

# *11 Soruda Yeni Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği*



26.12.2013

GSG Hukuk

[www.gsg hukuk.com](http://www.gsg hukuk.com)

# Yeni Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği

6362 sayılı Yeni Sermaye Piyasası Kanunu'nun yürürlüğe girmesini takiben Sermaye Piyasası Kurulu'nca ("SPK") hazırlanan ikincil düzenlemeler yürürlüğe girmeye devam etmektedir. Bu düzenlemelerden biri olan II-23.1 sayılı "Önemli Nitelikteki İşlemlere İlişkin Ortak Esaslar ve Ayrılma Hakkı Tebliği" ("Tebliğ") 24.12.2013 tarih ve 28861 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir.

Bültenimizde Tebliğ ile getirilen düzenlemeler ana hatlarıyla açıklanmaktadır.

## 1- Tebliğ hangi konuları düzenliyor?

Tebliğ halka açık ortaklıklara ilişkin şu konuları kapsamaktadır:

- I. Hangi işlemlerinin önemli nitelikte olduğu,
- II. Önemli nitelikteki işlemlere ilişkin zorunlu usul ve esaslar,
- III. Bu tür işlemlerde ayrılma hakkının kullanımı ve kullanım fiyatının hesaplanması,
- IV. Ayrılma hakkının doğmadığı haller,
- V. Önemli nitelikteki işlemlerde zorunlu pay alım teklifi.



# Yeni Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği

## 2- Ortaklıkların hangi tür işlemleri önemli nitelikte işlem olarak belirlenmiştir?

Tebliğ aşağıda sayılan işlemleri, belirli “önemlilik kriterinin” de sağlamış olmaları kaydıyla, önemli nitelikte işlem saymıştır:



# Yeni Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği

## 3- Önemlilik kriteri nedir?

Önemlilik kriteri, yukarıda sayılan belirli işlem türleri için sağlanması gerekli bir kriterdir. Aksi halde, bu işlemler önemli nitelikte işlem olarak sayılmayabilir. Bununla birlikte kriter olarak belirlenen hallerdeki %50 oranın sağlanmadığı durumlarda dahi şirketlerin yönetim kurulları mal varlığının ortaklığın faaliyetleri açısından taşıdığı önemi dikkate alarak değerlendirme yapmalıdır.

Şirketler önemli nitelikteki işlemlere ilişkin olarak yapacakları özel durum açıklamalarında, önemlilik kriterinin sağlanıp sağlanmadığına, yönetim kurulunda önemli nitelikte işlem niteliği hakkında yapılan değerlendirmelere ve oran hesaplamalarına yer vermek zorundadırlar.

Tebliğ işlem tipi bazında farklı önemlilik kriterleri belirlemiştir.

### ÖNEMLİLİK KRİTERLERİ

#### Malvarlığı devri, kiralanması veya aynı hak tesisinde

- İşleme konu mal varlığının kamuya açıklanan son finansal tablodaki kayıtlı değerinin kamuya açıklanan son finansal tablolara göre varlık (aktif) toplamına oranı veya,
- İşlem tutarının yönetim kurulu karar tarihinden önceki altı aylık günlük düzeltilmiş ağırlıklı ortalama fiyatların aritmetik ortalaması baz alınarak hesaplanan ortaklık değerine oranı veya,
- Devredilecek veya kiraya verilecek veya üzerinde aynı hak tesis edilecek mal varlığı unsurunun son yıllık finansal tablolara göre elde edilen gelire katkısının, son yıllık finansal tablolardaki gelirlere oranının **%50 den fazla olması**

#### İlişkili taraflardan malvarlığı edinilmesi veya kiralamasında

- İşlem tutarının kamuya açıklanan son finansal tablolara göre varlık (aktif) toplamına veya yönetim kurulu karar tarihinden önceki altı aylık günlük düzeltilmiş ağırlıklı ortalama fiyatların aritmetik ortalaması baz alınarak hesaplanan ortaklık değerine oranının **%50 den fazla olması**

#### Faaliyet konusunun değiştirilmesinde

- Ortaklığın esas sözleşmesinde yer alan fiili ana faaliyet konusunun yan faaliyet haline gelmesine sebebiyet verecek esas sözleşme değişikliği,
- Ortaklığın fiili ana faaliyet konusunu oluşturan mal ve hizmet üretiminin işleyiş sürecini değiştirecek nitelikteki, örneğin üretim faaliyetinin tümüyle terkedilerek üretim konusu malın dışarıdan tedarik edilmesi gibi karar ve işlemlerdir.

## Yeni Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği

### 4- SPK, Tebliğ’de sayılmayan başka durumları da önemli nitelikteki işlem olarak belirleyebilir mi?

Sermaye Piyasası Kanunu, SPK’ya belirleyeceği işlem ve kararları önemli nitelikte işlem olarak belirleme yetkisi vermiş ve SPK da bu yetkisini bu Tebliğ ile kullanmıştır. Bununla birlikte, Tebliğ, halka açılmalara ilişkin olarak SPK’ya bir açık kapı bırakmıştır. Buna göre:

“Bir şirketin halka açılma öncesindeki vaat, taahhüt veya esaslı durumlarından önemli oranda farklılaşan veya somut bir konuda daha önceden bir vaat veya taahhütte bulunulmamış olsa dahi bütüncül olarak ele alındığında ortaklığın faaliyetleri ve/veya ticari hayatında önemli ölçüde değişiklik meydana getirebilecek iş ve işlemlerini SPK önemli nitelikte işlem olarak belirleyebilir.”

### 5- Önemli nitelikteki işlemlerin görüldüğü genel kurul toplantıları için hangi koşullar öngörülmüştür?

Tebliğ, önemli nitelikteki işlemlerin genel kurul onayına sunulmasını şart koşturmaktadır. Bu genel kurul toplantılarında, toplantı nisabı aranmaz. Karar nisabı ise toplantıya katılan oy hakkına haiz payların 2/3 oranındaki olumlu oyudur. Bununla birlikte, toplantıya oy hakkını haiz payların asgari yarısı katılmış ise, bu halde kararlar oy çoğunluğu ile alınabilir. Esas sözleşmede daha ağır nisaplar öngörülmüş ise bunlar uygulanır.

Bu genel kurullarda, işleme taraf olan (Türk Ticaret Kanunu m. 436/1 çerçevesinde) nihai kontrol eden ortak niteliğindeki kişiler, söz konusu önemli nitelikteki işlemlerin kendileri için doğrudan kişisel sonuç doğurması halinde kural olarak oy kullanamazlar. Ancak, Tebliğ, birleşme, bölünme, tür değiştirme, sona erme, faaliyet konusu değiştirme, borsa kotundan çıkma hallerini bu kuralın kapsamı dışında bırakmıştır, bu durumlarda bütün ortaklar ilgili genel kurulda oy kullanabilir.



# Yeni Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği

## 6- Ayrılma hakkı nedir? Hangi koşullarda kullanılabilir?

Önemli nitelikteki işlemlere ilişkin genel kurul toplantılarına katılan ve olumsuz oy kullanan pay sahipleri muhalefet şerhlerini toplantı tutanağına işletmiş olmaları halinde paylarını ortaklığa satarak ortaklıktan ayrılma hakkına sahiptir.

Söz konusu genel kurul gündeminde, ayrılma hakkı hususu, kullanım fiyatı ve işleyiş süreci yer almalıdır.

Gündemin ilanının öncesinde şirket yönetim kurulu;

- Ayrılma haklarının kullanımı halinde toplam maliyetin belirli bir tutarı aşması,
- Belirlenen orandan fazla paya sahip ortakların,
- Belirli nitelikteki ortakların,

ayrılma haklarını kullanmaları durumunda söz konusu önemli nitelikteki işlemin genel kurul kararına rağmen gerçekleştirilmemesine karar verebilir. Ancak, bu hususların genel kurul gündeminde ayrı bir madde olarak yer alması şarttır.

Bir pay sahibinin toplantıya katılmasına haksız bir şekilde engel olunmuş ise, yahut usulüne uygun davet yapılmamış veya gündem usule göre ilan edilmemiş ise muhalif kalma ve muhalefet şerhi koşulları sağlanmadan da ayrılma hakkı kullanılabilir.

Ayrılma hakları aracı kurumlar vasıtasıyla kullanılır. Bedeller tam ve nakden ödenmek zorundadır.

Ayrılma hakkını kullanan bir ortak, grup ayrımına bakılmaksızın, sahip olduğu tüm paylar için ayrılma hakkını kullanmak durumundadır.

Ayrılma hakkı kullanım fiyatı, işlemin ilk defa kamuya açıklandığı tarihten önceki 30 gün içinde borsada oluşan fiyatların aritmetik ortalamasıdır. Borsa dışı şirketlerde ayrılma hakkı fiyatı bir değerlendirme raporu ile belirlenir.

# Yeni Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği

## 7- Hangi hallerde ayrılma hakkı doğmaz?

Tebliğ belirli durumlarda, önemli nitelikteki işlem niteliği taşısa dahi ayrılma hakkı doğmayacağını öngörmüştür. Bu hallerde; kural olarak yönetim kurulu kararı yeterlidir. Bu yönetim kurulu kararı gerekçeli olarak kamuoyuna duyurulur. Ancak diğer düzenlemeler uyarınca genel kurul yapılma zorunluluğu varsa bunlara uyulur, genel kurul gündemine bir yönetim kurulu beyanı eklenir. Ayrılma hakkının doğmadığı haller aşağıdaki tabloda yer almaktadır.



# Yeni Önemli Nitelikteki İşlemler Tebliği

## 8- Hangi tür önemli nitelikteki işlemlerde zorunlu pay alım teklifi söz konusu olmaktadır?

Aşağıdaki hususlardaki önemli nitelikteki işlemlerden yararlanacak olan kişilerin pay alım teklifinde bulunmaları gerekmektedir. Bu durumda ayrılma hakkı söz konusu olmaz.

- İmtiyaz öngörmek veya mevcut imtiyazların kapsam veya konusunu değiştirmek,
- Borsa kotundan çıkma kararı almak,
- Bedelli sermaye artırımlarındaki nakit sermaye koyma borcunun, ortaklığa nakit dışındaki varlık devrinden kaynaklanan borçlara mahsup edilmek suretiyle yerine getirilmesi.

## 9- Tebliğ'e göre, şirketler hangi hallerde borsa kotundan çıkabilir?

Payların borsa kotundan çıkarılabilmesi için oy haklarının en az %95'ine tek başına veya birlikte hareket etmek suretiyle sahip olunması gerekir.

Şirket genel kurul toplantısında kottan çıkma kararı alınmasının ardından 5 iş günü içinde şirket borsaya kottan çıkma talebiyle başvurmak durumundadır. Hakim ortak ise, aynı sürede, zorunlu pay alım teklifini gerçekleştirmek için SPK'ya başvurmalıdır. Pay alım teklifi tamamlandıktan sonra kottan çıkarma kararı verilir, bu karar kamuya duyurulur.

Zorunlu pay alım teklifine cevap vermeyen küçük ortakların 3 yıl boyunca paylarını hakim ortağa satma hakları vardır. Bu amaçla hakim ortak olası talepleri karşılayacak tutarı Takasbank'taki bir hesapta bloke olarak tutmak zorundadır. Bloke tutar için banka teminat mektubu verilebilir.

## 10- Tebliğ kapsamındaki işlem ve yükümlülüklerden kimler sorumludur?

Tebliğ, şirketlerin yönetim kurulu üyelerini, nitelikteki işlemlerde bulunulması veya kararların alınması ile ayrılma hakkının kullanılması ve ayrılma hakkının doğmadığı hallere ilişkin kurallara uyum konusunda sorumlu olarak belirlemiştir.

## 11- Tebliğ ne zaman yürürlüğe girmiştir?

Tebliğ, 24 Aralık 2013 tarihinde Resmi Gazete'de yayımlanmış ve aynı gün yürürlüğe girmiştir. Halihazırda SPK incelemesi aşamasında olan başvurular da bu Tebliğ hükümlerine göre sonuçlandırılacaktır.



## *Finans Hukuku ekibimiz*



*Umurcan Gago*

Gündüz Şimşek Gago Avukatlık Ortaklığı  
Şirket Ortağı  
T: +90 (212) 326 6472  
umurcan.gago@gsg hukuk.com



*Bekir Emre Haykir*

Gündüz Şimşek Gago Avukatlık Ortaklığı  
Avukat  
T: +90 (212) 326 6813  
emre.haykir@gsg hukuk.com



*Pınar Karamahmutoğlu*

Gündüz Şimşek Gago Avukatlık Ortaklığı  
Avukat  
T: +90 (212) 326 6868  
pınar.karamahmutoglu@gsg hukuk.com

# ***GSG Hukuk***

Gündüz Şimşek Gago Avukatlık Ortaklığı ("GSG Hukuk") pek çok farklı sektörde faaliyet gösteren yerli ve yabancı sermayeli müşterilerine kuruluşlarından itibaren tüm hukuki işlemlerine yönelik hizmet vermektedir. GSG Hukuk, 32 avukat barındıran 43 kişilik deneyimli ekibiyle gerek genel hukuk gerekse vergi ve gümrük uyuşmazlığı alanındaki tecrübesini aynı çatı altında toplamıştır.

GSG Hukuk olarak müşterilerimiz için oluşturduğumuz ekiplerde ilgili sektörde yetiştirdiğimiz deneyim sahibi ve uzmanlaşmış avukatlar bulundurmak önceliklerimiz arasındadır. Söz konusu yaklaşımla çeşitli sektörlerde geniş bir yelpazede hukuki danışmanlık ve avukatlık hizmeti sunmaktayız.