

## **REKABET KURULU KARARI**

**Dosya Sayısı : 2003-4-193 (Devralma)**

**Karar Sayısı : 03-70/847-368**

**Karar Tarihi : 30.10.2003**

### **A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

**Başkan : Mustafa PARLAK**

**Üyeler : Tuncay SONGÖR, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, Kublay ATASAYAR, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN**

**B- RAPORTÖRLER:** Kemal Tahir SU, Hatice AKKAYA

**C- BİLDİRİMDE BULUNAN:** Arkas Holding A.Ş.

*Temsilcisi:* Prof. Dr. Arif ESİN

Akaretler Sıraevleri Sk. Seba Cd. No: 35

Beşiktaş/İstanbul

**D- TARAFLAR:** - Arkas Holding A.Ş.

Kasap Sk. Arkas Binası No: 2 Esentepe/İstanbul

- Lucien ARKAS

Liman Cd. No: 38 Alsancak/İzmir

- Bernard Lucien Marie ARKAS

Liman Cd. No: 38 Alsancak/İzmir

- Diane KIZILIRMAK

Liman Cd. No: 38 Alsancak/İzmir

- Claire Christine ARKAS

Liman Cd. No: 38 Alsancak/İzmir

- Ali Ercan GÜLEÇ

Aykan Sk. No: 37 Emirgan/İstanbul

- Abdullah Selami GÜLEÇ

Kurtuluş Mh. Şinasi Efendi Cd. No: 22/20 Adana

- Seval Güleç ÜLGEZEN

Aykan Sk. No: 37 Emirgan/İstanbul

- Mehmet Ali GÜLEÇ

Ziya Paşa Blv. No: 10/25 Adana

- Saadet GÜLEÇ

Ziya Paşa Blv. No: 10/25 Adana

- Lütfiye GÜLEÇ

Kurtuluş Mh. Şinasi Efendi Cd. No: 22/20 Adana

- Ali Nuri ÜLGEZEN

Aykan Sk. No: 37 Emirgan/İstanbul

**E- DOSYA KONUSU: Ser-Gü Taahhüt Taşıma ve Ticaret A.Ş. (Ser-Gü) hisselerinin %70'inin Arkas Holding A.Ş. (Arkas Holding) ve ortakları tarafından devralması işlemine izin verilmesi talebi.**

**F- DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 10.10.2003 tarih ve 4937 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca düzenlenen 24.10.2003 tarih, 2003-4-193/Öİ-03-KTS sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 27.10.2003 tarih, REK.0.08.00.00/179 sayılı Başkanlık önergesi ile 03-70 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

**G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da, söz konusu işlemin, tarafların ilgili ürün pazarındaki ciroları ve pazar payları yönüyle, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir devralma işlemi olmadığı görüşü ifade edilmiştir.

## **H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

### **H.1. İlgili Pazar**

#### **H.1.1. İlgili Ürün Pazarı**

Bildirime ilişkin ürün pazarı, devralınan Ser-Gü'nün faaliyet gösterdiği "demiryolu ile yük taşımacılığı hizmetleri" pazarı olarak belirlenmiştir.

#### **H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar**

Bildirim konusu çerçevesinde ilgili coğrafi pazar, "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak tespit edilmiştir.

### **H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme**

Bildirim konusu, Arkas Holding ve ortakları ile Ser-Gü ortakları arasında akdedilen, 3.10.2003 tarihli "Anonim Şirket Hisse Satışı ve Ortaklararası Sözleşme" uyarınca, Ser-Gü'nün %70 oranındaki hissesinin Arkas Holding'e devri işlemine izin verilmesi talebinden ibarettir.

İşlemin devralan tarafında Arkas Holding çatısı altında toplanmış olan hissedarlar ve diğer tarafında da Ser-Gü'nün hissedarları bulunmaktadır. Nitekim Sözleşme'nin 2. maddesinde, A Grubu hissedarların Arkas Holding, Lucien ARKAS, B.L.Marie ARKAS ve Claire Christine ARKAS'ı; B Grubu hissedarların ise Ali Ercan GÜLEÇ, Abdullah Selami GÜLEÇ, Seval Güleç ÜLGEZEN'i bir arada ifade ettiği açıklamasına yer verilmiştir.

Sözleşmenin 3. maddesinde ise, tarafların "demiryolu taşımacılığı işinde Ser-Gü'de oluşturacakları yeni ortaklık yapısı dairesinde birlikte faaliyette bulunmak ve fakat Frito Lay mamüllerinin dağıtımını işini Ser-Gü'den ayırarak ikinci tarafın kurmuş olduğu bir şirkete devretmek üzere mutabakata" vardıkları ifade edilmiştir..

Sözleşmede ayrıca hisse devirleri tamamlandıktan sonra Ser-Gü Ana Sözleşmesinin muhtelif hükümlerinin tadil edileceği belirtilmiş ve "Ana Sözleşme Tadil Tasarısı" sözleşmeye eklenmiştir. Bu tasarıya göre, şirketin unvanı Ar-Gü Demiryolu Taşıma ve Depoculuk A.Ş. olacak (madde 3); Yönetim Kurulu üyelerinin

üçü A Grubu hissedarların göstereceği adaylar arasından, biri B Grubu hissedarların göstereceği adaylar arasından Genel Kurulca seçilecektir (madde 11.1).

Ana Sözleşme Tadil Tasarısında ayrıca, "11.11.Yönetim Kurulu toplantıları, nisapları" başlığı altında "Yönetim Kurulu toplantı ve karar nisapları hakkında Türk Ticaret Kanunu hükümleri uygulanır. YK toplantısı sırasında oylamalarda eşitlik hasıl olduğu takdirde, aşağıdaki paragrafta sayılacak istisnai kararlar dışında, Yönetim Kurulu başkanının oyunun hangi yönde kullanıldığına bakılır." hükmü düzenlenmiştir. Sermaye artırımını için Genel Kurula öneride bulunulması hakkındaki tüm kararlar; şirketin mal varlığının tamamı veya tamamına yakın kısmının satışına ilişkin kararlar; şirketin mal varlığının tamamı veya tamamına yakın kısmının rehnedilmesi, üzerinde ticari işletme rehni tesis edilmesine ilişkin kararlar; Yönetim Kurulu işlerinin bir kısmını veya tamamını yürütmek üzere murahhas atanmasına ilişkin kararlar, söz konusu istisnai kararlardır. Bu kararlardaki oylamalarda eşitlik halinde, dört kişilik yönetim kurulunda birisi Genel Kurul'ca (B) Grubunu temsil etmek üzere seçildiği genel kurul toplantı tutanağında açıkça yazılmış olmak kaydıyla (B) Grubunu temsilen yönetimde bulunan yönetim kurulu üyesi olmak üzere en az 3(üç) yönetim kurulu üyesinin olumlu oyu aranacağı hükme bağlanmıştır. Bu hüküm çerçevesinde hisse devirlerinin tamamlanmasından sonra Ser-Gü'nün kontrolünün Arkas Holding'e geçmeyeceği ve ortak kontrol öngörüldüğü anlaşılmaktadır.

Hisse devrinden sonra oluşacak ortaklık yapısı şu şekildedir:

| <b>Şirket Ortağı</b>       | <b>Hisse Tutarı</b>  | <b>Hisse Oranı</b> | <b>Hisse Tipi</b> |
|----------------------------|----------------------|--------------------|-------------------|
| Arkas Holding A.Ş.         | 720.000.000.000-TL   | %60                | A                 |
| Lucien ARKAS               | 48.000.000.000-TL    | %4                 | A                 |
| Bernard Lucien Marie ARCAS | 24.000.000.000-TL    | %2                 | A                 |
| Diane KIZILIRMAK           | 24.000.000.000-TL    | %2                 | A                 |
| Claire Christine ARCAS     | 24.000.000.000-TL    | %2                 | A                 |
| Ali Ercan GÜLEÇ            | 240.000.000.000-TL   | %20                | B                 |
| Adullah Selami GÜLEÇ       | 60.000.000.000-TL    | %5                 | B                 |
| Seval Güleç ÜLGEZEN        | 60.000.000.000-TL    | %5                 | B                 |
| Toplam                     | 1.200.000.000.000-TL | %100               |                   |

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi Rekabet Kurulundan izin alınması gereken birleşme ve devralma hallerine ilişkin temel esasları belirlemektedir. Anılan Tebliğ maddesinin (b) bendine göre, "Herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi" 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde teşebbüsler arası birleşme ve devralma kabul edilerek Tebliğ kapsamında sayılmaktadır. Buna göre, bildirim konusu işlem tek kontrolden ortak kontrole geçilmesi nedeniyle Tebliğ'in 2. maddesi çerçevesinde bir devralmadır.

Öte yandan, söz konusu Tebliğ'in 4. maddesi uyarınca birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi 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,

1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde değişiklik yapılmasına ilişkin 1998/2 sayılı Tebliğ uyarınca toplam cirolarının 25.000.000.000.000 Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulundan izin almaları zorunludur.

Bildirim Formu'nda, devralan Arkas Holding'in demiryolu taşımacılığı alanında herhangi bir faaliyetinin bulunmadığı, Ser-Gü'nün ise demiryolu taşımacılığı pazarındaki pazar payının mevcut rekabeti etkilemeyecek derecede düşük olduğu belirtilmektedir. Halihazırda demiryolu ile yük taşımacılığı pazarında Türkiye Cumhuriyeti Devlet Demir Yolları Genel Müdürlüğü (TCDD) hakim durumdadır; TCDD, "Sahibine Ait Vagonlarla Taşımacılık" uygulaması kapsamında çeşitli teşebbüslerle protokol imzalayarak teşebbüslerin yurtdışından vagon getirmesini ve demiryolu taşımacılığını özendirmeye çalışmaktadır. Ser-Gü de TCDD ile protokol imzalayan teşebbüslerden biridir ve pazar payı%25'in altında bulunmamaktadır.

Dosya mevcudu bilgilere göre, tarafların ilgili ürün pazarındaki 2002 yılı ciroları toplamı da Tebliğ'de belirlenen eşiği aşmamaktadır. Dolayısıyla, bildirim konusu devralma işlemi Rekabet Kurulu iznine tabi değildir.

## **İ- SONUÇ**

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Ser-Gü Taahhüt Taşıma ve Ticaret A.Ş.'nin hisselerinin %70'inin Arkas Holding A.Ş. tarafından devralınması işleminin, tarafların ilgili ürün pazarındaki toplam ciroları ve toplam pazar payları yönüyle, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi bir devralma işlemi olmadığına OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.