

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2023-5-036 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 23-50/956-341
Karar Tarihi : 26.10.2023

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK,
Berat UZUN

B. RAPORTÖRLER : Oğuzhan ÇUKUR, Nilay ÖZLÜK, Metehan KAYA

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Kurito Investments Holding B.V. ve Platinum Compass B 2018 RSC Limited
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Osman Onur ÖZGÜMÜŞ, Av. Efe OKER, Av. Su AKGÜL
Çitlenbik Sokak, No:12 Yıldız Mahallesi, Beşiktaş/İSTANBUL
- Indonesia Investment Authority
Temsilcileri: Süleyman CENGİZ, Av. İpek İNCE
River Plaza, Büyükdere Cad., Bahar Sok. No. 13, Kat:17, Levent/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Hâlihazırda Indonesia Investment Authority'nin tek kontrolündeki PT Rafflesia Investasi Indonesia'nın hisselerinin bir kısmının ve dolayısıyla ortak kontrolünün APG Asset Management N.V. (APG Infrastructure Pool 2020-2021'in tamamına sahip olduğu iştiraki Kurito Investments Holding B.V. aracılığı ile) ve Platinum Compass B 2018 RSC Limited tarafından devralınması.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 27.09.2023, 42969 sayı ile giren ve eksiklikleri 11.10.2023 tarih, 43449 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 18.10.2023 tarih ve 2023-5-036/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 başvuruda, PT Rafflesia Investasi Indonesia (PT RAFFLESIA) hisselerinin bir kısmının APG Asset Management N.V. (APG)¹ ve Platinum Compass B 2018 RSC Limited (PLATINUM COMPASS) tarafından Indonesia Investment Authority'den (INA) devralınması 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 edilmiştir.

¹ İşlem, APG tarafından yönetilen APG Infrastructure Pool 2020-2021'in %100 iştiraki olan Kurito Investments Holding B.V (KURİTO) aracılığı ile gerçekleştirilmektedir.

- (5) Taraflar açısından yatırımcılarına gelir sağlayacak çeşitlendirilmiş bir yol varlıkları portföyü oluşturma amacıyla gerçekleştirilmesi planlanan işlemin temelini 16.05.2023 tarihinde imzalanan "Satış ve Satın Alma Sözleşmesi" oluşturmaktadır.
- (6) 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 bildirim konu 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.
- (7) Bildirime konu işlem öncesinde INA, PT RAFFLESİA'nın hisselerinin tamamına sahiptir. Ayrıca PT RAFFLESİA, PT Sernesta Marga Raya (SMR) ve PT Pejagan Pemalang Tol Rood'da (PPTR)² (WASKİTA VARLIKLARI) yaklaşık %(.....) oranında hisseyi elinde tutarak tek kontrolü sağlamaktadır. Geriye kalan (.....) hisse ise PT Abhinaya Investasi Endonezya (ABHİNAYA)'ya aittir. (.....). Dolayısıyla WASKİTA VARLIKLARI nihai olarak INA tarafından tek kontrol edilmektedir.
- (8) "Satış ve Satın Alma Sözleşmesi" uyarınca PT RAFFLESİA hisselerinin %(.....)'sına tekabül eden kısmı APG ve %(.....)'sına tekabül eden kısmı ise PLATİNUM COMPASS tarafından satın alınacaktır. INA ise geriye kalan %(.....)'lık oran ile çoğunluk hisseye sahip olmaya devam edecektir. Ayrıca PT RAFFLESİA'nın tek kontrolünde olan WASKİTA VARLIKLARI ise bildirilen işlemin tamamlanmasının ardından PT RAFFLESİA'nın tek kontrolünde olmaya devam edecektir. Bununla birlikte WASKİTA VARLIKLARI'nın (.....) hissesini elinde bulunduran ABHİNAYA, bildirilen işlemin tamamlanmasının ardından yeni kurulacak bir Singapur şirketi olan NewCo'ya devredilecektir. NewCo ise PT RAFFLESİA'daki sahiplikleri oranında işlem taraflarınca kontrol edilecektir. Nihayetinde, "Satış ve Satın Alma Sözleşmesi" uyarınca planlanan işlemin kapanışının ardından PT RAFFLESİA, hisselerin devri vasıtasıyla APG, PLATİNUM COMPASS ve INA'nın ortak kontrolüne geçecektir.
- (9) Diğer yandan ortak girişim olan PT RAFFLESİA'nın yönetimi ile ilgili olarak Yönetim Kurulunun yanı sıra bir Komisyon Kurulu (KK) oluşturulacağı, çeşitli stratejik kararların KK tarafından alınacağı, bunların haricinde şirketin Yönetim Kurulu tarafından yönetileceği ifade edilmiştir. Söz konusu stratejik konular arasında;

(.....TİCARİ SIR.....)

yer almaktadır.

- (10) Yukarıda yer verilen stratejik ticari hususlar Hissedarlar Sözleşmesi'nin 8.1.5. maddesine uygun olarak KK üyelerinin toplam sayısının %(.....)'inden fazlasının oyunu gerektiren konuları kapsamında yer almaktadır. Komisyon Kurulunun ise;
 - En fazla (.....) üyeden oluşacağı,

² SMR ve PPTR, PT RAFFLESİA tarafından kontrol edilmekte olup hâlihazırda Endonezya'da Kanci - Pejagan ve Pejagan ile Pemalang'da ücretli yol imtiyazlarına sahip şirketlerdir.

- Her bir işlem tarafının, sahip olduğu toplam hisselerin % (.....)'ünün tamamı için (.....) komisyon üyesi atama hakkına sahip olacağı,
- Dolayısıyla APG ve PLATİNUM COMPASS'ın (.....) komisyon üyesini aday gösterme hakkına sahip olacağı, INA'nın ise (.....) komisyon üyesini aday gösterme yetkisine sahip olacağı

ifade edilmiştir. Dolayısıyla tarafların her biri, yukarıda bahsedilen stratejik kararlar da dâhil olmak üzere kategori iki KK saklı konuları üzerinde veto hakkında sahip olacaktır.

- (11) Öte yandan PT RAFFLESİA'nın Yönetim Kurulu ile ilgili olarak KK'nın (yatırım komitesi de dâhil olmak üzere) saklı konuları dışında, PT RAFFLESİA genel olarak Yönetim Kurulu tarafında yönetilecek, kontrol edilecek ve işletileceği ve Yönetim Kurulunun;

(.....TİCARİ SIR.....)

ifade edilmiştir. Bu çerçevede, işlemin tamamlanmasından sonra işlem taraflarının kurulacak ortak girişim üzerinde ortak kontrole sahip olacakları anlaşılmaktadır.

- (12) İşlemin taraflarınca; PT RAFFLESİA'nın tam işlevsel bir ortak girişim niteliği arz etmesi hususuna ilişkin olarak;
- PT RAFFLESİA'nın günlük faaliyetleriyle ilgilenecek kendi yönetimine sahip olacağı ve faaliyetlerini bağımsız olarak yürütmeye devam edebilmesi için yeterli varlıklara, personele ve finansal kaynaklara sahip olmaya devam edeceği,
 - PT RAFFLESİA'nın pazarda bağımsız bir yatırım firması olarak hareket edeceği ve Endonezya'daki ücretli yol şirketlerine ve varlıklarına yönelik yatırımları değerlendirip yürüteceği, bu nedenle PT RAFFLESİA'nın faaliyetlerinin, tarafların belirli bir işlevini yerine getirmekle sınırlı olmayacağı,
 - PT RAFFLESİA'nın pazarda kalıcı bir temelde bağımsız olarak faaliyet gösterebilmesi için tüm yatırımlarının, satın almalarının ve sermaye aktarımlarının yürütülmesi ve bu tür yatırımların değerlendirilmesi için KK tarafından onaylanmak üzere PT RAFFLESİA bünyesinde bir yatırım komitesi kurulacağı ve böylece PT RAFFLESİA'nın faaliyetlerini kalıcı olarak yürüteceği

ifade edilmiştir. Dosya kapsamında yapılan incelemeler çerçevesinde ortak girişimin tam işlevsellik için gerekli olan unsurları taşıdığı sonucuna ulaşılmıştır.

- (13) Bu çerçevede, bildirim konu işlem ile kurulacak ortak girişim şirketinin tam işlevsel, bağımsız iktisadi varlık niteliğinde olacağı ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası kapsamında bir devralma işlemi olduğu sonucuna ulaşılmıştır. Öte yandan, dosya konusu işlem bakımından ciro bilgileri dikkate alındığında, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin (a) ve (b) bentlerinde düzenlenen ciro eşiklerinin aşılmış olduğu ve bu sebeple dosya konusu işlemin izne tabi olduğu görülmektedir.
- (14) İşlem taraflarından biri olan ADIA, (.....) üzerinde tam kontrol sahibidir. (.....). AIDA'nın Türkiye'de kontrol sahibi olduğu bir diğer teşebbüs IFCO ise Türkiye'de et, tavuk ve ekmek gibi taze ürünlerin tedarikçilerden perakendecilere taşınması için kullanılan yeniden kullanılabilir plastik kapların toplanmasına ilişkin hizmet sağlamaktadır.

- (15) STICHTING PENSIOENFONDS, Hollanda'da devlet ve eğitim çalışanları için kurulmuş olan bir emeklilik fonudur. STICHTING PENSIOENFONDS'un Türkiye'de faaliyet gösteren herhangi bir iştiraki olmamakla birlikte Türkiye cirosunu; haberleşme, enerji, finans, endüstriyel, teknoloji ve tüketici ürünleri sektörlerinde borsaya kote ettiği menkul kıymetler ile sağlamaktadır.
- (16) INA, Endonezya'nın ulusal varlık fonudur. INA, sahip olduğu yatırım fonları aracılığıyla uzun vadeli mal varlığı tesisi sağlamaktadır. (.....). Ortak girişime konu olan PT RAFFLESIA'nın Endonezya'da ücretli yol imtiyaz(lar)ına sahip varlıklara ve/veya şirketlere yatırım yapması öngörülmektedir. Hâlihazırda PT RAFFLESIA tarafından kontrol edilen şirketler yalnızca Endonezya'da ücretli yol imtiyazlarını tutmaktadır. Bu nedenle, PT RAFFLESIA'nın Türkiye'ye ilişkin herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Teşebbüs, Türkiye'de herhangi bir ciro elde etmemektir ve Türkiye için ileriye dönük/öngörülen herhangi bir yatırımı, satışı, varlığı ya da faaliyeti söz konusu değildir.
- (17) İşlem taraflarından STICHTING PENSIOENFONDS ve INA'nın Türkiye'de herhangi bir faaliyeti olmadığı gibi, ADIA'nın Türkiye'deki faaliyetleri ile bildirim konu ortak girişimin faaliyetleri arasında Türkiye'de herhangi bir yatay ya da dikey örtüşme bulunmadığı da değerlendirilmiştir.
- (18) Bildirilen işlem Türkiye'ye ilişkin herhangi bir faaliyeti bulunmayan PT RAFFLESIA üzerindeki ortak kontrolün devralınmasına ilişkindir. PT RAFFLESIA'nın ana şirketi olan INA, Türkiye'de PT RAFFLESIA ile aynı pazarda veya ilgili ürün pazarının üst veya alt veya komşu pazarlarında faaliyet göstermemektedir. Bu çerçevede, tarafların Türkiye'deki faaliyetlerini koordine etmeleri için herhangi bir güdüsünün olmadığı tespit edilmiştir.
- (19) Yukarıda yer verilen inceleme ve değerlendirmeler neticesinde, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde başta hâkim durumun yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi olmak üzere ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun ortaya çıkmayacağı 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 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.