

TÜSİAD

GERİ ALINAN PAYLAR TEBLİĞİ TASLAĞI'NA İLİŞKİN GÖRÜŞLER

Madde No	Taslak Mevcut Hali	Görüş
MADDE 4- Kısaltma ve Tanımlar	-	İnternet sitesi tanımı eklenerek, kastedilenin şirketin TTK 1524 kapsamında kuracağı internet sitesi mi, “yatırımcı ilişkileri” sayfasının yer aldığı kurumsal internet sitesi mi olduğu hususunun açıklığa kavuşturulması önerilmektedir.

Madde No	Taslak Mevcut Hali	Görüş
Yetkilendirme MADDE 5- Payları borsada işlem gören ortaklıklarda yetkilendirme	<p>(1) Bu Tebliğ hükümlerine göre ortaklıkların kendi paylarını satın almaları için genel kurulun yönetim kurulunu yetkilendirmesi şarttır.</p> <p>(2) Söz konusu yetki, yönetim kurulu tarafından hazırlanan programın ortaklığın genel kurul toplantısında onaylanması suretiyle verilir. Her izin talebinde yönetim kurulu kanuni şartları gerçekleştirdiğini belirtir.</p> <p>(3) Ortaklıkların paylarının yavru şirketleri tarafından satın alınabilmesi için, ortaklığın genel kurulunda programın onaylanması ve yavru şirketin söz konusu program çerçevesinde payları satın alacağına ilişkin bir yönetim kurulu kararı alması şarttır. Yavru şirketin de halka açık olması durumunda ana ortağı olan ortaklığın paylarını satın alabilmesi için ikinci fıkra hükümlerine uyması zorunludur.</p> <p>(4) Programın onaylanacağı genel kurullarda, ortaklığın esas sözleşmesinde daha ağır nisaplar öngörülmediği takdirde, TTK'nın 418 inci maddesinde yer alan toplantı ve karar nisapları uygulanır.</p>	Ortaklığın kendi veya yavru şirketlerinin çalışanlarına yönelik uygulayacağı pay edindirme planları kapsamında ve paya dönüştürülebilir veya pay ile değiştirilebilir sermaye piyasası aracı ihracı durumlarında uygulanacak geri alım programlarında başka bir organ kararı aranmaksızın, bu konulara ilişkin yetkili organların karar almalarının yeterli görülmesi önerilmektedir. Bu tür araçların uygulanabilirliği ve sürecin bütünlüğü açısından aynı anda karar alınması önerilmektedir.

Madde No	Taslak Mevcut Hali	Görüş
Yetkilendirme MADDE 5- Payları borsada işlem gören ortaklıklarda yetkilendirme	<i>(5) Ortaklık yönetim kurulu kararıyla, yakın ve ciddi bir kayıptan kaçınmak için gerekli olduğu durumlarda genel kurulun yetkilendirmeye ilişkin kararı olmadan da kamuyu aydınlatmaya ilişkin ek yükümlülüklerle uymak şartıyla kendi paylarını satın alabilir. <u>Ortaklığın yavru şirketi ana ortaklığın paylarını satın almak için bu istisnadan yararlanamaz.</u> Yönetim kurulunun yakın ve ciddi bir kayıptan kaçınmak için aldığı pay satın alım kararı yapılacak ilk genel kurul toplantısına kadar geçerlidir.</i>	Halka açık ana şirketin bağımsız yönetim kurulu üyelerinin çoğunluğunun imzası ile alacağı yönetim kurulu kararı ve yavru şirket yönetim kurulu kararı ile ana şirket genel kurul kararı aranmaksızın yavru şirketin ana şirket paylarını alımına imkan sağlanması önerilmektedir.

Madde No	Taslak Mevcut Hali	Görüş
MADDE 7- Kurulun sınırlama yetkisi ve ilk halka arzlardaki kısıtlar	<i>(1) Bu Tebliğ hükümleri çerçevesinde bir programın yürürlükte olduğu süre boyunca, <u>ortaklığın ve/veya yavru şirketinin yönetim kurulu üyeleri ile yönetim kontrolünü elinde bulunduran ortakları tarafından pay satım işlemi gerçekleştirilemez.</u></i> <i>2) 5 inci ve 6 ncı maddelerdeki yetki hükümleri çerçevesinde, ortaklıkların bir programı uygulamaya koyması hâlinde, yavru şirketler haricinde ilgili ortaklıkların yönetim, denetim veya sermaye bakımından doğrudan veya dolaylı olarak ilişkide bulundukları gerçek veya tüzel kişiler ile diğer ilgili kişilerin söz konusu ortaklığın paylarında işlem yapmasına Kurulca sınırlama getirilebilir.</i>	Bahsi geçen kişilerin mülkiyet haklarının kullanımının önüne geçilmemesi gerektiği düşünülmektedir. Nitekim bu kişilerin herhangi bir kötüye kullanımda bulunmamaları için, Kanun'un 103/4, 106 ve 107 nolu maddelerinde suiistimal halinde uygulanabilecek yaptırımlar belirlenmiştir.

Madde No	Taslak Mevcut Hali	Görüş
MADDE 8- Program unsurları	<i>(1) Genel kurul tarafından onaylanmış program suretiyle yönetim kuruluna verilecek yetki süresi azami on sekiz aydır. Yönetim kurulu verilen söz konusu yetkiyi belirleyeceği gerçek veya tüzel kişilere devredebilir. Programda herhangi bir süre belirtilmemiş olması durumunda program on sekiz ay, süreli bir programın onaylanması durumunda ise ilgili süre boyunca yürürlükte olacaktır. Süreli programların bitmesini takiben yeni bir programın uygulanabilmesi için yeni bir genel kurul kararı gereklidir.</i> <i>(2) Birinci fıkrada belirlenen on sekiz aylık süre, ortaklığın kendi veya yavru şirketlerinin çalışanlarına yönelik uygulayacağı pay edindirme planları kapsamında yapılacak satın alımlar ve paya dönüştürülebilir veya pay ile değiştirilebilir sermaye piyasası aracı ihracı durumlarında <u>beş yıla</u> kadar uzatılabilir</i>	TTK madde 379/2 kapsamında azami süre 5 yıl olarak belirlenirken, tebliğde halka açık şirketler için 18 ay ile sınırlandırılmıştır. İkinci fıkrada getirilen esneklikte ise, sözkonusu borçlanma araçlarının vadesinin 5 yıldan uzun olabileceği dikkate alınarak, daha geniş bırakılması veya vadeye paralel belirlenebileceği gibi bir tanım yapılması önerilmektedir.

Madde No	Taslak Mevcut Hali	Görüş
MADDE 9- Geri alınan paylara ilişkin sınırlamalar	<i>(2) Payları borsada işlem gören ortaklıkların, geri alınan payları borsada işlem gören nitelikte olmalı ve geri alımlar yalnızca borsada gerçekleştirilmelidir.</i>	Borsada işlem gören şirketlerde de ortaklığın kendisinin çağrı yoluyla alımda bulunmasına ve bu teklife ana ortaklar dahil tüm ortakların cevap verme hakkı olmasına imkan verilmesi gerektiği düşünülmektedir. Çağrı fiyatı için belli bir dönemdeki ağırlıklı ortalama fiyatlar ve/veya uzman kuruluş raporu düzenlenmesi düşünülebilir. Bu yolla temettü politikası olarak hisselerin geri alınması yolunun kullanılmasına imkan sağlanmış olacaktır.

Madde No	Taslak Mevcut Hali	Görüş
MADDE 9- Geri alınan paylara ilişkin sınırlamalar	<i>(3) Geri alınacak payların bedelleri düşüldükten sonra, kalan ortaklık <u>net aktif</u> (ana ortaklığa ait öz kaynak), <u>en az ödenmiş/çıkarılmış sermaye ile Kanun ve esas sözleşme uyarınca dağıtılmasına izin verilmeyen yedek akçelerin toplamı kadar olmalıdır</u>. Program çerçevesinde gerçekleştirilen her pay geri alım işlemi öncesinde söz konusu şartta uyum sağlanması yönetim kurulunun sorumluluğundadır.</i>	Hesaplamanın hangi finansal tablolar üzerinden yapılacağı hususuna açıklık getirilmelidir. (örn. Kurul düzenlemelerine uygun olarak hazırlanan ve kamuya açıklanan son finansal tablolarda yer alan...) Ayrıca dağıtılmasına izin verilmeyen yedek akçe tanımı da net olarak yapılmalıdır. Örneğin sermayenin yarısını aşan yasal yedeklerin dağıtımı kanunen mümkün olmakla birlikte bu hesaplamada dikkate alınacak mıdır? TTK 520/1 kapsamında daha önce ayrılan yedek akçe varsa ne şekilde dikkate alınmalıdır? TTK 379 madde gerekçesinde yeniden değerlendirme değer artış fonlarının dağıtılamayacak kalem olarak dikkate alınmasına değinilmekle birlikte, yorumda bulunulmayan enflasyon düzeltme farkları, vergisi ödenmek suretiyle dağıtılabilecek iştirak/gayrimenkul satış karları ne şekilde değerlendirilmelidir?

Madde No	Taslak Mevcut Hali	Görüş
Madde 20 – Ortaklarda Karşılıklı İştirak	<i>(1) Ortaklıklar ile TMS hükümleri doğrultusunda iştiraki olarak kabul edilen şirketler arasında karşılıklı iştirak ilişkisinin bulunması ve iştirakin sahip olduğu payların ortaklık genel kurulunda alınacak kararlarda sonucu tayin edici rolünün bulunması durumunda, ortaklık genel kurulunda iştirak paylarına ait oy hakları donar.</i>	TTK karşılıklı iştirakte oyların donması ile ilgili olarak, md 197, 201 ve md. 389’da iki farklı uygulama yapmış. Şöyle ki, Md. 389’a göre söz konusu karşılıklı iştirakte eğer hakim şirket bağlı şirket durumu varsa o zaman yavru şirketin ana şirkette sahip olduğu paylardan doğan oy hakları donuyor. Ama ana şirketin yavru şirket sermayesinde oy hakkı donmuyor. Ama arada hakimiyet ilişkisi yoksa(197, 201), her ikisinin genel kurulunda da oy haklarının ¼’ü kullanılabilir. Mevzuatta karışıklık olmaması için SPK düzenlemelerinde de paralel şekilde bağlı ortaklıkların ana şirketteki oy haklarının donmasına yönelik düzenleme yapılması, “iştirak”lerin kapsam dışı bırakılması önerilmektedir.