

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-2-263 (Devralma)
Karar Sayısı : 10-60/1268-479
Karar Tarihi : 23.09.2010

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,
Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER : Hakan Suat ÖLMEZ, Can TANERİ

C. BİLDİRİMDE BULUNAN : - Henry Schein Sağlık Yatırımları A.Ş.
Temsilcisi: Av. Defne MORALI KARABÜBER
Ahular Sokak No:15 34337 Etiler/İstanbul

20

D. TARAFLAR : - Ferizan PEKER
Kemer Country, Eski İstanbul Yolu No:43, Uzun Kemer
Mevkii, Kemerburgaz Eyüp/İstanbul
- Zehra Arzu PEKER
Kemer Country, Eski İstanbul Yolu No:43, Uzun Kemer
Mevkii, Kemerburgaz Eyüp/İstanbul
- Güney PEKER
Kemer Country, Eski İstanbul Yolu No:43, Uzun Kemer
Mevkii, Kemerburgaz Eyüp/İstanbul
- Şebip İlker PEKER
Kemer Country, Eski İstanbul Yolu No:43, Uzun Kemer
Mevkii, Kemerburgaz Eyüp/İstanbul
- Gürbüz ERSÖZ
Vişnezade Mahallesi, Sporcu Adil Sokak, 2-2 B Blok
Beşiktaş/İstanbul
- Henry Schein Sağlık Yatırımları A.Ş.
İskele Caddesi, No:1/A Kandilli Üsküdar/İstanbul
- Henry Schein Europe Inc.
135, Duryea Road Melville, NY 114747, ABD
- Henry Schein European Holding B.V.
Veluwezoom 16, 1327 AG Almere HOLLANDA
- Henry Schein France Holdings Inc.
135, Duryea Road Melville, NY 114747, ABD
- Henry Schein Global Sourcing Inc.
135, Duryea Road Melville, NY 114747, ABD

30

40

50 **E. DOSYA KONUSU:** Güney Diş Deposu Ticaret ve Sanayi A.Ş.(Güney Diş)'nin %(...) oranındaki hissesinin Henry Schein Sağlık Yatırımları A.Ş.(HS Sağlık), Henry Schein Europe Inc.(HS Europe), Henry Schein European Holding B.V.(HS European), Henry Schein France Holdings Inc.(HS Europe) ve Henry Schein Global Sourcing Inc.(HS Global) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

60 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 03.09.2010 tarih ve 6916 sayı ile intikal eden bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenen 16.09.2010 tarih ve 2010-2-263/Öİ-10-196.HSÖ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 22.09.2010 tarih ve REK.0.06.00.00-120/443 sayılı Başkanlık Önergesi ile 10-60 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

70 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da; bildirim konusu devralma işleminin; 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in 2. maddesi kapsamında bir devralma işlemi olduğu, dental ürünler pazarında aynı Tebliğ'in 4. maddesinde belirtilen ciro eşiğinin aşılması nedeniyle söz konusu işlemin izne tabi bir devralma işlemi olduğu, bildirim konu işlem sonucunda dental ürünler pazarında 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında herhangi bir hakim durum yaratılmadığı veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmediği ve bu suretle rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun söz konusu olmadığı, bu nedenle dosya konusu devralma işlemine izin verilmesinde bir sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İşlemin Kapsamı

Bildirim konusu işlem; Güney Diş'in %(....) oranındaki hissesinin HS Sağlık, HS Europe, HS European, HS France ve HS Global tarafından devralınması işlemine ek olarak Güney Dental Ticaret ve Sanayi A.Ş. (Güney Dental) ve Kadıköy Dental Ticaret Ltd. Şti. (Kadıköy Dental)'nin (....)'er adet hissesinin HS Sağlık, HS Europe, HS France ve HS Global tarafından devralınmasına ilişkindir.

80 Bildirime konu devralma işleminin çerçevesi, taraflar arasında 12.08.2010 tarihinde imzalanmış olan Hisse Alım Sözleşmesi ile belirlenmiştir. Tasarlanan işlem öncesinde Güney Diş'in halihazırdaki sermaye yapısına ve işlem sonrasında alacağı yapıya aşağıda sırasıyla yer verilmiştir.

Tablo 1: İşlem öncesi hissedarlık yapısı

HİSSEDARIN ADI	HİSSE ADEDİ	HİSSELERİN DEĞERİ(TL)	SERMAYE ORANI(%)
Ferizan PEKER	(....)	(....)	(....)
Z. Arzu PEKER	(....)	(....)	(....)
Güney PEKER	(....)	(....)	(....)
Ş. İlker PEKER	(....)	(....)	(....)
Gürbüz ERSÖZ	(....)	(....)	(....)
TOPLAM	40.000.000	7.500.000,00	100

Tablo 2: İşlem sonrası hissedarlık yapısı

HİSSEDARIN ADI	HİSSELERİN TİPİ	HİSSE ADEDİ	HİSSELERİN DEĞERİ(TL)	SERMAYE ORANI(%)
Ferizan PEKER	B	(....)	(....)	(....)
Güney PEKER	B	(....)	(....)	(....)
HS Sağlık	A	(....)	(....)	(....)
HS Europe	A	(....)	(....)	(....)
HS European	A	(....)	(....)	(....)
HS France	A	(....)	(....)	(....)
HS Global	A	(....)	(....)	(....)
TOPLAM		40.000.000	7.500.000	100

İlgili tablolar göz önüne alındığında, işlem öncesinde gerçek kişi hissedarlar tarafından kontrol edilen Güney Diş'in, işlem sonrasında hissedarlık yapısının değiştiği ve HS Sağlık'ın çoğunluk hissedarı konumuna geldiği anlaşılmaktadır. Ayrıca, Hisse Alım Sözleşmesi'nde yer alan düzenlemelere göre, şirketin işlem sonrasında 4 kişiden oluşacak yönetim kurulunun 2 üyesi A Grubu hisse sahiplerinin gösterdiği adaylar arasından 2 üyesi ise B Grubu hisse sahiplerinin gösterdiği adaylar arasından seçilecektir. Yönetim Kurulu Başkanı B Grubu hissedarların gösterdiği adaylar arasından, Yönetim Kurulu Başkan Yardımcısı ise A Grubu hissedarların gösterdiği adaylar arasından seçilecektir. Bu bilgiler ışığında, kontrolün değiştiği ve ortak kontrol niteliği kazandığı anlaşılmaktadır.

Söz konusu bildirim işlemi Güney Dental ve Kadıköy Dental'i de kapsadığı için işlem sonrasında ilgili şirketlerin hissedarlık yapıları da değişecektir. Söz konusu teşebbüslerde, işlem sonrasında yukarıda isimlerine yer verilen şirketler 1'er hisse iktisap edecek, geri kalan hisseler Güney Diş'e ait olacaktır. Bu bağlamda, bu şirketlerin kontrolü gerçek kişilerden çıkacak ve Güney Diş'e geçecek, şirketler Güney Diş'in iştirakleri haline geleceklerdir. Bu bağlamda, bu şirketler üzerinde de HS Sağlık'ın kontrolü söz konusu olacağından kontrol değişikliği gerçekleşmektedir.

Ayrıca, bildirim konusu işlemin kapanış tarihinden önce limited şirket olan Kadıköy Dental'in anonim şirkete dönüşeceği ve tarafların işlemin kapanışını, Rekabet Kurulu'nun izninin alınmasından sonra tamamlamayı öngördükleri ifade edilmiştir.

H.2. Taraflar

H.2.1 Devralan Taraflar

Devralma işleminin alıcı tarafında, HS Sağlık, HS Europe, HS European, HS France ve HS Global olmak üzere birden fazla teşebbüs yer almaktadır. İlgili şirketler, hukuken bağımsız ve münferit olarak konsolide edilen tüzel kişilikleri ihtiva eden

120 Henry Schein grup şirketleri içinde yer almaktadırlar. Henry Schein grubunun ana şirketi Henry Schein Inc.'dir.

Henry Schein Inc., Delaware ABD kanunları uyarınca kurulmuş bir anonim şirket olup, diş hekimi, doktor ve veterinerlere sağlık ürünleri ve destekleyici hizmetler tedarik etmektedir. Şirket, uluslararası platformda dental, medikal ve tıbbi teknolojiler alanında da faaliyet göstermektedir. Henry Schein Inc., NASDAQ menkul kıymetler borsasında işlem gören bir şirket olup, doğrudan ve iştirakleri vasıtasıyla dolaylı olarak hem ABD, hem de uluslararası pazarlarda söz konusu alanlarda faaliyet göstermektedir. Alıcı şirketler, belirli dönemlerde hedeflenen şirketlerin hissedarı olmak amacıyla ABD'de kurulmuştur. HS Sağlık ise, Güney Diş'in hisselerini iktisap etmek amacıyla 02.03.2010 tarihinde İstanbul'da kurulmuştur.

130 Söz konusu teşebbüsler halihazırda operasyonel faaliyetleri bulunmayan holding şirketleridir. Dolayısıyla ne Türkiye'deki ilgili ürün pazarında ne de diğer ülkelerde operasyonel faaliyetleri bulunmamaktadır. Dolayısıyla taraflara ilişkin bir ciro ve pazar payı verisi bulunmamakta, Bildirim Formu'nda sunulan ciro bilgileri, Henry Schein grup şirketlerinin Türkiye'de ilgili ürün pazarında gösterdikleri faaliyetlerle ilgili olmaktadır. Türkiye'ye dental ürün satmak suretiyle faaliyet gösteren Henry Schein grubu şirketleri; Henry Schein Inc., Ace Surgical Supply Co. Inc., Camlog Biotechnologies AG ve Ortho Organizers Inc.'tir.

H.2.2. Devreden Taraflar

140 Devralma işleminin satıcı tarafında ise gerçek kişiler yer almaktadır. Söz konusu kişiler, Güney Diş, Güney Dental ve Kadıköy Dental'de işlem öncesinde hisse sahibi olan, Ferizan PEKER, Zehra Arzu PEKER, Şebip İlker PEKER, Güney PEKER ve Gürbüz ERSÖZ'dür. Taraflardan Ferizan PEKER, her üç teşebbüste de hisse sahibi olup, Güney Diş ve Güney Dental'in yönetim kurulu başkanıdır. Zehra Arzu PEKER, her üç teşebbüste de hisse sahibi olup, Güney Diş ve Güney Dental'in yönetim kurulu başkan yardımcısıdır. Güney PEKER ve Şebip İlker PEKER hem Güney Diş hem de Güney Dental'de hisse sahibidir ayrıca, Güney PEKER Güney Dental'in yönetim kurulu üyesidir. Gürbüz ERSÖZ ise, Güney Diş'in hissedarıdır.

150 Devreden hissedarlardan bazıları, devre konu şirketler dışındaki bazı şirketlerde de hisse sahibidirler. Güney Diş'in Antalya bayisi olarak faaliyet gösteren Talya Dental Ticaret ve Sanayi Ltd. Şti. bu şirketlerden biridir. Taraflar Talya Dental'in tasfiye edilmesi ve Güney Diş, Güney dental ve Kadıköy Dental'in kapanış tarihi ve öncesinde vadesi gelen tüm alacaklarının Talya Dental tarafından ödenmesi hususlarında anlaşmışlardır. Ayrıca, devreden tarafların tamamı Tıp-Tek Dişçilik Teknolojisi Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin hissedarlarıdır ve Ferizan PEKER ilgili şirketin yönetim kurulu başkanı, Z. Arzu PEKER, yönetim kurulu başkan vekili, Ş. İlker PEKER, yönetim kurulu üyesidir. Şirket, diş ünitesi ve ekipmanları yardımıyla imalatı alanında faaliyet göstermektedir.

H.2.3. Devredilen Taraflar

160 İşlem kapsamında devredilen teşebbüsler, Güney Diş, Güney Dental ve Kadıköy Dental'dir. Güney Diş'in ana faaliyet konusu, diş hekimliği sektöründeki ekipmanların ve malzemelerin ithalatı, toptan ve perakende satışı ve satış sonrası hizmetlerini sağlamaktır. Güney Diş, ithal ettiği ürünlerin yanı sıra iç pazardan da az miktarda mal tedarik ederek diş depolarına toptan, diş hekimlerine ve laboratuvarlarına perakende, resmi kurumların diş birimlerine ihale yoluyla satmaktadır. Dolayısıyla taraflardan hiçbiri doğrudan nihai tüketiciye yani hastaya satış yapmamaktadır.

170

Güney Dental ve Kadıköy Dental, Güney Diş'in bünyesinde bulundurduğu kardeş şirketlerdir. Yukarıda yer verilen faaliyetlerin yerine getirilmesi sırasında Kadıköy Dental sadece İstanbul ve Trakya bölgesinde satış yapmakta, Güney Diş ve Güney Dental ise yurt içi ve yurt dışından tedarik edilen ürünlerin satışını gerçekleştirmektedir. Güney Diş'in Türkiye çapında 14 bayisi bulunmaktadır ve Kadıköy Dental bu bayilerden birisidir.

Güney Diş, ağırlıklı olarak ekipman, Güney Dental ise ağırlıklı olarak sarf malzemesi ithalatı ve satışı alanında faaliyet göstermektedir. Güney Diş ve Güney Dental, kendi markaları ile ürün satmamakta, satışı yapılan ürünler üretici firmaların markalarını taşımaktadır.

Güney Dental ve Kadıköy Dental'in işlem öncesi hissedarlık yapıları aşağıdaki tablolarda ortaya konulmaktadır.

Tablo 3: Güney Dental'in halihazırdaki hissedarlık yapısı

HİSSEDARIN ADI	HİSSE ADEDİ	HİSSELERİN DEĞERİ(TL)
Ferizan PEKER	(....)	(....)
Z. Arzu PEKER	(....)	(....)
Güney PEKER	(....)	(....)
Ş. İlker PEKER	(....)	(....)
Güney Diş Deposu	(....)	(....)
TOPLAM	26,000	650.000

180

Tablo 4: Kadıköy Dental'in halihazırdaki hissedarlık yapısı

HİSSEDARIN ADI	HİSSE ADEDİ	HİSSELERİN DEĞERİ(TL)
Ferizan PEKER	(....)	(....)
Z. Arzu PEKER	(....)	(....)
TOPLAM	100	100.000

H.3. İlgili Pazar

H.3.1. İlgili Ürün Pazarı

İlgili ürün pazarı tanımlanabilmesi için, öncelikle devralınan tarafın faaliyet gösterdiği alan incelenmelidir. Bildirim konusu işlem, diş hekimliği sektöründe kullanılan ekipmanların ve malzemelerin ithalatı, toptan ve perakende satışı ve satış sonrası hizmetleri pazarında faaliyet gösteren Güney Diş ile Güney Diş'in aynı alanda faaliyet gösteren iştiraki olan Güney Dental ve Güney Diş bayisi olarak faaliyet gösteren Kadıköy Dental'in devralınmasına ilişkindir. Bu bağlamda devralınan teşebbüsler, dental ürünlerin ithalatı ve satışı ile iştigal etmektedirler.

190

Grup şirketleri vasıtasıyla dolaylı devralınan konumundaki Henry Schein Inc.'in dental iş kolu ile ilgili olarak doğrudan ya da dolaylı bir şekilde uluslararası boyutta faaliyet gösterdiği ürün pazarları; diş üniteleri, görüntüleme sistemleri, dinamik el cihazları, klinik cihazlar, klinik sarf malzemeleri, laboratuvar sarf malzemeleri, laboratuvar

cihazları, yedek parça ve servis, implantlar, anestetikler, ağız kanseri tespit ürünleri, lazer ürünleri, ortodonti uzmanlık ürünleri, dental ekipman için kiralama ve diğer finansal hizmetler ile yazılım ve teknoloji desteği gibi pazarlardan oluşmaktadır. Grup şirketleri, Türkiye’de klinik sarf malzemeleri, ortodonti uzmanlık ürünleri, implantlar ürün pazarlarında faaliyet göstermektedir.

200 Güney Diş, diş üniteleri, görüntüleme sistemleri, dinamik el cihazları, klinik cihazlar, klinik sarf malzemeleri, laboratuvar sarf malzemeleri, laboratuvar cihazları, yedek parça ve servis ürün pazarlarında, Güney Dental ise, klinik sarf malzemeleri ve implantlar ürün pazarlarında faaliyet göstermektedir. Türkiye’de tarafların faaliyetlerinin örtüştüğü pazarlar; sarf malzemeleri ve implantlardır.

Devralan şirketler, operasyonel herhangi bir faaliyet yürütmemekte, dahil oldukları grubun iktisap etmeyi amaçladığı hisseleri elinde tutmaktadır. Dolayısıyla söz konusu şirketlerin ilgili pazarda herhangi bir faaliyetleri bulunmamaktadır.

210 İlgili pazar, devralınan tarafların faaliyet alanları çerçevesinde tespit edildiğinde, ağız ve diş tedavisinde kullanılan cihazlar ve sarf malzemelerinden oluştuğu anlaşılmaktadır. Her ne kadar Bildirim Formu’nda tarafların faaliyetlerinin iki pazarda kesiştiği ifade edilmiş olsa da, belirtilen bu pazarların asıl ilgili ürün pazarı olan “*dental ürünler pazarı*”nın alt pazarları olduğu ve başvuru konusu işlem çerçevesinde alt pazarların değil üst pazarın esas alınması gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

Bu pazarda yer alan cihaz ve malzemeler, diş tedavisi sırasında kullanılan her türlü cihazları, diş ünitelerini, teşhis ve tedavide kullanılan görüntüleme cihazlarını, dinamik el cihazlarını, diş tedavisi amacıyla kullanılan laboratuvar cihaz ve sarf malzemelerini, diş kliniğinde kullanılan çok çeşitli sarf malzemelerini (eldiven, karıştırıcı, bisturi, koruyucu örtü, vs.), ortodonti tedavisinde kullanılan ürünleri, implantları içermektedir.

220 İlgili sektörün alıcı tarafında, diş hekimleri, diş teknisyenleri, ağız ve diş sağlığı hizmeti veren devlet kurumları, yerli ve yabancı üretici, distribütör ve bayilerdir. Tüketiciler dental ürünler satın almamakta ancak diş hekimleri ve/veya laboratuvarlardaki hizmetler vasıtasıyla bu ürünleri tüketmektedirler.

Sonuç olarak, işbu dosya kapsamında ilgili ürün pazarı “*dental ürünler pazarı*” olarak belirlenmiştir.

H.3.2. İlgili Coğrafi Pazar

İlgili ürün pazarında ülke içinde rekabet şartlarının farklılaşmasına neden olacak bir unsurun bulunmaması nedeniyle ilgili coğrafi pazar “*Türkiye*” olarak belirlenmiştir.

H.4. Değerlendirme

H.4.1. 1997/1 Sayılı Tebliğ’in 2. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

230 1997/1 sayılı “Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ”in 2(b) maddesine 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*” teşebbüsler arası birleşme ve devralma olarak kabul edilmektedir.

Dosya mevcudunda yer alan bilgilere göre, işlem, Güney Diş’in %(....) oranındaki hisselerinin HS Sağlık, HS Europe, HS European, HS France ve HS Global tarafından devralınmasıdır. Ancak devralma işlemi Güney Dental ve Kadıköy Dental’in (....)’er adet hissesinin HS Sağlık, HS Europe, HS France ve HS Global tarafından

240 devralınmasını da içermektedir. Buna göre, işlem öncesinde, gerçek kişi hisse sahiplerince kontrol edilen Güney Diş, devredenlerden Ferizan PEKER ve Güney PEKER ile devralanların ortak kontrolü altına girecek, Güney Dental ve Kadıköy Dental ise Güney Diş'in iştirakleri halini alacaklardır.

Bu bilgiler doğrultusunda başvuru konusu işlemin; bir teşebbüsün ortaklık paylarının bir kısmının ve yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçların başka teşebbüslere devredilmesi niteliğinde bir işlem olması nedeniyle, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendi kapsamında bir devralma işlemi olduğu sonucuna varılmıştır.

H.4.2. 1997/1 Sayılı Tebliğ'in 4. Maddesi Açısından Yapılan Değerlendirme

250 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesi "*Bu Tebliğ'in 2. maddesinde belirtilen bir 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 aşmаса bile toplam cirolarının 25 milyon TL'yi aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur*" demek suretiyle hangi tür birleşme ya da devralma işlemlerinin Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğunu belirlemektedir.

260 Dosya mevcudunda yer alan bilgilere göre, işlemin alıcı tarafında yer alan ve Henry Schein grubu şirketleri olan HS Sağlık, HS Europe, HS European, HS France ve HS Global'in yurtdışında ya da Türkiye'de herhangi bir operasyonel faaliyeti bulunmamaktadır. İsmi geçen teşebbüsler, Henry Schein grubu tarafından devralınmak istenen şirketlerin hisselerini elde tutmak amacıyla kurulmuştur. Dolayısıyla devralan taraflar bakımından Türkiye sınırları içinde elde edilen gelir ve gerçekleşen pazar payı bulunmamaktadır.

Bununla birlikte ana şirket olan Henry Schein grubu içinde dental ürünler pazarında faaliyet gösteren ve Türkiye'ye satışı bulunan bazı şirketler bulunmaktadır. Dolayısıyla devralana ilişkin olarak taraflarca sunulan ciro bilgileri, bu şirketler aracılığıyla Henry Schein grubunun elde ettiği ciroyu temsil etmektedir. Buna göre, Henry Schein grubu şirketlerinin Türkiye'de ilgili ürün pazarında 2009 yılında elde ettiği ciro (.....). İlgili cironun TL olarak karşılığı (.....)'dir.

İşlemin devredilen kısmında yer alan Güney Diş'in 2009 yılı içinde ilgili ürün pazarında, Türkiye'de elde ettiği ciro (....) olarak gerçekleşmiştir.

270 Tarafların ciroları toplamı (.....) olup, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde öngörülen ciro eşliğini aşmaktadır.

280 Bildirim Formu'nda Türk dental pazarını kontrol eden/denetleyen herhangi bir resmi kurum veya kuruluşun bulunmadığı, bu bağlamda pazara ilişkin olarak basılan resmi bir kaynak bulunmadığı belirtilmiştir. Bu nedenlerle tarafların Türk dental pazarının perakende satışlar göz önünde tutulduğunda 600-650 milyon TL arasında bir ekonomik büyüklüğe sahip olduğunu tahmin ettikleri belirtilmiştir. Tarafların pazardan elde ettikleri ciro rakamları göz önüne alındığında, devralan tarafın yaklaşık %(....)'lük pazar payına sahip olduğu, devredilen tarafın ise %(....)'lik bir pazar payına sahip olduğu anlaşılmaktadır. Bu çerçevede tarafların pazar payı toplamalarının %5'in altında olduğu ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde öngörülen pazar payı eşliğini aşmadığı anlaşılmaktadır. Ancak tarafların ciro toplamalarının ilgili maddede düzenlenen ciro eşiklerini aşması nedeniyle işlemin izne tabi olduğu sonucuna varılmıştır.

H.4.3. Devralma İşleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. Maddesi Açısından Değerlendirilmesi

290 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi uyarınca, bir ya da birden fazla teşebbüsün hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütününde yahut belli bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak birleşme ve devralma işlemleri hukuka aykırı bulunmuş ve yasaklanmıştır.

Bildirim Formu'nda Henry Schein'in Güney Diş'in hisselerini iktisap etmek istemesinin nedeni olarak yatırım yapma amacı gösterilmiştir. Henry Schein grubunun, Türkiye'de dental ve ilgili ürünlerin piyasa talebinde artış olmasını beklemesi, burada yerleşik bir yerel firmanın hissedarı olmak yoluyla Türkiye'de varlığını kurmak istemesine yol açtığı ifade edilmiştir.

300 Taraflar arasında imzalanan 12.08.2010 tarihli Mühürsüz Dağıtım Sözleşmesi'nde, bildirim konu devralma işleminin kapanışı itibarıyla Henry Schein Inc.'in "Henry Schein" markası altında Türkiye ve Kıbrıs'ta sattığı tüm ürünler için Güney Diş'in mühürsüz dağıtıcı olacağı düzenlenmiştir. Bununla birlikte Henry Schein grup şirketlerinden halihazırda faaliyet gösteren şirketler, Henry Schein markalı olmayan ürünlerin Türkiye'deki satışına devam edeceklerdir.

310 Önceki bölümlerde de yer verildiği üzere, işlemin alıcı tarafında yer alan Henry Schein grubu şirketleri operasyonel bir faaliyetleri bulunmamakla birlikte, grubun hedeflediği şirketlerin iktisap edilmesi amacıyla kurulmuşlardır. Ancak Henry Schein grubu uluslararası alanda ve bünyesinde yer alan bazı diğer şirketler Türkiye'de ilgili pazarda faaliyet göstermekte ve Türkiye'ye de satış gerçekleştirmektedirler. Ayrıca alıcı teşebbüslerin tamamının %(....) oranında sahibi Henry Schein Inc.'tir ve hepsini doğrudan veya dolaylı olarak kontrol etmektedir. Bu nedenle devralma işleminin değerlendirilmesinde ana grup, alıcı şirketler üzerindeki kontrolü sebebiyle göz önünde tutulmuş, yoğunlaşma olup olmayacağı, ana grubun cirosu ve pazar payı esas alınarak değerlendirilmiştir. Bildirim Formu'nda da alıcı teşebbüslere ilişkin herhangi bir ciro ve pazar payı verisi, operasyonel faaliyetleri bulunmaması nedeniyle sunulmamış ana grubun ilgili pazarda Türkiye'de elde ettiği ciro ve pazar payı verilerine yer verilmiştir.

İlgili işlemi gerçekleştirmek ve Güney Diş'in hisselerinin çoğunluğunu elde tutmak amacıyla kurulan HS Sağlık da doğrudan Henry Schein kontrolünde olan bir teşebbüstür. Bu teşebbüs haricinde, hiçbir Henry Schein grup şirketinin Türkiye yasalarının kurulmuş ve varlığını sürdüren iştiraki bulunmamaktadır.

320 Alıcı tarafların ve ana grubun ilgili pazarda kontrol ettikleri herhangi bir başka teşebbüs bulunmamaktadır. Ancak Güney Diş'in gerçek kişi hissedarlarının hisse sahibi oldukları ve kontrol yetkisine sahip oldukları teşebbüsler bulunmaktadır. Bunlardan Güney Dental ve Kadıköy Dental mevcut devralma işleminin kapsamı içinde devredileceğinden işlem içinde değerlendirilmelidir. Diğer teşebbüslerden Talya Dental daha önce de belirtildiği gibi Güney Diş'in Antalya bayisidir. Tıp-Tek ise, diş ünitesi ve ekipmanları birleştirilmesi yoluyla imalat alanında faaliyet göstermektedir. Hissedarların kontrol ettiği son teşebbüs olan Güney Plaza ise, ilgili pazarda değil inşaat sektöründe faaliyet göstermektedir.

330 Türkiye’de 22.000 faal diş hekimi, 15.000 civarında diş teknisyeni, 1000-1500 civarında dental sektör firmaları çalışmanı olduğu tahmin edilmektedir. Dosya mevcudu bilgilerde Türk dental sektöründe 80 tanesi sadece ithalat yapan yaklaşık 130 firma olduğu belirtilmiştir. Bu özellikleriyle ve ithalat yoğun tedarik özelliğiyle sektörün büyümeye açık ve rekabetçi olduğu anlaşılmaktadır. Aşağıda ayrıca rakiplerin tahmini pazar paylarını gösterir tabloya da yer verilmiştir.

Tablo 5:Rakiplerin pazar payları

Rakip Firma	2009 Tahmini Pazar Payı(%)
Güney Diş	(....)
Lider Diş İth. İhr. San. A.Ş.	(....)
Benlioğlu Dental İth. İhr. İnş. Turz. San. ve Tic. A.Ş.	(....)
Gülşa Tıbbi Cihazlar ve Malzemeleri San. ve Tic. A.Ş.	(....)
Şafak Diş Deposu Dişçilik ve Tıp Araç Gereç. San. Tic. Ltd. Şti.	(....)
Turan Uysal ve Ortağı Kolektif Şirketi	(....)
3M Sanayi ve Ticaret A.Ş./Öncü Dental A.Ş.	(....)
Selis Dental İthalat İhracat San. ve Tic. Ltd. Şti.	(....)
Triadent Sağ. Cihazları Tic. Ltd. Şti.	(....)
Dentanet Tıbbi Gereçler ve Tic. Ltd. Şti.	(....)

340 Pazarda pek çok teşebbüsün yer aldığı bilgisine ek olarak tablodan da görüleceği üzere pazardaki teşebbüslerin çoğu yaklaşık değerlerde pazar payına sahiptir. Bu özellik pazardaki oyuncuların kendilerine yer edinebildiklerini, pazarda yüksek paya sahip ve hakim durumda olan firmaların olmadığını, pazarda rekabetin bulunduğunu ve işlediğini göstermektedir.

Henry Schein ile Güney Diş’in ilgili pazardaki pazar payı toplamının %(....) olduğu ciro eşiklerinin değerlendirildiği bölümde belirtilmiştir. Bu bilgiler ışığında işlem sonrasında tarafların pazarda çok yüksek bir pazar payı elde etmesinin veya pazardaki rekabetin azalmasının pek olası olmadığı anlaşılmaktadır. Hatta işlem sonrasında yalnızca %(....)’lük bir pazar payı artışı olacak olması esasen işlemin pazardaki etkisinin ne kadar sınırlı olacağını göstermektedir. Buna ek olarak pazarda çok sayıda teşebbüsün var olması ve bu teşebbüslerin de pazarda benzer bir konuma sahip olması, esasen rekabetin azaltılmasının söz konusu olmayacağını tam tersine tarafların rekabet gücü elde etmeye çalıştıklarını göstermektedir.

350 İlgili ürün pazarına girişi engelleyen herhangi bir düzenleyici kısıtlama bulunmamaktadır. İthalat da dahil olmak üzere piyasaya giriş oldukça serbesttir. Piyasadaki oyuncu sayısı da bu argümanı desteklemektedir. Ayrıca dosya mevcudu bilgilerden; pazara girişte düşük maliyetlerin söz konusu olduğu, pazarın büyümesine yönelik beklenti, rakiplerin desteklenmesi hususunda müşterilerin gücü gibi hususların pazara girişleri cesaretlendirdiği anlaşılmıştır. Son beş yıl içinde

360 Türkiye’de pazara yeni giriş yapan dört teşebbüsün olması da bu kadar çok oyuncunun var olmasına rağmen pazarın hala büyüebildiğini ve girişlerin kolay gerçekleştirildiğini göstermektedir.

İşlem sonucunda taraflar arasında bir hisse değişimi gerçekleşecek ve pazara yeni bir oyuncu da girecektir. Söz konusu değişimin pazarda herhangi bir yoğunlaşma artışı doğurması beklenmemektedir.

Yukarıda yer verilen hususlar birlikte değerlendirildiğinde, bildirim konusu işlem neticesinde dental ürünler pazarında hakim durum yaratılmasının veya mevcut bir hakim durumun daha da güçlendirilmesinin söz konusu olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

H.4.4. Devralma İşleminin Yan Sınırlamalar Açısından Değerlendirilmesi

370 Devralma işleminin tarafları arasında imzalanmış olan Hisse Alım Sözleşmesi’nin 12. maddesinde tarafların faaliyetlerine yönelik olarak rekabet yasağına yer verildiği görülmektedir. Düzenleme kapsamında, rekabet edilmemesi, ürünlerin ithalatı, pazarlanması, üretimi, lisansının verilmesi gibi faaliyetlere girilmemesi, çalışanların ve müşterilerin ayartılmaması, karışıklığa sebep olacak unvan kullanılmaması gibi hususlara yer verilmiştir. Söz konusu düzenleme, satıcı hissedarlar bakımından kapanış tarihinden itibaren 5 (beş) yıl süreyle geçerli olacak şekilde düzenlenmiştir.

380 Rekabet Hukuku uygulamasında rekabet yasakları devredilen malvarlığının değerinin korunması gereğinden ortaya çıkmıştır ve alıcıların yaptıkları yatırımların karşılıklarını tam olarak almalarının bir aracı olarak görülmektedir. Genel olarak rekabet yasaklarının yan sınırlama olarak değerlendirilmesi için yoğunlaşma ile doğrudan ilgili ve gerekli olması, sadece taraflar açısından kısıtlayıcı olması ve orantılı olması gerekmektedir. Bu kapsamda, söz konusu sınırlamaların işlemin gerçekleştirilmesine yardımcı unsur olarak düzenlenmiş olması, yoğunlaşmanın daha kısa sürede daha az maliyetle ve daha rahat bir şekilde sonuca ulaşması bakımından gerekli olması, üçüncü kişilerin ticari faaliyetlerini sınırlayıcı bir yönünün bulunmaması, kısıtlamanın nitelik, süre ve kapsam bakımından da işlemin yürütülmesi için gerekli olandan fazla sınırlama getirmemiş olması gerekmektedir.

390 Bahsi geçen koşullar çerçevesinde, sözleşmede düzenlenen rekabet yasağı hükmü değerlendirildiğinde, söz konusu hükmün süresi, tarafları, kapsamı bakımından devralma işleminin gerçekleşmesi için gerekli olandan daha fazla bir kısıtlama içermediği, dolayısıyla makul olduğu ve Rekabet Kurulu’nun önceki uygulamaları ile uyum içinde olduğu ve yan sınırlama olarak değerlendirilmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

400 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, 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 hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.