

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2002-1-41 (Devralma)
Karar Sayısı : 02-26/264-104
Karar Tarihi : 30.4.2002

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU
Üyeler : Dr. Kemal EROL, İsmet CANTÜRK, Nejdet KARACEHENNEM,
A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Kubilay ATASAYAR,
Murat GENCER, Mustafa PARLAK, Prof.Dr. Zühtü AYTAÇ,
Rıfki ÜNAL

B- RAPORTÖR : Abdulgani GÜNGÖRDÜ

C- BİLDİRİMDE BULUNAN : - Enka İnşaat ve Sanayi A.Ş.
Temsilcisi Fikret GÜLER
Balmumcu Mah. Bestekar Şevki Bey Sok. Enka Binaları
80780-Beşiktaş - İstanbul

D- TARAFLAR : - Enka İnşaat ve Sanayi A.Ş.
Balmumcu Mah. Bestekar Şevki Bey Sok. Enka Binaları
80780-Beşiktaş - İstanbul
- Enka Holding Yatırım A.Ş.
Balmumcu Mah. Bestekar Şevki Bey Sok. Enka II Binası
80780-Beşiktaş - İstanbul

E- DOSYA KONUSU: Enka İnşaat ve Sanayi A.Ş.'nin Enka Holding Yatırım A.Ş.'yi devralmasına izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 8.4.2002 tarih, 1644 sayı; 10.4.2002 tarih, 1676 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 sonucunda düzenlenen 12.4.2002 tarih, 2002-1-41/Öİ-02-AG sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 18.4.2002 tarih, REK.0.05.00.00/44 sayılı Başkanlık önergesi ile 02-26 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRÜN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Enka İnşaat ve Sanayi A.Ş.'nin Enka Holding Yatırım A.Ş.'yi devralması işleminin, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi kapsamında bir devralma işlemi olmadığı ifade edilmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

Enka İnşaat ve Sanayi A.Ş. yurt içi ve yurt dışında müteahhitlik hizmetleri alanında faaliyet göstermekte olup, hisselerinin %35'ine Enka Holding Yatırım A.Ş., %29'una Tara Holding A.Ş., geri kalanına ise çeşitli gerçek ve tüzel kişiler sahip bulunmaktadır. Şirketin Yönetim Kurulu Sinan Tara başkanlığında, Ali Kuş, Mehmet Altan Draz, Haluk Gerçek, Nejat Gül, Cahit İleri, Alp Doğuoğlu, Öcal Özpınar ve Fikret Güler'den oluşmaktadır.

Enka Holding Yatırım A.Ş.'nin ise herhangi bir ticari faaliyeti olmayıp, gruba bağlı sermaye şirketlerine iştirake bulunmaktadır. Şirket hisselerinin %20,94 oranındaki kısmı halka açık olup, %48,28'ine Tara Holding A.Ş. geri kalanına ise çeşitli gerçek ve tüzel kişiler sahip bulunmaktadır. Şirketin Yönetim Kurulu Şarik Tara başkanlığında, Sinan Tara, Ali Gülçelik, Bilgi Gülçelik, Temiz Üstün, Eşref Denizhan ve Ömer Tefik Tabar'dan oluşmaktadır.

Her iki şirkette pay sahibi olan Tara Holding A.Ş.'nin Yönetim Kurulu Şarik Tara başkanlığında, Sinan Tara ve Ceyda Lale Tara'dan oluşmaktadır.

Bildirime konu işlem Enka İnşaat ve Sanayi A.Ş.'nin Enka Holding Yatırım A.Ş.'yi tüm aktif ve pasifiyle birlikte devralmasına ilişkindir.

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme veya Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin birinci fıkrası (b) bendinde yer alan, "*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*" şeklindeki devralma işlemi tanımına ilişkin hükümden anlaşılacağı üzere, işlemin taraflarının ayrı teşebbüsler olmaları gerekmektedir.

Teşebbüs kavramı ise, 4054 sayılı Kanun'un 3. maddesinde, "*piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerle bağımsız karar verebilen ve ekonomik bakımdan bir bütün teşkil eden birimler*" şeklinde tanımlanmıştır. Bir başka deyişle anılan hüküm uyarınca, ekonomik faaliyetleri sırasında piyasada bağımsız karar veremeyen gerçek ve tüzel kişiler, birbirinden ayrı hukuki kişilikleri olsa dahi, pay sahipliği ve karar alma süreçlerini etkileyebilme gücü bakımından kontrolü altında buldukları, gerçek veya tüzel kişilerle birlikte ekonomik bir bütün oluşturlar ve tek bir teşebbüs sayılırlar.

Bu çerçevede, Enka İnşaat ve Sanayi A.Ş. ile Enka Holding Yatırım A.Ş.'nin ortaklık yapısı ve yönetim kurullarının oluşumu dikkate alındığında, taraf her iki şirketin ayrı tüzel kişiliğe sahip olmasına rağmen Tara Holding A.Ş. tarafından

02-26/264-104

kontrol edilmeleri nedeniyle aynı ekonomik bütünlük içerisinde yer aldıkları, dolayısıyla 4054 sayılı Kanun anlamında bağımsız birer teşebbüs olmadıkları, bu işlem bakımından aynı Kanun'un 7. ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in ilgili maddelerinde aranan, işlemin "teşebbüsler arası" yapılması şartının gerçekleşmediği kanaatine varılmıştır.

İ- SONUÇ

Yukarıda yer verilen değerlendirmeler ve tespitler doğrultusunda, Enka İnşaat ve Sanayi A.Ş.'nin Enka Holding Yatırım A.Ş.'yi devralması işleminin, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi kapsamında bir devralma işlemi olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.