

Ek Açıklama

29 Haziran 2020

Bu bölümde yer alan açıklamalarımız, Türkiye Şişe ve Cam Fabrikaları A.Ş.'nin ("Şişecam"), Anadolu Cam Sanayii A.Ş. ("Anadolu Cam"), Denizli Cam Sanayii ve Ticaret A.Ş. ("Denizli Cam"), Paşabahçe Cam Sanayii ve Ticaret A.Ş. ("Paşabahçe"), Soda Sanayii A.Ş. ("Soda Sanayii") ve Trakya Cam Sanayii A.Ş.'yi ("Trakya Cam") devralmak suretiyle birleşmesi işlemine ("Birleşme İşlemi") ilişkin genel bilgilendirme niteliğindedir ve sorulan konunun anlaşılmasında ve değerlendirilmesinde yardımcı olmak amaçlanmıştır.

Açıklamalarımız, sorulan soruda verilen bilgilere ve yürürlükte olan, başta 6362 Sayılı Sermaye Piyasası Kanunu, 6102 Sayılı Türk Ticaret Kanunu ve Sermaye Piyasası Kurulu'nun ("SPK") II-23.3 sayılı Önemli Nitelikteki İşlemler ve Ayrılma Hakkı Tebliği'ne ("Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği") dayanmaktadır. Bunun yanında 27 Haziran 2020 tarihli Resmi Gazete'de yayınlanan Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği'nin Geçici 1nci maddesi uyarınca anılan Tebliğ'in yürürlüğe girmesinden önce kamuya açıklanan işlemlere (bazı istisnalar hariç olmak üzere) yürürlükten kaldırılan II-23.1 sayılı Önemli Nitelikteki İşlemlere İlişkin Ortak Esaslar ve Ayrılma Hakkı Tebliği'nin ("Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği") uygulanacağı belirlendiğinden Birleşme İşlemine, Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği hükümleri uygulanmaya devam edecektir. Bu metinde yer alan açıklamalarımızın sorulara ilişkin ön bilgi vermek üzere sağlandığı göz önüne alındığında, yanıtlarımızın hiçbirisi kapsamlı, eksiksiz, kesin veya ayrıntılı değildir ve daha fazla bilgi alındıktan sonra ortaya çıkabilecek ek hususlar olabilir. Metin kapsamında yer verilen bilgiler hukuken bağlayıcı değildir ve belli bir işlemin veya düzenlemenin muhtemel ticari veya teknik sonuçlarına dair herhangi yönlendirme veya bir değerlendirme yapılmamıştır. Bu çerçevede herhangi bir tavsiye içermemektedir ve hukuki görüş niteliğinde değildir.

Şişecam işbu metinde yer alan açıklamalar nedeniyle sorumlu değildir. Şişecam ilgili açıklamaların tarihi itibarıyla yürürlükte bulunmayan ve/veya öngörülemeyen mevzuat değişiklikleri nedeniyle oluşabilecek uygulama ve görüş farklılıklarından sorumlu tutulamaz. Metinde yer alan bilgi ve açıklamalara dayanılarak yapılacak herhangi bir işlemten ötürü Şişecam'a sorumluluk iddiasında bulunulamaz. İlgililerin, herhangi bir konuda uygulama yapmadan önce konunun uzmanlarından profesyonel yardım ve hukuki görüş alması tavsiye edilir.

1. Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği çerçevesinde Birleşme İşlemine hangi kurallar uygulanacaktır?

Resmi Gazete'de 27 Haziran 2020 tarihinde yürürlüğe giren Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği'nin Geçici 1nci maddesi uyarınca Tebliğ'in yürürlüğe girmesinden önce kamuya açıklanan önemli nitelikli işlemlere (ve bu bağlamda Birleşme İşlemine) ayrılma hakkının kullanmaya hak sahibi olan pay sahipleri ve ayrılma hakkına konu payların diğer pay sahipleri veya yatırımcılara önerilmesi hususları dışında Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği hükümlerinin uygulanacağı kurala bağlanmıştır.

Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin Geçici 1nci maddesi aşağıdaki gibidir:

“Açıklanmış önemli nitelikteki işlemler

GEÇİCİ MADDE 1 – (1) *Bu Tebliğin yürürlüğe girdiği tarihten önce kamuya açıklanan önemli nitelikteki işlemler, bu Tebliğin 20 nci maddesi ile yürürlükten kaldırılan Tebliğ hükümlerine göre sonuçlandırılır. Ancak, payları borsada işlem gören ortaklıklarda ayrılma hakkına sahip pay sahipleri ve pay tutarlarının belirlenmesinde;*

a) Kanunun 24 üncü maddesinde değişiklik yapan 20/2/2020 tarihli ve 7222 sayılı Bankacılık Kanunu ile Bazı Kanunlarda Değişiklik Yapılmasına Dair Kanunun Resmî Gazete’de yayımlandığı 25/2/2020 tarihinden önce kamuya açıklanan önemli nitelikteki işlemler için, 25/2/2020 tarihi,

b) 25/2/2020 tarihi ile bu Tebliğin yürürlüğe girdiği tarih arasında kamuya açıklanan önemli nitelikteki işlemler için işlemlerin kamuya açıklanma tarihi,

esas alınır. Esas alınan tarihler itibarıyla pay sahipliğine ilişkin belirleme yapılırken takasın tamamlanmasına bakılmaksızın eşleşmiş emirler dikkate alınır.

(2) Birinci fıkrada belirtilen önemli nitelikteki işlemler açısından ayrılma hakkı talebine konu payların ortaklık tarafından satın alınmasından önce bu Tebliğe uygun olarak diğer pay sahiplerine veya yatırımcılara önerilmesine ilişkin yönetim kurulu kararı alınabilir.”

Bu madde hükümleri uyarınca, Birleşme İşlemi 7222 sayılı Kanun’un yürürlüğe girdiği 25 Şubat 2020 tarihinden önce, 30 Ocak 2020 tarihinde kamuya açıklandığı için (bakınız aşağıda yer alan 2nci soru) Birleşme İşlemine Eski Önemli Nitelikli İşlemler Tebliği hükümleri uygulanacaktır. Ancak Geçici 1nci Madde uyarınca ayrılma hakkına sahip olacak pay sahiplerinin ve pay tutarlarının belirlenmesinde ve ayrılma hakkının diğer pay sahiplerine veya yatırımcılara önerilmesi hususlarında Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği hükümleri uygulanacaktır.

Bu çerçevede, işlemin önemli nitelikli olma durumu, tanınabilecek istisnalar, ayrılma hakkı fiyatının belirlenmesi, ayrılma hakkının kullanılmasına ilişkin süre ve sair esaslar, Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği hükümlerine göre belirlenecektir.

2. Birleşme İşleminin kamuya duyurulma tarihi nedir?

Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği’nin 11(2) maddesi ve Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği’nin 10(1) ve 10(3) maddeleri uyarınca Birleşme İşleminin kamuya açıklandığı tarih, ilgili yönetim kurullarının Birleşme İşlemine başlama yönünde karar aldığı ve bu kararı Kamu Açıklama Platformu (“KAP”) aracılığı ile kamuya açıkladıkları 30 Ocak 2020 tarihidir.

Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği’nin 11(2) maddesi uyarınca *“8 inci madde uyarınca alınan yönetim kurulu kararının kamuya açıklanma tarihi; söz konusu yönetim kurulu kararının kamuya açıklanmasından önce ortaklık veya ortaklığın yetkilileri tarafından önemli nitelikteki işleme ilişkin olarak herhangi bir şekilde kamuya açıklama yapılmış olması halinde ise bu açıklamanın tarihi esas alınır.”* Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin 10(1) maddesi ise kamuya açıklanma tarihi olarak *“işlemin ilk defa kamuya açıklandığı tarih...”* esas alınmaktadır. Görüldüğü üzere iki düzenlemeye göre de Birleşme İşleminin ilk defa kamuya açıklandığı tarih, konuya ilişkin bütün yönetim kurullarının karar alarak KAP’ta ilgili açıklamayı

yaptıkları 30 Ocak 2020 tarihi olarak belirlenmektedir. Bu değerlendirme SPK'nın emsal kararları ile de uyum içerisinde.

3. Ayrılma hakkı fiyatı ne kadardır ve nasıl hesaplanmaktadır?

Ayrılma hakkı fiyatının hesaplanması hususunda Birleşme İşlemi açısından Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği hükümleri uygulanacaktır. Bu çerçevede ayrılma hakkı fiyatı işlemin ilk defa kamuya açıklandığı tarihten önceki, açıklanan tarih hariç olmak üzere, otuz gün içinde borsada oluşan düzeltilmiş ağırlıklı ortalama fiyatların aritmetik ortalamasıdır. Bu fiyat mevzuat uyarınca belirlenen bir fiyat olup, bu fiyatın belirlenmesinde Şişecam'ın veya diğer işleme taraf ortaklıkların herhangi bir tasarruf hakkı bulunmamaktadır. Bu hesaplama yöntemine göre Birleşme İşlemine taraf ortaklıkların ayrılma hakkı bedelleri (temettü ödemesi sonrası) aşağıda belirtilmiştir.

Ortaklık	Ayrılma Hakkı Kullanım Fiyatı	Temettü Ödemesi Sonrasında Net Ayrılma Hakkı Kullanım Fiyatı
Şişecam	5,27	5,126
Trakya Cam	3,47	3,370
Anadolu Cam	4,46	4,322
Paşabahçe	0,000	0,000
Denizli Cam	8,85	8,852
Soda Sanayii	6,39	6,144

Birleşme İşleminin ilişkin olarak 30 Ocak 2020 tarihinde Borsa İstanbul seans kapanışından sonra açıklama yapılmış olması nedeniyle bu tarih dahil olmak üzere hesaplama yapılmıştır.

4. Birleşme İşlemine Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin bütün hükümleri uygulanırsa, esaslı ne değişiklikler olacaktır?

Yukarıda belirtildiği üzere ayrılma hakkının kullanmaya hak sahibi olacak pay sahiplerinin ve pay tutarlarının belirlenmesi ve ayrılma hakkına konu payların diğer pay sahiplerine veya yatırımcılara önerilmesi dışında Birleşme İşlemine Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği hükümleri uygulanacaktır. Eğer geçiş hükümleri ile Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin bütün hükümleri uygulanacak olsaydı aşağıda belirtilen değişiklikler söz konusu olacaktır.

Öncelikle Birleşme İşlemi neticesinde Şişecam'ın arttırılacak sermayesi, mevcut sermayesinin %50'sinden az olduğu için Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin 5(1)(b)(2) maddesi uyarınca Birleşme İşlemi, Şişecam açısından önemli nitelikteki işlem sayılmayacak ve Şişecam pay sahiplerine ayrılma hakkı kullandırılmayacaktı.

İkinci olarak, Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin 14. maddesi uyarınca ayrılma hakkı kullanım fiyatı yıldız pazarda işlem gören halka açık ortaklıklar açısından işlemin kamuya açıklandığı tarihten 30 gün önceki ağırlıklı düzeltilmiş borsa fiyatı olarak hesaplanacağı için Anadolu Cam, Trakya Cam ve Soda Sanayii açısından ayrılma hakkı kullanım fiyatında herhangi bir değişiklik olmayacaktı. Denizli Cam ise yıldız pazarda yer almadığından, ayrılma hakkı kullanım fiyatı altı aylık ağırlıklı düzeltilmiş borsa fiyatı olarak belirlenecek ve 8,85TL'den 7,68TL'ye inecekti.

Son olarak, Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği hükümlerine göre ayrılma hakkının kullanılma süresi 20 işgününden 10 işgününe indirilmiştir. Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği'nin 15nci maddesi bir işlem önemli nitelikte sayılmasına rağmen ayrılma hakkının doğmayacağı özellikli halleri sıralamıştır. Bu düzenleme Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinde bulunmamakla birlikte, sayılan hallerden hiçbirisi Birleşme İşlemi özelinde uygulama alanı bulamayacağından Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin 15nci maddesi zaten uygulanmayacaktı. Aynı şekilde Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin 16ncı maddesinde yer alan muafiyet şartları da Birleşme İşlemi özelinde bulunmadığından, işleme ilişkin muafiyet talebinde de bulunulamayacaktı.

Görüldüğü üzere Birleşme İşlemine Eski Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin uygulanmasının ayrılma hakkı kullanacak pay sahipleri açısından herhangi bir olumsuz etkisi olmamakta, tam tersine Şişecam pay sahiplerinin ayrılma hakkı tanınması ve Denizli Cam pay sahiplerine %15 daha yüksek ayrılma hakkı kullanım fiyatı verilmesi gibi önemli olumlu etkileri bulunmaktadır

5. Ayrılma hakkına hangi pay sahipleri hangi şartlarla sahip olacaklar?

Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği'nin Geçici 1nci maddesi uyarınca ayrılma hakkına sahip olacaklar pay sahiplerinin belirlenmesinde, Birleşme İşlemi gibi 7222 sayılı Kanun'un kabul tarihinden önce açıklanmış olan işlemlerde, 7222 sayılı Kanun'un Resmi Gazete'de yayınlandığı 25 Şubat 2020 tarihi esas olarak alınacaktır. Dolayısıyla Birleşme İşleminde ayrılma hakkını kullanabilecek pay sahipleri 25 Şubat 2020 tarihinde elinde ilgili halka açık ortaklığın paylarını bulunduran pay sahipleridir.

Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin 11(2) maddesi uyarınca “Ayrılma hakkına konu olacak pay tutarları, bu fıkra göre esas alınan tarih itibarıyla sahip olunan paylardan genel kurul tarihine kadar varsa yapılan satışların son giren ilk çıkar esasına göre ve gün sonu net bakiyeler üzerinden düşülmesi suretiyle hesaplanır. Kamuya açıklama tarihi itibarıyla ortaklıkta pay sahibi olanlar ile pay tutarlarının belirlenmesinde takasın tamamlanmasına bakılmaksızın eşleşmiş emirler dikkate alınır.” Ancak Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin Geçici 1nci maddesi anılan 11(2) maddesine bir atıf yapmadığından dolayı, Birleşme İşleminde yukarıda belirtilen 11(2) maddesinin uygulama alanı olmayacaktır. Bir diğer deyişle, 25 Şubat 2020 tarihinde pay sahibi olan yatırımcılar, anılan tarihteki pay adedini aşmamak şartıyla, 25 Şubat 2020 tarihi ile Birleşme İşleminin onaylanacağı genel kurul tarihine kadar payları üzerine ne şekilde tasarruf etmiş olurlarsa olsunlar, ayrılma hakkını kullanabileceklerdir. Bu çerçevede, 25 Şubat 2020 tarihinden sonra paylarını satmış olan pay sahipleri de piyasadan anılan miktarda pay satın almak suretiyle ayrılma hakkını kullanabileceklerdir.

Ayrılma hakkına sahip olan pay sahiplerinin ve ayrılma hakkına konu olacak payların listesini ilgili genel kurul toplantısından bir gün önce Merkezi Kayıt Kuruluşu (“**MKK**”) ilgili ortaklığı verecektir. MKK'nın sunacağı liste temel alınacak ve bu konuda Birleşme İşlemine taraf ortaklıkların herhangi bir farklı tasarruf yetkisi bulunmayacaktır.

6. Birleşme İşleminin takviminde bir değişiklik var mı?

Daha önce açıklanan Birleşme İşlemine ilişkin takvimde bir değişiklik bulunmamaktadır.

Bilindiği üzere II-23.2 sayılı Birleşme ve Bölünme Tebliği hükümleri uyarınca yılsonu mali tabloları ile yapılan birleşme işlemlerine ilişkin genel kurulların en geç sekizinci ayı sonuna kadar tamamlanması gerekmektedir. Bu çerçevede Birleşme İşlemine ilişkin olağanüstü genel kurul toplantılarının en geç 31 Ağustos 2020 tarihinde yapılması zorunlu olup, ilgili genel kurul toplantılarının birkaç güne yayılacak

şekilde 24 Ağustos 2020 ile başlayan hafta yapılması planlanmaktadır. SPK'ya Duyuru Metninin onaylanması için 27 Nisan 2020 tarihinde yapılan başvuru normal sürecinde SPK tarafından değerlendirilmekte olup, SPK'nın gerekli gördüğü ek açıklamalar Duyuru Metnine işlenmekte, bu çerçevede gerekli olması halinde Birleşme Sözleşmesi ve Birleşme Raporunda yapılacak değişiklikler hazırlanmaktadır.

Birleşme İşleminin gerçekleştirilmesi için ön izin alınması gereken bir diğer kamu kurumu Enerji Piyasası Düzenleme Kurumu ("EPDK") olup, EPDK'ya da gerekli başvurular yapılmıştır. EPDK'nın başvuruları değerlendirmesi devam etmekte olup en kısa zamanda ve takvimi etkilemeyecek şekilde EPDK'dan da gerekli onayların alınacağı tahmin edilmektedir.

7. Rekabet Kurumundan İzin Alınmasına Gerek Var mıdır?

Rekabet Kurumunun 2010/4 Sayılı Rekabet Kurumundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliği'nin 5nci maddesi uyarınca kontrol değişikliği yaratmayan birleşme ve devralmalara ilişkin Rekabet Kurumundan izin alınması gerekmemektedir. Birleşme işlemi sonrasında işleme taraf ortaklıkların kontrol yapılarında bir değişiklik ortaya çıkmayacak olduğundan 27 Nisan 2020 tarihinde KAP'ta açıklanan taslak Duyuru Metninde de yer aldığı üzere Birleşme İşlemi için Rekabet Kurumundan izin alınmasına gerek bulunmamakta olup, bu nedenle Rekabet Kurumuna herhangi bir başvuru yapılmayacaktır.

Birleşme İşlemine taraf devrolan Anadolu Cam, Denizli Cam, Paşabahçe, Soda Sanayii ve Trakya Cam, devralan ortak Şişecam tarafından kontrol edilmektedir. Bu ortaklıklarda hâkim pay sahibi konumda olan Şişecam, anılan ortaklıkları tek başına kontrol etmektedir. Şişecam ise hâkim ortağı Türkiye İş Bankası A.Ş. ("İş Bankası") tarafından kontrol edilmektedir. Bu çerçevede devrolan ve Şişecam tarafından kontrol edilen ortaklıklar da aslen dolaylı olarak İş Bankası tarafından kontrol edilmektedir. Birleşme işlemi sonrasında devrolan teşebbüsler doğrudan İş Bankası tarafından kontrol edilmeye başlayacak ve kontrol yapısında herhangi bir değişiklik söz konusu olmayacaktır. Dolayısıyla, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanunun ("Rekabet Kanunu") 7nci maddesi çerçevesinde "[b]ir ya da birden fazla teşebbüsün başta hâkim durum yaratılması ya da mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi olmak üzere ülkenin bütünü yahut önemli bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak..." bir işlemden bahsetmek söz konusu değildir. Rekabet Kanununda 16 Haziran 2020 tarihinde 7246 sayılı kanun ile yapılan değişikliklerin de Birleşme İşlemine herhangi etkisi bulunmamaktadır.

8. Ayrılma hakkına konu paylar diğer pay sahiplerine veya yatırımcılara önerilecek midir?

Ayrılma hakkına konu payların diğer pay sahiplerine veya yatırımcılara önerilebilmesi imkânı Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin Geçici 1nci maddesi ile tanınmıştır. Bu konuda ilgili yönetim kurullarının değerlendirmesi devam etmekte olup, bu yönde bir karar alınması durumunda keyfiyet Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliğinin ilgili maddelerine uygun bir şekilde kamuya açıklanacaktır.