bıçakçılar Dış Ticaret) ve Bıçakçılar Laboratuvar Medikal A.Ş. (Bıçakçılar Laboratuvar)'nin (topluca Bıçakçılar) hisselerinin tamamı BG Tıbbi Ürünler San. ve Tic. A.Ş. (BG) tarafından devralınacaktır. BG, Global Buyout Fund L.P. (Global Buyout) tarafından kontrol edilen ve bu işlemin gerçekleştirilmesi amacıyla kurulmuş olan bir devralma aracıdır. Dolayısıyla başvuru konusu işlem ile BG'nin tam kontrolünün Global Buyout tarafından devralınması amaçlanmaktadır.

80

Bu doğrultuda taraflar arasında 14.12.2010 tarihinde Hisse Satın Alma Sözleşmesi imzalanmıştır. Rekabet Kurulu izninin kapanış için bir ön şart olarak belirlendiği (Madde 4.2) Sözleşme'de satıcılar Bıçakçılar hissedarları: Ender Bıçakçı, Ferhat Bıçakçı, Rıdvan Bıçakçı, Mehmet Bıçakçı, İbrahim Bıçakçı, Orhan Bıçakçı, Mehmet Vefa Bıçakçı ve Gülnihal Bıçakçı'dır.

Bildirime konu devralma işleminin gerçekleştirilmesi amacıyla Global Buyout, sermayesinin tamamına sahip bulunduğu BG Meds Holding Coöperatif U.A. kanalıyla herhangi bir faaliyeti bulunmayan Hujori Personeel B.V.'nin (Hujori Personeel) %100 hissesi ve kontrolünü devralmıştır. BG, Hujori Personeel'in kontrolünde bulunmaktadır. Bu çerçevede başvuru konusu işlem uyarınca Hujori Personeel, yine bir devralma aracı olan BG vasıtasıyla Bıçakçılar hisselerinin tamamını devralacaktır.

90

Bununla birlikte, devralma işleminin kapanışı ile eş zamanlı olarak Bıçakçı hissedarlarından Ferhat Bıçakçı, Rıdvan Bıçakçı ve Mehmet Bıçakçı tarafından kurulmuş ve yine bir devralma aracı olan Bıçakçılar B.V. (Aile Şirketi) sermaye artırımını yoluyla Hujori Personeel'in sermayesinin %20'sini elde edecektir. Söz konusu işlem yine 14.12.2010 tarihinde imzalanan Hissedarlık Sözleşmesi ile düzenlenmektedir. Bu bağlamda, Devralma İşlemi'nin kapanışında BG sermayesinin tamamına ve dolayısıyla

doğrudan kontrolüne sahip olan Hujori Personeel'in sermayesinin %80'ini Global Buyout Fund, geri kalan %20'sini ise Aile Şirketi hissedarları olan gerçek kişiler dolaylı olarak elinde bulunduracaktır.

H.2. Taraflar

100 H.2.1. Devralan Taraf: BG

BG, dolaylı olarak Global Buyout Fund'un sahip olduğu, Bıçakçılar hisselerinin devralınması işlemini gerçekleştirmek üzere kurulmuş bir şirkettir.

Dosya mevcudu bilgilere göre Global Buyout Fund Cayman Adaları kanunları uyarınca kurulmuş, sınırlı sorumlu bir şirkettir. Farklı sektörlerdeki çeşitli şirketlerden oluşan bir portföyde, kişi başına düşen gelirin artırılması, avantajlı demografikler ve konsolidasyon fırsatlarına atfedilebilir yüksek büyüme potansiyelleri çerçevesinde sermaye ve sermaye benzeri yatırımların gerçekleştirilmesi amacıyla kurulmuş ve bu alanda faaliyet göstermektedir.

110 Yine Cayman Adaları kanunları uyarınca kurulmuş, sınırlı sorumlu bir şirket olan Global Capital Partners Ltd., Global Buyout Fund'un sınırsız sorumlu ortağıdır. Benzer şekilde Cayman Adaları kanunları uyarınca kurulmuş, sınırlı sorumlu bir şirket olan Global Capital Management Ltd. ise Global Buyout Fund'un yatırım yöneticisidir.

Hem Global Capital Partners Ltd., hem de Global Capital Management Ltd. Global Investment House KSCC (Global Investment)'nin bağlı ortaklıklarıdır.

Global Buyout Fund'u nihai olarak kontrol eden Global Investment halka açık bir şirket olup, sermayesinin %5'inden fazlasını elinde bulunduran hissedarları Tablo 2'de belirtilmektedir.

Tablo 1: Global Investment Sermayesinin %5'inden Fazlasını Elinde Bulunduran Hissedarlar

Pay Sahibi	(%)
Kuveyt Sosyal Güvenlik Kurumu	9,1
Dubai Capital Group	7,0
The Bank of New York International Nominees	11,4

120 Global Buyout Fund ve grup şirketlerinin halka açık bir şirket olan TAV Havalimanları Holding A.Ş.'de sahip oldukları %(.....) oranındaki hissedarlığı haricinde Türkiye'de herhangi bir şirkette hissedarlığı ve faaliyeti bulunmamaktadır.

H.2.2. Devredenler:

Bıçakçılar hissedarları; Ender Bıçakçı, Ferhat Bıçakçı, Rıdvan Bıçakçı, Mehmet Bıçakçı, İbrahim Bıçakçı, Orhan Bıçakçı, Mehmet Vefa Bıçakçı ve Gülnihal Bıçakçı, Bıçakçılar'ın tamamına ve tam kontrolüne sahip gerçek kişilerdir

H.2.3. Devredilen Taraf: Bıçakçılar Tıbbi Cihaz, Bıçakçılar Dış Ticaret ve Bıçakçılar Laboratuvar

Bıçakçı ailesi tarafından kurulmuş olan Bıçakçılar Tıbbi Cihaz, Bıçakçılar Dış Ticaret ve Bıçakçılar Laboratuvar üç ana alanda faaliyet göstermektedir:

140

- tıbbi cihazların üretimi ve satışı,
- tek kullanımlık tıbbi ürünlerin üretimi ve satışı,
- grup şirketleri ile üçüncü kişilere laboratuvar hizmetlerinin sunulması.

Bıçakçılar Tıbbi Cihaz, tıbbi cihaz ve tek kullanımlık tıbbi ürünlerin imalatı, ithalatı ve yurt içi pazarlama faaliyetlerini yürütmektedir.

Bıçakçılar Dış Ticaret, Bıçakçılar Tıbbi Cihaz'dan tedarik ettiği tıbbî ürünlerin yurt dışı pazarlama ve satışını yapmaktadır. Uluslararası bayi ağı vasıtasıyla dünyanın 70'den fazla ülkesine satış ve satış sonrası hizmetlerini gerçekleştirmektedir.

150

Bıçakçılar Laboratuvar ise tıbbî ürün, ilaç, kozmetik ve gıda üretim tesislerinin mikrobiyolojik yönden izlenmesini sağlayan testler, sterilizasyon ve ambalajlama metodlarını doğrulama ve element analizleri alanlarında faaliyet göstermektedir.

H.3. İlgili Pazar

H.3.1. İlgili Ürün Pazarı

Planlanan devralma işleminde devralınacak olan Bıçakçılar tıbbi cihazların üretimi ve satışı, tek kullanımlık tıbbi ürünlerin üretimi ve satışı ile laboratuvar test hizmetleri alanlarında faaliyet göstermektedir.

160

Dosya mevcudunda yer verilen bilgilere göre Global Buyout Fund'ın tıbbi cihazların üretimi ve satışı, tek kullanımlık tıbbi ürünlerin üretimi ve satışı ile laboratuvar test hizmetleri alanlarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu nedenle mevcut işlem bakımından belirlenebilecek alternatif ilgili ürün pazarı tanımlamalarının, işleme ilişkin olarak yapılacak değerlendirmelere herhangi bir etkisinin bulunmayacağı ve dolayısıyla dosya konusu işlem açısından ilgili ürün pazarının belirlenmesine gerek olmadığı kanaatine ulaşılmıştır¹.

H.3.2. İlgili Coğrafi Pazar

Devralma işlemi açısından, ilgili ürün pazarında, ülkenin herhangi bir bölgesindeki rekabet koşullarının diğer bölgelerden farklılık göstermemesi, rekabet koşullarının ülkenin tamamında homojen bir yapı sergilemesi nedeniyle dosya kapsamında ilgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak belirlenmiştir.

170

¹ "İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz"un 20. maddesinde "Ancak 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 olmuyorsa pazar tanımı yapılmayabilir." ifadelerine yer verilmektedir.

H.4. Değerlendirme

H.4.1. 2010/4 Sayılı Tebliğ'in 5. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

180 2010/4 sayılı Tebliğ'in (Tebliğ) 5. maddesinin 1. fıkrasında, "Kontrolde kalıcı değişiklik meydana getirecek şekilde; a) İki veya daha fazla teşebbüsün birleşmesi ya da b) 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, Kanunun 7 nci maddesi kapsamında birleşme veya devralma işlemi sayılır." denilmektedir.

Dosya mevcudu bilgilere göre devralma işlemiyle Bıçakçılar'ın kontrolü Bıçakçı hissedarlarından Hujori Personeel vasıtasıyla Global Buyout Fund'a geçecektir. Bununla birlikte devralma işleminin kapanışı ile eş zamanlı olarak Bıçakçı Hissedarlarından Ferhat Bıçakçı, Rıdvan Bıçakçı ve Mehmet Bıçakçı tarafından kurulmuş ve yine bir devralma aracı olan Bıçakçılar B.V. (Aile Şirketi) sermaye artırımını yoluyla Hujori Personeel'in sermayesinin %20'sini elde edecektir.

190 Hujori Personeel'in sermayesi A grubu ve B grubu olmak üzere iki hisse grubuna ayrılacaktır. Hujori Personeel sermayesinin %80'ine tekabül eden A grubu hisselerin tamamına belirli sayıda holding şirketleri vasıtasıyla Global Buyout Fund dolaylı olarak sahip olacak, Aile Şirketi hissedarları ise geri kalan %20 oranındaki B grubu hisseleri Aile Şirketi vasıtasıyla elinde bulunduracaktır. Bu bağlamda söz konusu hissedarlığın Aile Şirketi'ne Hujori Personeel'in kontrolü üzerinde herhangi bir hak tanıyıp tanımadığının değerlendirilmesi gerekmektedir.

Hissedarlık Sözleşmesi'nin Şirket (Yönetim) Kurulu başlıklı 2.1. maddesine göre Hujori Personeel'in yönetim kurulu, yönetim kurulu üyelerini askıya alma veya görevden alma hakkına da sahip olacak genel kurul tarafından seçilen bir şirketten oluşacaktır.

200 Hissedarlar Sözleşmesi'nin 2.2. maddesi uyarınca aşağıda belirtilen kararlar Hujori Personeel'in genel kurulu tarafından sadece sermayenin %90'ını temsil eden oy çoğunluğunun sağlanması ile alınabilecektir:

- a. B Grubu Hissedarların haklarını esaslı biçimde olumsuz yönde etkilediği ölçüde Şirket ana sözleşmesinin tadil edilmesi,
- b. Şirket'in feshi, tasfiyesi, infisahı ya da ihtiyari iflası,
- c. Şirket'in, B Grubu Hissedarların ekonomik çıkarlarını ya da diğer haklarını olumsuz yönde etkileyecek şekilde diğer bir şirket ile birleşmesi ya da konsolide edilmesi,
- d. Şirket'in veya varlıklarının B Grubu Hissedarların ekonomik çıkarlarını ya da diğer haklarını olumsuz yönde etkileyecek şekilde bölünmesi,
- e. Şirket'in sermayesinin tüm Şirket Hisseleri ile orantılı olmayacak şekilde terkinin ya da azaltılması ve
- f. Madde 2.1.b'de belirtilen herhangi bir Şirket Yönetim Kurulu kararının onaylanması.

210

Hissedarlar Sözleşmesi'nin 2.1(b) maddesinde düzenlenen ve Hujori Personeel'in genel kurulunun şirket sermayesinin %90'ını temsil eden nitelikli çoğunlukla alınacak onayını gerektiren yönetim kurulu kararları ise şunlardır:

220

- (i) BG'nin üçüncü kişiler ile birleşmesi, bölünmesi ya da faaliyetlerinin tamamının veya önemli bir kısmının üçüncü kişiler tarafından devralınması BG'nin feshi, tasfiyesi, infisahı ya da ihtiyari iflası,
- (ii) BG'nin yönetim kurulu üye sayısının değiştirilmesi,
- (iii) BG'nin sermayesinin terkinini ya da azaltılması.

A grubu hisselerini dolaylı olarak elinde bulunduran Global Buyout Fund, B grubu hissedarların olumlu oyuna ihtiyaç duymaksızın, genel kurul kararıyla Hujori Personeel'in yönetim kurulunu değiştirme hakkına sahip olacağı anlaşılmaktadır.

230

B grubu hissedarlık Aile Şirketi'ne Hujori Personeel'deki yatırımlarını korumaya yönelik yetkiler dışında bir hak tanınmamakta, Hujori Personeel'in işlerini idare etme yetkisi ve stratejik ticari davranışları üzerinde belirleyici etki uygulama imkânı vermemektedir. Hissedarlar Sözleşmesi'nde yer alan maddeler B Grubu hissedarların Hujori Personeel şirketindeki yatırımlarını korumaya yöneliktir. Dolayısıyla dosya konusu işlem çerçevesinde Bıçakçılar'ın tam kontrolü Bıçakçı hissedarlarından Global Buyout Fund'a geçecektir. Bu nedenle işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5.(1).(b) maddesi uyarınca bir devralma işlemidir.

H.4.2. İşlemin 4054 sayılı Kanun ve 2010/4 sayılı Tebliğin Kapsamında Bildirime Tabi Olması

240

2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin 1. fıkrasındaki *"Bu Tebliğin 5 inci maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma işleminde; a) İşlem taraflarının Türkiye ciroları toplamının yüz milyon TL'yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı otuz milyon TL'yi veya b) 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."* hükmü ile hangi tür birleşme ya da devir işlemlerinin Rekabet Kurulunun iznine tabi olduğu belirlenmektedir. Ayrıca 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin 2. fıkrasında *"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."* ifadesi yer almaktadır.

250

Devir konusu Bıçakçılar tıbbi cihazların üretimi ve satışı, tek kullanımlık tıbbi ürünlerin üretimi ve satışı ile laboratuvar hizmetlerinin sunulması alanlarında faaliyet göstermektedir. Dosya mevcudu bilgilere göre, işlemin devralan tarafı olan Global Buyout Fund'un Türkiye'de Bıçakçılar'ın faaliyet gösterdiği bu pazarlarda herhangi bir faaliyeti veya cirosu bulunmamaktadır. Gerçekte, Global Buyout Fund ve grup şirketlerinin TAV Havalimanları Holding A.Ş.'de sahip oldukları **%(.....)** oranındaki hissedarlığı haricinde Türkiye'de herhangi bir şirkette hissedarlığı veya faaliyeti bulunmamaktadır. Bu nedenle işlem sonucunda Türkiye'de etkilenen herhangi bir pazardan bahsedebilmek mümkün değildir. Bu çerçevede, dosya konusu işlem 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin 2. fıkrası hükmünce Rekabet Kurulunun iznine tabi olmayan bir işlemdir.

260

I. SONUÇ

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 olduğuna, ancak işlem sonucunda etkilenen bir pazar bulunmaması nedeniyle izne tabi olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.