

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2003-3-113 (Devralma)

Karar Sayısı : 03-68/811-359

Karar Tarihi : 16.10.2003

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK

Üyeler : Tuncay SONGÖR, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, Kublay ATASAYAR, Süreyya ÇAKIN

B- RAPORTÖRLER: Orçun SENYÜCEL, B. Sanem ŞİMŞEK

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: Ülker Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Davutpaşa Cad. No:10 Topkapı/İstanbul
Anadolu Gıda Sanayi A.Ş.
Esenboğa Yolu 21. Km. Çankırı Kavşağı/Ankara

D- TARAFLAR: Ülker Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Anadolu Gıda Sanayi A.Ş.

E- DOSYA KONUSU: Anadolu Gıda Sanayi A.Ş.'nin %58 oranındaki hisselerinin Ülker Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş. tarafından devralınmasına izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 10.9.2003 tarih, 4395 sayı ve 6.10.2003 tarih, 4846 sayı ile intikal eden 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 13.10.2003 tarih, 2003-3-113/Öİ-03-OS sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 13.10.2003 tarih ve REK.0.07.00.00/147 sayılı Başkanlık Önergesi ile 03-68 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Ülker Gıda San. ve Tic. A.Ş. ile Anadolu Gıda San. A.Ş. firmalarının kontrolünün Yıldız Holding A.Ş.'de olduğu, devir sonrası da bu durumun değişmeyeceği; bu itibarla devralma işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilemeyeceği ifade edilmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Ülker Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Ülker Gıda)

Yıldız Holding A.Ş. (Yıldız Holding) çatısı altında faaliyet gösteren Ülker Gıda, 1944 yılında bisküvi üretimine başlayarak, bugün itibarıyla gıda pazarında şekerli

mamuller, süt, yağ, alkolsüz içecekler, çikolata ve kek gibi çeşitlendirilmiş bir ürün gamına ulaşmıştır. İstanbul ve Gebze’de fabrikaları bulunan Ülker Gıda’nın ortaklık yapısı Tablo 1’de sunulmuştur.

Tablo 1- Ülker Gıda'nın Ortaklık Yapısı

Pay Sahibi	Pay (%)
Yıldız Holding A.Ş.	57,97
Orhan ÖZOKUR	0,59
Ahsen ÖZOKUR	0,50
Murat ÜLKER	0,50
Ali ÜLKER	0,02
Fatma Betül ÜLKER	0,02
United European Bank	6,93
Diğerleri	33,47
Toplam	100,00

Tablo incelendiğinde, Yıldız Holding’in Ülker Gıda ortaklık paylarının yarısından çoğuna sahip olduğu, diğer ortakların paylarının ise genel olarak düşük seviyelerde kaldığı görülmektedir.

H.1.2. Anadolu Gıda Sanayi A.Ş. (Anadolu Gıda)

1969 yılında Ankara’da kurulan Anadolu Gıda, Ülker markası ile bisküvi, çikolata kaplamalı bisküvi ve lüks gofret üretimi faaliyetinde bulunmaktadır. Şirket 1994 yılı sonu itibarıyla halka açık şirket statüsünü kazanmış olup, dolaşımda bulunan hisse oranı %49,9’dur ve ortaklık yapısına Tablo-2’de yer verilmiştir.

Tablo 2- Anadolu Gıda'nın Ortaklık Yapısı

Pay Sahibi	Pay (%)
Yıldız Holding A.Ş.	25,53
Sabri ÜLKER	7,86
Murat ÜLKER	0,00
Ali ÜLKER	2,40
Orhan ÖZOKUR	2,55
Ahsen ÖZOKUR	1,79
United European Bank	22,36
Diğer Ortaklar	37,51
Toplam	100,00

Tablo'dan en büyük hissedarların Yıldız Holding ile United European Bank olduğu anlaşılmaktadır. Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden borsada işlem gören hisseleri elinde bulunduran hissedarların paylarının çok küçük oranlarda kaldığı, dolayısıyla Yıldız Holding ile United European Bank’ın dışında yüksek paya sahip bir ortak bulunmadığı anlaşılmıştır.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. Devralma İşlemi

27.8.2003 tarihli Ülker Gıda ve Anadolu Gıda Yönetim Kurulu kararlarından; söz konusu devralma sonucunda –Anadolu Gıda’nın tüzel kişiliği sona ererek- Ülker Grubu’nun tüm bisküvi, gofret ve kısmen çikolata kaplamalı ürünlerini üreten

şirketleri Ülker Gıda çatısı altında toplanacağı anlaşılmaktadır. Dolayısıyla devir bisküvi, gofret ve çikolata pazarında gerçekleşmektedir.

Bildirim Formu'na göre devralmadaki amaç; "yönetimleri ve hakim ortaklıkları aynı fakat operasyonları farklı çatılar altında yürütülen Ülker Grubu'nun operasyonlarının aynı çatı altında toplanarak yapılacak olan birleşme ile operasyon maliyetlerinin azaltılması, hammadde üretiminden satışına kadar geçen sürecin entegrasyonunun ve etkinliğinin sağlanması, farklı fabrika ve coğrafi alanlarda aynı cins üretim yapılması nedeniyle muhtelif risklerin azaltılması, dağıtım sisteminin etkinliğinin artırılması, ihracat veriminin ve lojistik gücün artırılmasının sağlanmasıdır."

H.3.2. Değerlendirme

1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (a) bendine göre, Kurul'dan izin alınması *bağımsız* iki veya daha fazla teşebbüsün birleşmesini gerektirmektedir.

Bu bağlamda her iki şirketteki kontrol unsuru ön plana çıkmaktadır. Bu çerçevede ortaklık yapısı, yönetim kurulunun oluşumu, toplantı ve karar nisabı üzerinde durulması gerekmektedir. Ortaklık yapısına taraflar bölümünde yer verildiğinden diğer unsurlar aşağıda değerlendirilmiştir.

Dosya mevcudu bilgi ve belgeden; Ülker Gıda ve Anadolu Gıda'nın ana sözleşmelerinde 6 kişiden oluşan yönetim kurulunun seçimi ile ilgili imtiyazlı hissenin bulunduğu anlaşılmaktadır. Buna göre her iki şirkette;

A grubu hisse sahipleri 4 yönetim kurulu üyesi seçme ve imtiyazlı kar payı alma, B grubu hisse sahipleri imtiyazlı kar payı alma, C ve D grubu hisse sahipleri 1'er yönetim kurulu üyesi seçme, hakkına sahiptir.

Her iki şirkette de şirketin idaresi ile ilgili alınan kararların geçerli olması için en az 4 üyenin karara iştirak etmesi gerekmektedir. Bu bağlamda yönetim kurulunu atama hakkına sahip imtiyazlı hisselerin dağılımı önem arz etmektedir.

Hisse dağılımları incelendiğinde; Ülker Gıda'nın A ve D grubu hisselerinin tamamının Yıldız Holding'e ait olduğu, dolayısıyla Yıldız Holding'in 6 kişilik yönetim kurulunun 5 üyesini atayabilme yetkisine sahip olduğu anlaşılmaktadır. Anadolu Gıda'da ise A grubu hisselerin çoğunluğunun Yıldız Holding'e ait olması nedeniyle 4 yönetim kurulu üyesi holding tarafından atanabilecektir. Dolayısıyla her iki şirkette de şirketin idaresiyle ilgili karar almak için yeterli kurul üyesi atama yetkisi tamamen Yıldız Holding'e aittir.

Devir sonrasında Anadolu Gıda ortakları Ülker Gıda'ya da payları oranında ortak olacaklardır. Dolayısıyla yeni ortaklık yapısında A ve D grubu hisselerin çoğunluğu Yıldız Holding'e ait olacak ve kontrol açısından devir işlemi sonrasında herhangi bir değişiklik olmayacaktır.

I- SONUÇ

Yukarıda yer verilen açıklamalar çerçevesinde; Ülker Gıda San. ve Tic. A.Ş. ile Anadolu Gıda San. A.Ş. firmalarının kontrolünün Yıldız Holding A.Ş.'de olduğu, devir sonrası da bu durumun değişmeyeceği; bu itibarla devralma işleminin 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 bir devralma olmadığına
OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.