

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-3-214 (Devralma)
Karar Sayısı : 10-65/1361-503
Karar Tarihi : 14.10.2010

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan Üyeler** : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ (İkinci Başkan),
: Mehmet Akif ERSİN, İsmail Hakkı KARAKELLE Doç. Dr.
Cevdet İlhan GÜNAY, Murat ÇETİNKAYA

B. RAPORTÖRLER: Şahin YAVUZ, Erdem AKTEKİN

C. BİLDİRİMDE

20 **BULUNAN** : - Blue Acquisition Holding Corporation
Temsilcisi: Gülperi YÖRÜKER, Sibel YURTTUTAN,
Emre ULCAYLI, Akın KIVRAKDAL
Ahi Evran Cad. Polaris Plaza Kat: 25 D: 89 Maslak/İstanbul

D. TARAFLAR

: - 3G Capital Partners Ltd.
600 Third Avenue 37th Flor New York /ABD

- Burger King Holdings Inc.Hissedarları
5505 Blue Lagoon Drive Miami, Florida/ABD

E. DOSYA KONUSU: Burger King Holdings Inc.'in tüm hisselerinin 3G Capital Partners Ltd. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

30 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 17.9.2010 tarih ve 7228 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 8.10.2010 tarih ve 2010-3-214/Öİ-10-125.ŞYA sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu, 8.10.2010 tarih ve REK.0.07.00.00-120/449 sayılı Başkanlık Önergisi ile 10-65 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da; Bildirim konusu işlemin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tâbi bir devir işlemi olduğu, bununla birlikte işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarlarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilebileceği, sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

Bildirimde bulunan taraf dışında Bahariye Mensucat Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Bahariye), İpekiş Mensucat T.A.Ş (İpekiş), Yünsa Yünlü Sanayi ve Ticaret A.Ş.(Yünsa)'den bilgi talebinde bulunulmuştur.

H.1.Taraflar

H.1.1. 3G Capital Partners Ltd. (3G Capital)

60

Devralan 3G Capital yatırım fonları vasıtasıyla halka açık şirketlere yatırım yapan New York merkezli özel bir yatırım şirkettir. Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmayan 3G Capital, 2009 yılında dünya çapındaki faaliyetlerindenTL ciro elde etmiştir. Şirket 12 gerçek kişi ortağı tarafından birlikte kontrol edilmektedir. Başvuru konusu devralma işlemi, şirketin işlem için kurulmuş; 3G Special Situations Fund II, L.P. ve Blue Acquisition Holding şirketleri aracılığıyla tamamına sahip olduğu Blue Acquisitions Sub Inc. (Blue Sub) vasıtasıyla gerçekleştirilecektir.

H.1.2. Burger King Holdings Inc (Burger King)

70

Devredilen Burger King, hem kendisinin bizzat sahibi olduğu hem de franchise anlaşmaları çerçevesinde işletilen restoranlar vasıtasıyla dünya çapında faaliyet gösteren bir *fast food* hamburger restoranları zinciridir. Burger King restoranlarında ağırlıklı olarak hamburger, tavuklu veya diğer özel sandviçler, patates kızartmaları, alkolsüz içecekler ve diğer yan yiyecek ürünleri satılmaktadır. Şirketin 77 ülkede 1.387'sine kendisinin sahip olduğu 12.174 restoranı bulunmaktadır.

80

Burger King üç kaynaktan gelir elde etmektedir: (1) Sahip olduğu restoranlarda yapılan perakende satışlar (2) franchise alanlara kiraya verdiği restoranlardan elde edilen emlak gelirleri ve esas olarak (3) franchise restoranlarınca ödenen franchise ücretleri ve rapor edilen satışlar üzerinden hesaplanan lisans ücretleri.

90

Burger King'in Türkiye'de kendisine ait bir restoranı yoktur. Türkiye'de bulunan 309 Burger King restoranı, Burger King ile imzalanan ana franchise sözleşmesi kapsamında münhasıran franchise verme hakkında sahip olan Tab Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Tab Gıda) tarafından verilen franchise hakları çerçevesinde işletilmektedir. Türkiye'den elde edilen franchise gelirleri şirketin İsviçre'de yerleşik ve Avrupa/Orta Doğu franchise işletmelerinden sorumlu bağlı ortağı Burger King Europe GmbH tarafından tahsil edilmektedir.

100

Şirketin Türkiye'deki tek iştiraki franchise alanlara teknik destek sağlamak üzere kurulan Burger King Gıda Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi (Burger King Türkiye)'dir. Burger King Türkiye'nin gelirini franchise alanlara verdiği hizmet karşılığında Burger King Europe'dan tahsil ettiği ücretler oluşturmaktadır. 2009 yılında şirket bu hizmetlerden TL ciro elde etmiştir.

İşlem sonucunda hisseleri devredilecek Burger King 2002 yılında The Goldman Sachs Group, Bain Capital Investors LLC, Artisan Partners Holding LP, FMR LLC ve TPG Capital yatırım şirketleri ve bu şirketlere bağlı fonlar tarafından Diageo firmasından devralınmıştır. 2006 yılına kadar şirketin tamamı sayılan fonların elinde

iken şirket aynı yılın mayıs ayında halka açılmış ve yatırım fonlarının şirket içerisindeki toplam hisseleri %31'e gerilemiştir. Mevcut durumda şirketin %10,03'üne Goldman Sachs Group, Inc.'e bağlı yatırım fonları (bundan böyle tümü için Goldman Sachs), % 11.1'ine TPG Capital, L.P.'ye bağlı yatırım fonları (bundan böyle tümü için TPG Capital) ve yaklaşık % 9.95'ine ise Bain Capital Investors, LLC'ye bağlı yatırım fonları (bundan böyle tümü için Bain Capital) sahip bulunmaktadır.

H.2. İlgili Pazar

110 H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesine göre, devralma işlemlerinde devre konu mal veya hizmetlerle tüketicinin gözünde fiyatı, kullanım amaçları ve nitelikleri bakımından aynı sayılan mal veya hizmetlerden oluşan pazar ilgili ürün pazarını oluşturmaktadır. Dolayısıyla belirli bir ürün ve onunla yüksek ikame edilebilirliği olan diğer ürünlerden oluşan pazar ilgili ürün pazarının tanımında temel alınmaktadır.

120 Burger King dünyanın en önemli *fast food* restoran işletmecilerinden biridir. *Fast food* restoranları, bu restoranlarda servis edilen ürünlerin çeşitleri, hazırlanış-sunuş biçimleri ve fiyatlarının görece düşük olması nedenleriyle geleneksel restoranlardan ayrılmaktadır. Pazarda, genellikle franchise yoluyla faaliyet gösteren zincir restoranların (Burger King, McDonald's, Arby's, Kentucky Fried Chicken, vb.) yanı sıra bağımsız restoranlar (döner veya hamburger satan yerel firmalar, vb.) da bulunmaktadır

130 *Fast food* restoranları pazarının; zincir *fast food* restoranları ve zincir olmayan *fast food* restoranları olarak alt pazarlara ayrılıp tartışılması mümkündür. Zincir *fast food* restoranları, zincire dahil farklı restoranlar arasında belirli bir servis kalite standardının oturtulması ve tüm restoranlarda hemen hemen aynı tatta ve bileşimdeki menüler sunulması gibi bilinirliği yüksek markalara özgü avantajlara sahip olabilmektedir. Zincir olmayan *fast food* restoranları ise sunulan ürünler ve servis şekillerinde daha esnek davranabilme yoluyla belirli bir tüketici bağlılığı yaratabilmektedir. Özellikle zincir *fast food* restoranlarının standartlaşmanın katkısı ve yardımıyla kendilerine bağlı bir tüketici grubu oluşturmakta başarılı oldukları söylenebilecektir. Ancak mevcut dosya kapsamında bu biçimde bir ayrıştırmaya gidilmesine gerek yoktur. Bu nedenle dosya kapsamında ilgili ürün pazarı '*fast food* restoranları pazarı' olarak tanımlanabilecektir.

140 Bununla beraber, İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz'un 20. maddesinde "*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.*" denilmektedir. Bu noktadan hareketle, ilgili işleme yönelik yoğunlaşma analizinde pazar tanımının yapılacak değerlendirmeleri değiştirmeyeceği kanaati ile dosya kapsamında kesin bir ilgili ürün pazarı tanımı yapılmasına gerek duyulmamıştır.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

160 Tüm restoranlar gibi *fast food* restoranlarının da buldukları il dışında yerleşik tüketiciler tarafından talep görme ihtimali düşüktür. Buna ek olarak çoğu restoranın faaliyet alanının kurulu olduğu ilin belirli bir alt coğrafi alanı ile sınırlı olduğunun da söylenmesi mümkündür. Burger King'in Türkiye'de 44 ilde restoranları bulunmaktadır. Bu nedenle ilgili coğrafi pazarın Burger King'in faaliyette olduğu il özelinde hatta bu illerin ulaşım ve yerleşim koşullarına göre daha alt bölgeleri olarak tanımlanması mümkünse de işlemin tanımlanabilecek tüm olası coğrafi pazarlar bakımından yoğunlaşma etkisi bulunmadığından kesin bir tanım yapılmasına gerek olmamakla birlikte, coğrafi pazar Türkiye olarak tespit edilmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

170 Bildirim konusu işlem, 3G Capital'ın, dolaylı olarak tam kontrolüne sahip olduğu Blue Sub aracılığıyla Burger King'i kontrolü kendisine geçecek şekilde ve mümkün olan en yüksek hisse oranıyla devralmasına ilişkindir. Devralma tedavüldeki adi hisselerin tamamını satın almaya yönelik 3G Capital tarafından yapılan bir ihale teklifi şeklinde gerçekleştirilecektir. İşleme yönelik olarak 3G Capital'ın bağlı ortaklıkları olan Blue Sub ve Blue Acquisition Holding Corporation ile Burger King arasında 2 Eylül 2010 tarihinde "Birleşme Sözleşmesi" imzalanmıştır.Ticari sır.....

Taraflar arasında imzalanan birleşme sözleşmesi uyarıncaTicari sır..... birleşme ile gerçekleştirilmesi kararlaştırılmıştır.Ticari sır.....

180 Bildirime konu işlem ile üç yatırım fonu tarafından kontrol edilen Burger King'in tam kontrolü 3G Capital'a geçecektir. İşlem sonucunda Burger King'in mutlak kontrolünün 3G Capital'a geçecek olmasından dolayı, bildirim konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralma işlemidir.

Aynı Tebliğ'in 4. maddesine göre birleşme veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının 25 milyon TL'yi aşması halinde Rekabet Kurulundan izin alınması zorunludur.

190 Burger King Türkiye'deki franchise verme hakkını ana franchise sözleşmesi ile münhasıran Tab Gıda'ya devretmiştir. Tab Gıda tarafından ana franchise sözleşmesi uyarınca ortaya çıkan franchise ücretleri ise İsviçre'de Kurulu Burger King Europe'a ödenmektedir. Bu ödemelerin toplamı 2009 hesap yılı içinTL olarak gerçekleşmiştir. Buna ek olarak şirketin Türkiye'deki tek iştiraki olan Burger King 2009 yılında TL ciro elde etmiştir. İşlemin izne tabi olup olmadığını belirlemede franchise ve hizmet gelirlerinden oluşan bu iki cironun (ve buna bağlı hesaplanacak pazar payının) toplamının Tebliğ'de öngörülen eşikler karşısındaki durumuna bakılması gerektiği ileri sürülebilirse de pazarın bakılması gereken esas seviyesi franchise hakkının kullanıldığı pazar olmalıdır.

200 Bu doğrultuda, Türkiye genelinde *fast food* pazarında yer alan teşebbüslerin yaklaşık pazar paylarına Tablo 1'de yer verilmektedir.

Tablo 1 – Fast food Restoranları Pazarı

Marka Adı	Pazar Payı (%)
Burger King	
McDonald's	
Dominos's Pizza	
Kentucky Fried Chicken	
Köfteci Ramiz	
Popeye's	
Hacıoğlu Restoranları	
Sultan Ahmet Köftecisi	
Simit Sarayı	
Diğer	
TOPLAM	100

Kaynak: Bildirim formu

Tablodan, Burger King'in ilgili ürün pazarında ile lider konumda olduğu anlaşılmıştır. Dolayısıyla Tebliğ'in 2. maddesinde belirtilen pazar payı eşiği aşıldığından, bildirim konusu devralma işlemi cirodan bağımsız olarak Rekabet Kurulu'nun iznine tabidir.

- 210 Burger King'in tam kontrolünün 3G Capital'a geçeceği bildirim konu işlemin, devralan teşebbüsün Türkiye'de herhangi bir pazarda doğrudan veya dolaylı bir faaliyetinin bulunmaması nedeniyle bir yoğunlaşma doğurmayacağı ve dolayısıyla herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesinin söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

- 220 Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 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 hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.