

Rekabet Kurumu Başkanlığından;

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2022-5-040
Karar Sayısı : 22-41/584-244
Karar Tarihi : 08.09.2022

(Ortak Girişim)

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Ahmet ALGAN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,
Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK,
Berat UZUN

B. RAPORTÖRLER : Osman AYAR, Mert ÖZMEN, Oğuzhan ÇUKUR

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Oaktree Transportation Infrastructure Capital Partners GP, L.P.
Temsilcileri: Av. M. Toğan TURAN, Av. Deniz BENLİ,
Av. Selen TOMA
Orjin Maslak Eski Büyükdere Cad. No:27 K:11 Maslak 34485
İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: CPPIB PAG Canada Inc.'in tek kontrolünde bulunan Ports America Group, Inc.'in dolaylı ortak kontrolünün Oaktree Transportation Infrastructure Capital Partners GP, L.P. aracılığıyla Oaktree Capital Group Holdings GP, LLC ve Brookfield Asset Management, Inc. tarafından devralınması işlemi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 27.07.2022 tarih ve 29899 sayı ile intikal eden ve eksikleri 16.08.2022 tarih ve 30364 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 26.08.2022 tarih ve 2022-5-040/Öİ sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Yapılan bildirimde, CPPIB PAG Canada Inc.'in (CPPIB) (iştiraki Pantheon GP NewCo LLC aracılığıyla) tek kontrolünde bulunan Ports America Group, Inc.'in (PORTS AMERICA) hisselerinin %(...) Oaktree Capital Group Holdings GP, LLC (OAKTREE) ve Brookfield Asset Management, Inc. (BROOKFIELD GRUBU) kontrolünde bulunan Oaktree Transportation Infrastructure Capital Partners GP, L.P. (OAKTREE TRANSPORTATION) tarafından devralınarak PORTS AMERICA üzerinde nihai olarak Canada Pension Plan Investment Board (CPP INVESTMENTS), OAKTREE ve BROOKFIELD GRUBU tarafından ortak kontrol tesis edilmesi işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) çerçevesinde izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrasında; "*Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir.*" hükmüne yer

verilmiştir. Anılan hüküm uyarınca dosya konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsel) olarak ortaya çıkması şeklinde iki unsurun birlikte sağlanması gerekmektedir.

- (6) İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edilmektedir. Ortak kontrolün ortaya çıktığı başlıca durumlar; tarafların eşit oy hakkına sahip olması, stratejik kararların alınmasında veto haklarının bulunması ya da oy haklarının ortaklaşa kullanılması olarak sayılabilecektir. Bu anlamda, ana şirketlerin teşebbüsle ilgili önemli/stratejik kararlarda (üst yönetimin atanması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.
- (7) CPPIB hâlihazırda PORTS AMERICA üzerinde dolaylı tek kontrol sahibidir. CPPIB, PORTS AMERICA üzerindeki dolaylı tek kontrolünü sırasıyla; (.....). Söz konusu şirketlerin PORTS AMERICA'nın hisselerini ellerinde bulundurmak haricinde herhangi bir ekonomik faaliyeti bulunmamaktadır.
- (8) Taraflar arasında 28.06.2022 tarihinde akdedilen ve bildirim konu işlemin temelini oluşturan Menkul Kıymet Alım Sözleşmesi uyarınca OAKTREE TRANSPORTATION, (.....). Nihayetinde OAKTREE TRANSPORTATION, NEWCO aracılığıyla PORTS AMERICA üzerinde dolaylı hissedar olacaktır.
- (9) OAKTREE TRANSPORTATION ve CPPIB, PORTS AMERICA üzerinde eşit oranda paya sahip olmasa da Menkul Kıymet Alım Sözleşmesi'nin ekinde yer alan Pantheon Holdings, LP'nin Limited Ortaklık Sözleşmesi uyarınca; PORTS AMERICA'nın her türlü yıllık işletme bütçesi ve sermaye bütçesinin onaylanması, her bir gider kalemi bakımından onaylanmış yıllık işletme bütçesi veya sermaye bütçesinin %10 veya daha fazla oranda değiştirilmesi veya bütçeden sapılması, tek bir iş geliştirme veya genişleme projesini oluşturan harcama kalemlerinin toplanması gibi işlemler için OAKTREE TRANSPORTATION'un önceden onayı alınması gerekmektedir. Dolayısıyla, OAKTREE TRANSPORTATION'un PORTS AMERICA'nın yıllık bütçesinin onaylanması ve bütçede değişiklik yapılması gibi stratejik kararlara ilişkin veto hakkının bulunduğu görülmektedir. Bu doğrultuda, bildirilen işlem sonucunda PORTS AMERICA (nihai olarak OAKTREE ve BROOKFIELD GRUBU tarafından kontrol edilen) OAKTREE TRANSPORTATION ve (nihai olarak CPP INVESTMENTS tarafından kontrol edilen) CPPIB tarafından ortak kontrol edilecektir.
- (10) Bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilmesi için aranan ikinci kriter ise üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliğini taşıması, diğer bir deyişle tam işlevsel olmasıdır. Bu kriter çerçevesinde, ortak girişimin bağımsız olarak faaliyet göstermek bakımından yeterli kaynaklara sahip olması, doğrudan ana şirketlerle bağlantılı bir işlemin ötesinde faaliyet göstermesi, satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmaması, kalıcı olarak faaliyet göstermesi gibi nitelikleri taşıması gerekmektedir.
- (11) Bildirim Formunda PORTS AMERICA'nın bağımsız olarak faaliyet gösterebilmek için

yeterli kaynaklara sahip olduğu, günlük operasyonlarına özgülenmiş bir yönetime sahip olmaya devam edeceği ve faaliyetlerini bağımsız olarak yürütmek için yeterli varlık, personel ve finansal kaynaklara sahip olmaya devam edeceği, ortaklarının ticari faaliyetlerinden farklı ve ayrı şekilde faaliyet göstereceği, planlanan işlem sonrasında operasyonel açıdan bağımsız bir şekilde gelirlerini temel olarak üçüncü taraf müşterilerden elde edeceği ve pazarda kalıcı olarak faaliyet göstereceği bildirilmektedir. Dolayısıyla bildirim konu ortak girişim tam işlevsellik kriterini sağlamaktadır.

- (12) Açıklamalar çerçevesinde, bildirim konu işlem 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemidir. Tarafların cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasındaki eşikleri aşması nedeniyle, işlem izne tabidir.
- (13) OAKTREE, alternatif ve geleneksel olmayan küresel bir yatırım yönetimi şirkettir. OAKTREE, Türkiye'de çeşitli portföy şirketleri aracılığıyla enerji, deniz yolu taşımacılığı, giyim, ayakkabı ve aksesuar tasarımı ve üretimi, marka satın alma ve yönetimi, insan-makine etkileşimi için elektromekanik bileşen ve sistemlerin geliştirilmesi ve üretimi, karton üretimi ve hayat sigortacılığı alanlarında faaliyet göstermektedir.
- (14) BROOKFIELD GRUBU, temel olarak dünya genelinde yenilenebilir enerji ve enerji geçişi, altyapı, özel sermaye ve gayrimenkul alanlarında faaliyet göstermektedir. BROOKFIELD GRUBU, Türkiye'de çeşitli portföy şirketleri aracılığıyla otomotiv endüstrisi için akü, aks, şasi, koltuk teknolojisi, hidrolik fren sistemleri gibi ürünlerin üretilmesi, yeniden kullanılabilir plastik ambalaj üretimi, endüstriyel ve ticari pazarlara iskele ve ilgili hizmetlerin sağlanması alanlarında faaliyet göstermektedir.
- (15) CPP INVESTMENTS, portföy yöneticisi olarak kamu hisse senetlerine, özel hisse senetlerine, gayrimenkullere, altyapıya ve sabit getirili araçlara yatırım yapan bir teşebbüştür. CPP INVESTMENTS Türkiye'de, çeşitli portföy şirketleri aracılığıyla mülkiyet, enerji, denizcilik, kargo, terörizm ve politik risk, zayıf ve aşkın zarar gibi çeşitli alanlarda sigortacılık veya reasürans hizmetleri sunma, spor yönetimi, medya ve pazarlama, tarımsal emtiaların işlenmesi ve pazarlanması, kurumlar arası otel aracılık hizmetleri, eğitim içeriği ve yazılım araçları sağlayıcılığı, dijital yayınevi, paketlenme hizmetleri tedariği, yazılım geliştirme, telekomünikasyon, eğlence etkinlikleri düzenleme, spor bahis işletmeciliği, gelişmiş seramik malzemelerin üretimi ve e-ticaret alanlarında faaliyet göstermektedir.
- (16) Devre konu PORTS AMERICA ise, ABD kıyılarında 33'ten fazla limanda ve 70 konumda faaliyet gösteren, merkezi New Jersey'de bulunan bir deniz terminali işletmecisi ve yükleme-boşaltma şirkettir. PORTS AMERICA'nın Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.
- (17) Yukarıda yer verilen bilgiler ışığında, PORTS AMERICA'nın Türkiye'de doğrudan ya da dolaylı olarak herhangi bir ekonomik faaliyetinin olmamasının yanı sıra işlem taraflarının Türkiye pazarındaki portföy şirketlerinin faaliyetleri arasında yatay ya da dikey olarak herhangi bir örtüşmenin bulunmadığı anlaşılmaktadır. Bu çerçevede bildirim konu işlemin herhangi bir pazarda etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (18) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında izne tabi olduğuna; işlem sonucunda etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine, gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.