

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2016-2-46 (Devralma)
Karar Sayısı : 24.11.2016
Karar Tarihi : 16-41/665-298

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Adem BİRCAN, Şükran KODALAK

B. RAPORTÖRLER : Metin HASSU, Ahmet ŞAHİN, Kemal KÜÇÜKKAVRUK

C. BİLDİRİMDE

BULUNANLAR

: - Permira Advisers LLP
- Cinven LLP Capital Management (VI) General Partner Limited
Temsilcileri: Av. İtir ÇİFTÇİ, Av. Cansu ARAS
Kanyon Ofis Binası Kat:10 Büyükdere Cad. No:18 Levent/
Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: Permira Advisers LLP ile Cinven LLP Capital Management (VI) General Partner Limited tarafından Allegro Sp. Zo ve Ceneo Sp. Zo üzerinde ortak kontrol tesis edilmesi işlemine izin verilmesi talebi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 04.11.2016 tarihinde giren yazıyla tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 16.11.2016 tarihli ve 2016-2-46/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

G.1.1. Allegro Sp. Zo (ALLEGRO)

- (4) ALLEGRO, allegro.pl alan adlı internet sitesi vasıtasıyla esasen Polonya'da faaliyet gösteren ve internet üzerinden alışveriş yapılan çevrimiçi bir pazar portalıdır. ALLEGRO, pazar portalı vasıtasıyla ürünlerini satışa sunan üçüncü kişi satıcılar ile yürütülen açık artırma sürecinde başarılı bir teklif vererek veya herhangi bir açık artırmaya tabi olmaksızın belli bir fiyat karşılığı ürün satın alan alıcılar arasındaki işlemlere olanak sağlamaktadır. ALLEGRO, satıcıları, portala kayıtları ve portal üzerinden gerçekleştirilen her satış işlemi üzerinden ücretlendirmektedir. ALLEGRO'nun Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.

G.1.2. Ceneo Sp. Zo (CENEO)

- (5) CENEO, ceneo.pl alan adlı internet sitesi vasıtasıyla Polonya'da faaliyet gösteren bir çevrimiçi fiyat karşılaştırma portalıdır. CENEO, ürün kategorilerine göre satıcıların ürün fiyatlarını kategorize eden internet sitesi vasıtasıyla, satıcılara ürünlerinin ve hizmetlerinin reklam ve promosyonlarını yapma olanağı sağlamaktadır. CENEO, satıcılarına tıklanma başına komisyon ve sunduğu çeşitli reklamcılık hizmetlerine dair farklı ücretler uygulamaktadır. CENEO'nun Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.

G.1.3. Permira Advisers LLP (PERMİRA)

- (6) PERMİRA, büyüme ve gelişme potansiyeli olan birçok farklı sektörde faaliyet gösteren şirketlere uzun vadeli özel sermaye yatırımları yapan Permira Europe II, Permira Europe III, Permira IV, Permira V ve Permira VI unvanlı özel sermaye fonlarını kontrol etmektedir.

G.1.4. Cinven LLP Capital Management (VI) General Partner Limited (CİNVEN)

- (7) CİNVEN, 1977'den beri yatırım fonlarına yatırım yönetimi hizmetleri vermekte olan bir özel sermaye işletmesidir.

G.2. Değerlendirme

- (8) Bildirim konusu işlem, ALLEGRO, CENEO, BİDCOS¹ ve MIH E-Commerce Holdings B.V. arasında 14.10.2016 tarihinde imzalanan Hisse Devir Sözleşmesi çerçevesinde, PERMİRA ile CİNVEN tarafından, BİDCOS aracılığıyla ALLEGRO ve CENEO üzerinde ortak kontrol tesis edilmesine ilişkindir.
- (9) Bildirime göre işlem, yeni kurulmuş olan ve BİDCOS'un hisselerinin %(.....)'ünü dolaylı olarak elinde bulunduran holding şirketine yönetim kurulu üyesi atanması ile yapılacak ve yatırım aracı niteliğinde olan BİDCOS aracılığıyla gerçekleştirilecektir. Başka bir deyişle, işlem ALLEGRO ve CENEO hisselerinin, PERMİRA ile CİNVEN'in her birinin %(.....) oranında paya sahip olacağı BİDCOS aracılığıyla devralınmasına ilişkindir. Planlanan işlem sonrasında Mid Europa tarafından yönetilen fonlar da %(.....) oranında hissedarlığa sahip olacaklardır. Ancak, Mid Europa'nın ALLEGRO ve CENEO'nun stratejik ticari politikalarına ilişkin herhangi bir veto hakkının bulunmaması sebebiyle, 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) kapsamında Mid Europa, ALLEGRO ve CENEO üzerinde herhangi bir belirleyici etkiye sahip olmayacaktır. Bu açıdan, işlem sonucunda asıl olarak PERMİRA ile CİNVEN'in, ALLEGRO ve CENEO üzerinde ortak kontrol sahibi olmayı amaçladığı anlaşılmaktadır.
- (10) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrasına göre *"bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması"* aynı madde kapsamında bir devralma işlemidir. Bir işlemin ortak girişim niteliği taşıyabilmesi için, ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve söz konusu teşebbüsün bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsel) olması gerekmektedir.
- (11) İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkanına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edilmektedir. Belirleyici etki, bir teşebbüsün stratejik ticari davranışlarını belirleyen eylemleri engelleme yetkisi anlamına gelmektedir. "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz"un 50. vd. paragraflarında bir ortak girişimde ortak kontrolden söz edilebilmesi için tarafların eşit oy hakkına sahip olması, stratejik kararların alınmasında veto haklarının bulunması ya da oy haklarının ortaklaşa kullanılması gibi şartların sağlanması gerektiği düzenlenmektedir. Bu bakımdan, ana şirketlerin kontrol edilen teşebbüsle ilgili önemli kararlarda (bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar, üst yönetimin atanması gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.
- (12) Dosyadaki bilgi ve belgeler incelendiğinde;
- PERMİRA ve CİNVEN'den her biri, planlanan işlem kapsamında kurulan özel yatırım aracı şirketlerin holding şirketi konumundaki şirketin yönetim kuruluna en az iki yönetim kurulu üyesi ve yönetim kurulunca kurulacak her bir komiteye en az bir üye

¹ PERMİRA ve CİNVEN, ALLEGRO ve CENEO üzerinde, Raiva sp. Zo.o ve Cadima sp.Zo.o (birlikte BİDCOS olarak anılmıştır) unvanlı yatırım aracı şirketler yoluyla dolaylı olarak ortak kontrole sahip olacaklardır.

atama hakkına sahip olacaklardır. Mid Europa ise yalnızca bir yönetim kurulu üyesi atama hakkına sahip olacaktır. Yönetim Kurulu, kararlarını salt çoğunluk ile alacak olup Yönetim Kurulu komiteleri ancak CİNVEN ve PERMİRA tarafından atanmış Yönetim Kurulu üyelerinin onayı ile karar alabilecektir.

- CİNVEN ve PERMİRA'nın her biri, belirli konular hakkında veto hakkına sahip olacaklardır. Bu konuların işletme planı ve yıllık bütçenin onaylanması, işin olağan gidişatı dışında yapılacak büyük yatırımların onaylanması ve Yönetim Kurulu komitelerine üye atanması gibi konularda veto hakları tanınması öngörülmektedir.
- (13) Bu hususlar dikkate alındığında, PERMİRA ve CİNVEN'in işlem sonrasında nihai olarak ALLEGRO ve CENEO üzerinde ortak kontrole sahip olacağı anlaşılmıştır.
- (14) Bildirim konusu işlemin ortak girişim sayılabilmesi için üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşıması, diğer bir deyişle tam işlevsel olması gerekmektedir. Bu çerçevede, işletmenin bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olması, ana şirketlerin belirli bir işlevinin ötesinde faaliyet göstermesi, satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmaması ve kalıcı olarak faaliyet göstermesi gibi kriterler aranmaktadır. Yapılan bildirimde, ALLEGRO ve CENEO'nun e-ticaret sektöründe çalıştığı, bağımsız olarak faaliyet gösterebilmek için yeterli kaynaklara sahip olduğu, işlem sonrasında mevcut faaliyetlerine devam edeceği, anılan teşebbüsler ile kontrol sahibi olacak taraflar arasında herhangi bir tedarik, hizmet ve satış ilişkisi kurulmasının öngörülmediği, bu açıdan ilgili pazarlarda bağımsız ve kalıcı olarak faaliyet gösterecekleri belirtilmiştir. Dolayısıyla, ALLEGRO ve CENEO'nun tam işlevsellik niteliğine sahip olacağı ve ortak girişim niteliği taşıyacağı anlaşılmaktadır.
- (15) Bu çerçevede, işlem sonrasında ilgili teşebbüsler üzerinde kontrol değişikliği doğuracak olan bildirim konu işlemin, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin ilk fıkrasının (b) bendi çerçevesinde bir devralma niteliğinde olduğu değerlendirilmiştir. Ayrıca, işlem taraflarının dosyada sunulan ciro değerlerinin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci öngörülmesi olan ciro eşiklerini aştığı anlaşıldığından bildirim konusu işlem Kurulun iznine tabidir.
- (16) Ortak girişim şirketlerinden ALLEGRO internet üzerinden alışveriş yapılan çevrimiçi bir pazar portalı iken CENEO, çevrimiçi bir fiyat karşılaştırma portalıdır. Ortak girişim tarafları PERMİRA ve CİNVEN ise çeşitli pazarlarda yatırım yapan özel sermaye fonu niteliği taşımaktadır. Dolayısıyla dosya konusu işlem açısından ortak girişim şirketleri ile ortak girişim taraflarının faaliyetleri arasında herhangi bir örtüşme söz konusu olmayıp, bu çerçevede işlemde etkilenen yatay veya dikey bir pazar bulunmamaktadır. Bu tespitler doğrultusunda, anılan devralma ile 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde bir hâkim durumun yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun ortaya çıkmayacağı anlaşılmaktadır.
- (17) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 13. maddesinin üçüncü fıkrasında *"Teşebbüsler arasında rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olan ve bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, Kanunun 4 üncü ve 5 inci maddeleri çerçevesinde de değerlendirilir."* hükmüne yer verilmiştir. Bildirim konusu işlem bu açıdan değerlendirildiğinde, işlem sonucunda ana şirketlerden herhangi birinin ortak girişimle aynı alanda faaliyet göstermeyeceği anlaşılmaktadır. Bu nedenle, söz konusu işlemin Kanun'un 4. maddesi anlamında rekabeti engelleme, bozma ya da kısıtlama amacını taşıyan veya bu etkiyi doğuran yahut doğurabilecek nitelikte bir koordinasyona yol açmayacağı 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 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 OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.