

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2019-4-074 (Devralma)
Karar Sayısı : 19-45/757-326
Karar Tarihi : 19.12.2019

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,
Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ

B. RAPORTÖRLER: Burak SAĞLAM, Sebahat Gözde SAVAŞ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- A.P. Moller Capital P/S
Temsilcileri: Av.Aslı Ece KURAL, Av. İtir ÇİFTÇİ
Kanyon Ofis Binası Kat 10 Büyükdere Cad. No. 18 Levent
Beşiktaş, İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** A.P. Moller Capital P/S tarafından iştiraki Africa Infrastructure Fund I K/S aracılığıyla; Gabon Special Economic Zone Ports S.A.'nın, Gabon Special Economic Zone Mineral Port S.A.'nın, Terminal Industriel Polyvalent de San Pedro S.A.'nın ve Arise Mauritania S.A.'nın bir kısım hisselerinin devralınması suretiyle ortak kontrole sahip olunması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 18.11.2019 tarih, 2057 sayı ile intikal eden ve eksiklikleri 05.12.2019 tarih, 8482 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 12.12.2019 tarihli, 2019-4-074/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle, işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) A.P. Moller Capital P/S (APMC) tarafından iştiraki Africa Infrastructure Fund I K/S (AIF 1) aracılığıyla; Gabon Special Economic Zone Ports S.A.'nın (GSEZ CARGO PORTS), Gabon Special Economic Zone Mineral Ports S.A.'nın (GSEZ MINERAL PORTS), Terminal Industriel Polyvalent de San Pedro S.A.'nın (TIPSP) ve Arise Mauritania S.A.'nın (ARISE) hisselerinin devralınması suretiyle ortak kontrole sahip olunması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) Bildirime konu işlem taraflar arasında 22.09.2019 tarihinde akdedilen Hisse Alım Sözleşmesi'ne (Sözleşme) dayanmaktadır. Sözleşme uyarınca;
- Halihazırda Gabon Special Economic Zone S.A.'nın (GSEZ) tek kontrolünde %(.....) bulunan GSEZ CARGO PORTS işlem sonrasında APMC'nin (Arise P&L Gabon Limited (APL GABON))¹ aracılığıyla %(.....), Caisse des Depots et Consignation du Gabon'un (CDCG) %(.....) ve STOA'nın %(.....) ortak kontrolüne geçecektir.

¹ APL GABON, bildirim konu işlemin gerçekleştirilmesi amacıyla kurulmuş bir özel yatırım aracıdır ve APMC tarafından kontrol edilmektedir.

- GSEZ (%(.....)) ile MERİDİAM'ın (%(.....)) ortak kontrolünde bulunan GSEZ MINERAL PORTS işlemin kapanışının ardından, APMC'nin devre konu teşebbüsün hisselerini devralması yoluyla eski hissedar MERİDİAM (%(.....)) ile APMC'nin (APL GABON aracılığıyla %(.....)) ortak kontrolüne geçecektir².
 - Mevcut durumda SNEDAI Groupe (SNEDAI, %(.....)) ile GSEZ'in (%(.....)) ortak kontrolünde bulunan TIPSP, işlem sonrasında GSEZ'in sahip olduğu hisselerin APMC tarafından devralınması suretiyle APMC (Arise P&L Africa 1 Limited (APL AFRICA)³ aracılığıyla %(.....)) ve eski hissedar SNEDAI'ın (%(.....)) ortak kontrolünde olacaktır.
 - Arise PCC'nin (%(.....)) ve MERİDİAM'ın (%(.....)) ortak kontrolünde bulunan ARISE, işlem sonrasında APMC (APL AFRICA aracılığıyla %(.....)) ile MERİDİAM'ın (%(.....)) ortak kontrolünde olacaktır.
- (6) Bildirime konu işlem, devre konu teşebbüsler üzerinde hisse devri yoluyla mevcut bir teşebbüs üzerinde yeni bir teşebbüse ortak kontrol tesis edecek olması itibarıyla kontrolde değişiklik oluşturan bir işlemdir. Dolayısıyla, işlemin 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) uyarınca bir devralma işlemi olduğu değerlendirilmektedir.
- (7) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin dördüncü fıkrasında, şartla birbirine bağlı olduğu için birbirleriyle yakın ilişkili olan işlemlerin tek bir işlem olarak kabul edileceği düzenlenmektedir. Bildirim kapsamında bildirim sahibinden istenen bilgilere ilişkin Kuruma iletilen cevabi yazıda yer alan bilgilerde ilgili maddeye ve Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'a (Kılavuz) atıfta bulunarak, planlanan işlemin aynı işlem belgeleri tahtında düzenlendiği, devre konu dört teşebbüsün aynı Sözleşme kapsamında aynı teşebbüs tarafından satın alındığı, ayrıca devre konu teşebbüslere yapılan yatırımların birbiri ile bağlantılı ve bu nedenle şarta bağlı olup aynı ekonomik ve stratejik amaca hizmet ettiği belirtilmiş ve belirtilen nedenlerle işlemin tek bir işlem tahtında değerlendirilebileceği ifade edilmiştir. Söz konusu açıklamalar ve ilgili mevzuat ışığında, bildirimde yer alan dört ayrı hisse devir işleminin tek bir işlem olarak değerlendirilebileceği sonucuna varılmıştır. Dosya kapsamındaki bilgiler ışığında 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendi uyarınca belirlenen ciro eşiklerinin aşılmış olduğu, bu sebeple bahse konu işlemin izne tabi bir işlem olduğu anlaşılmıştır.
- (8) Devre konu teşebbüslerden GSEZ CARGO PORTS, Gabon'da kurulu New Owendo Uluslararası Limanı'nda genel kargo ve dökme yük elleçleme hizmetleri sağlamaktadır. Bunun yanı sıra teşebbüs, imtiyaz sözleşmesi kapsamında konteyner terminal hizmetleri sunmaktadır. Yeni ortak kontrol taraflarından STOA, Paris merkezli olup 2017 yılında kurulmuştur. Teşebbüs özellikle gelişmekte olan ülkelerde altyapı yatırımlarına odaklanmaktadır. AIF 1, yatırım fonu olarak kurulmuş Danimarka menşeli bir limited ortaklıktır. Teşebbüs Afrika kıtasında altyapı yatırımlarına odaklı faaliyetlerini sürdürmektedir. AIF 1, APMC tarafından kontrol edilmektedir. CDCG⁴ ise, Gabon'da

² CDGG %(.....), Söz konusu hisse devri CDCG'ye kontrol yetkisi sağlamamaktadır.

³ APL AFRICA, bildirimde konu işlemin gerçekleştirilmesi amacıyla kurulmuş bir özel yatırım amacıdır ve APMC tarafından kontrol edilmektedir.

⁴ CDCG, halihazırda GSEZ'in %(.....) hisse ile ortak kontrol sahibi hissedarıdır. Dolayısıyla CDCG'nin iştiraki GSEZ aracılığıyla devre konu teşebbüs olan GSEZ CARGO PORTS üzerinde dolaylı kontrolü mevcuttur. Devralma işleminin ardından ise GSEZ'in GSEZ CARGO PORTS üzerindeki hissedarlığı sona erecek ve CDCG yeni hissedar AIF 1 ile birlikte GSEZ CARGO PORTS üzerinde doğrudan ortak kontrol sahibi olacaktır.

kurulu bir finansal kamu kuruluş olup, Türkiye’de herhangi bir faaliyeti bulunmamakta ve Gabon haricinde ciro elde etmemektedir.

- (9) Devre konu diğer bir teşebbüs olan GSEZ MINERAL PORTS, akdedilen imtiyaz sözleşmesine bağlı olarak Gabon’da parça yük ve dökme yük elleçleme hizmetleri sunmaktadır. Ortak kontrol taraflarından MERİDİAM, yenilenebilir enerji, çevre ve ulaşım sektörlerindeki projelere yatırım yapan, Paris’te kurulu bir yatırım fonudur. Diğer ortak kontrol tarafı AIF 1’dir.
- (10) Devre konu teşebbüslerden TIPSP, Fildişi Sahilleri’nde parça yük ve dökme yük terminali inşa etmek ve işletmek üzere 2016’da imtiyaz elde etmiştir. Terminalin 2020 yılında faaliyete geçmesi beklenmektedir. Devralan ortak kontrol tarafı olan S. Energies, SNEDAI’nın %100 iştirakidir. Diğer ortak kontrol tarafı AIF 1’dir.
- (11) Diğer bir devre konu teşebbüs olan ARISE, Moritanya’daki Autonome Nouakchott Limanı’nda bir konteyner terminali ve petrol iskelesi inşa etmek ve işletmek üzere 30 yıllık imtiyazı bulunan Moritanya menşeli bir şirkettir. Devralanlar MERİDİAM ve AIF 1’dir.
- (12) APMC, doğrudan APMH Invest A/S’nin (APMI) kontrolü altındadır. A.P. Mollers Holding A/S (APMH), yatırım faaliyetlerini iştiraki APMI üzerinden yürütmektedir. APMC’nin yanı sıra APMI’nın sondaj ve tanker taşımacılığı hizmeti sunan teşebbüsler üzerinde kontrol sahipliği mevcuttur. Ayrıca APMH iştirakleri aracılığıyla nakliye ve lojistik çözümleri, konteyner terminal hizmetleri, düzenli hat konteyner taşımacılığı, soğutuculu konteyner üretimi hizmetleri sunmaktadır. APMH, nihai olarak A.P. Moller og Hustru Chastine Mc-Kinnev Mollers Fond til Almene tarafından kontrol edilmektedir.
- (13) GSEZ’i ortak kontrol eden taraflar CDCG, Olam International (OLAM) ve Africa Finance Corporation’dır (AFC). AFC, Afrika’da proje geliştirme, finansal danışmanlık ve sermaye yatırımı alanlarında faaliyet göstermektedir. OLAM Singapur merkezli olup, global çapta tedarik zinciri yönetimi ve tarım ürünleri işleme faaliyetlerinde bulunmaktadır. CDCG’nin faaliyet alanı ise yukarıda belirtilmiştir.
- (14) Bu kapsamda, devre konu teşebbüslerin liman işletmeciliği pazarında faaliyet gösterdiği anlaşılmaktadır. TIPSP’nin ve ARISE’in yük elleçleme terminali inşa etmek ve işletmek üzere bir imtiyaz hakkı bulunmakla birlikte, limanlar henüz faaliyete geçmemiştir. Taraflarca iletilen ek bilgi ve belgelere göre TIPSP’nin 2020, ARISE’nin 2022 yılında faaliyete geçmesi planlanmaktadır. Devre konu teşebbüslerin tamamı Batı Afrika’da bulunmaktadır ve faaliyetleri coğrafi açıdan Gabon, Moritanya ve Fildişi Sahili ile sınırlıdır. Teşebbüslerin halihazırda Türkiye’de faaliyeti bulunmamaktadır ve Bildirim Formundaki bilgilere göre gelecekte de Türkiye pazarında faaliyete geçmeleri söz konusu değildir.
- (15) APMC iştiraki AIF 1 aracılığıyla devre konu teşebbüsler üzerinde ortak kontrol tesis edecektir. Bildirim Formuna yer verilen bilgilere göre APMC, gelişmekte olan pazarlarda altyapı yatırımları yapmak için APMH’nin iştiraki olarak kurulmuştur. APMH yatırım faaliyetlerini iştiraki APMI üzerinden yürütmektedir. APMI’nın Maersk Tankers, Maersk Drilling ve KK Group üzerinde kontrol yetkisi mevcuttur. Maersk Tankers, tarifersiz yük gemisi sektöründe, sıvı dökme yüklerin taşınmasında kullanılan gemilere sahiptir. Maersk Drilling, sondaj hizmetleri sunmaktadır. KK Group, rüzgar türbini sektöründe güç elektroniği tedarikçisi olarak faaliyet göstermektedir.
- (16) Buna ilaveten APMH, A.P. Moller–Maersk A/S (APMM) aracılığıyla global çapta düzenli hat konteyner taşımacılığı, konteyner terminal hizmetleri, liman içi hizmetler, tedarik zinciri yönetimi ve soğutuculu konteyner üretimi faaliyetlerini sürdürmektedir.

APMM, Türkiye'de de söz konusu faaliyetlerini kurulu iştirakleri aracılığıyla yürütmektedir. Bildirime konu işlemde bir diğer taraf olan CDCG ise daha önce belirtildiği üzere Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmayan finansal bir kamu kuruluşudur.

- (17) İşlem sonrasında GSEZ MINERAL PORTS ve ARISE üzerindeki ortak kontrol yetkisini devam ettirecek olan MERİDİAM ise, küresel ölçekte altyapı yatırımlarına odaklanmıştır. MERİDİAM'ın Türkiye'de ise belirli illerdeki sağlık tesisleri ve hastane kampüslerini ilgilendiren inşaat projeleri mevcuttur. Yine işlem taraflarından bir diğeri olan SNEDAI, enerji, ulaşım, emlak alanlarında faaliyet göstermekte olup, Türkiye'de herhangi bir hizmet sunmamaktadır.
- (18) Bildirime konu işlemin taraflarının ve devre konu teşebbüslerin yukarıda yer verilen faaliyet alanları incelendiğinde, APMH ve iştirakleri ile devre konu teşebbüslerin faaliyetleri açısından küresel ölçekte bir örtüşme olduğu görülmektedir. Nitekim APMH'ın hat operatörlüğü ve liman işletmeciliği faaliyetleri ile devre konu teşebbüslerin Batı Afrika'da yürüttükleri terminal hizmetleri küresel ölçekte yatay ve dikey seviyede örtüşme doğurmaktadır. Bununla birlikte, devre konu teşebbüslerin Türkiye'de faaliyetlerinin bulunmaması ve tüm işlem taraflarının Türkiye'de çakışan faaliyetlerinin bulunmaması itibarıyla Türkiye sınırları içerisinde tarafların faaliyetleri arasında yatay veya dikey seviyede herhangi bir örtüşme bulunmamakta olup bildirim konusu işlem sonucunda Türkiye pazarlarında herhangi bir yoğunlaşma artışının da ortaya çıkmayacağı anlaşılmaktadır.
- (19) Yukarıda yapılan değerlendirmeler çerçevesinde, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde bir hâkim durumun yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi sonucunu doğurmayacağı ve işleme izin verilebileceği kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (20) 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 aynı Kanun maddesinde yasaklanan nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece 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.