

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2017-3-13 (Devralma)  
Karar Sayısı : 17-09/104-47  
Karar Tarihi : 28.02.2017

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

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

**B. RAPORTÖRLER** : Nesrin ATA, Cansu TOPAK KORKMAZ

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN** : - Public Sector Pension Investment Board  
- Partners Group Access 216 L.P.  
Temsilcileri: Av. İtir ÇİFTÇİ, Av. Cansu ARAS  
Kanyon Ofis Binası Kat 10 Büyükdere Cad. No: 18 Levent  
Beşiktaş/ İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU: Cerba Healthcare'in dolaylı kontrolünün, Public Sector Pension Investment Board ve Partners Group AG tarafından birlikte devralınması işlemine izin verilmesi talebi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 10.02.2017 tarihinde giren bildirim üzerine düzenlenen 23.02.2017 tarih ve 2017-3-13/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. Devralanlar: Public Sector Pension Investment Board (PSPİB) ve Partners Group AG (PARTNERS GROUP)**

- (4) Kanada Devleti'nin sahip olduğu PSPİB; özel sermaye şirketleri, gayrimenkul, altyapı, doğal kaynaklar, özel borç yatırımları ve menkul kıymetleri içeren çeşitli portföyleri yönetmektedir.
- (5) PARTNERS GROUP; Özel sermaye, gayrimenkul, altyapı ve borç yönetimi alanlarında faaliyet gösteren uluslararası bir yatırım yönetimi şirkettir.

**G.1.2. Devrekonu: Cerba Healthcare (CERBA)**

- (6) CERBA, patoloji alanında faaliyet gösteren uluslararası bir laboratuvar hizmetleri şirkettir. Avrupa başta olmak üzere dünya çapında müşterilerine, çeşitli uzmanlık gerektiren test hizmetleri ile rutin test hizmetlerinin yanı sıra merkezi laboratuvar hizmetleri de sunmaktadır. Türkiye'de herhangi bir şirketi veya irtibat ofisi bulunmamaktadır. Cirounu ise grup şirketi Cerba Selafa'nın doğrudan Türkiye'deki bir müşteriye sunduğu özel test hizmetleri aracılığıyla elde etmiştir.

## G.2. Değerlendirme

- (7) Bildirim konusu işlem, CERBA'nın dolaylı kontrolünün, PSPIB ve PARTNERS GROUP tarafından birlikte, bu işlem için yeni kurulmuş UK TopCo ve French TopCo şirketleri vasıtasıyla devralınmasına ilişkindir. Bu çerçevede UK TopCo'nun, French TopCo nezdinde %(...) oranında hissedarlığa sahip olması, kalan %(...) oranındaki hissenin ise mevcut yönetici hissedarların elinde kalması planlanmaktadır.
- (8) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'a (Kılavuz) göre; *"İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişi, başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahipse ortak kontrolden söz edilecektir. Bu anlamda belirleyici etki bir teşebbüsün stratejik ticari davranışlarını belirleyen eylemleri engelleme yetkisi anlamına gelir. Belirli bir hissedara bir teşebbüste stratejik kararları belirleme yetkisi veren tek kontrolün aksine, ortak kontrolün özelliği iki ya da daha fazla ana şirketin önerilen stratejik kararları reddetme yetkisinden kaynaklanan kilitleme olasılığıdır. Hissedarlar (ana şirketler) kontrol edilen teşebbüsle (ortak girişim) ilgili önemli kararlarda mutabakata varmak zorundaysa ortak kontrol söz konusudur"*. Kılavuz'da verilen örneklerle bakıldığında; yönetim kurulu üyeleri gibi üst yönetimin yapısını birlikte belirleme yetkisi, işletme planının belirlenmesi, belirli bir miktar üzerindeki yatırımlara karar verilmesi gibi durumların stratejik kararlar arasında kabul edildiği görülmektedir.
- (9) PARTNERS GROUP ve PSPIB arasında akdedilen Yönetim ve Hissedar Hakları Ön Protokolü'nün (Ön Protokol), ortak kontrolün varlığına işaret edebilecek maddeleri aşağıda özetlenmiştir:
- Ön Protokol'ün *"Topco'nun Yönetim Organları"* başlıklı 3. maddesine göre, French TopCo, yönetim kurulu tarafından yönetilecek, yönetim kurulu ise denetleme kurulunun gözetiminde çalışacaktır.
  - Ön Protokol'ün *"Topco Denetleme Kurulu"* başlıklı 4. maddesine göre, denetleme kurulu, (...) üyeden meydana gelecektir. (...) üye PARTNERS GROUP tarafından, (...) üye PSPIB tarafından atanacak, diğer (...) üyeden her biri ise yönetim kurulunca önceden onaylanmış olmak kaydıyla PARTNERS GROUP ve PSPIB tarafından atanacak bağımsız üyeler olacaklardır. Denetleme kurulu başkanı PARTNERS GROUP tarafından atanan üyeler arasından belirlenecektir.
  - Ön Protokol'ün *"Luxco'nun Yönetim Yapısı"* başlıklı 2. maddesine göre, Ön Protokol'ün 6. maddesinde düzenlenen hususlar hariç olmak üzere denetleme kurulunun kararları finansal yatırımcıların her biri tarafından atanan üyelerin oybirliği ile alınacaktır.
  - Denetleme kurulu kararlarının alınması için tarafların oybirliğinin aranması kuralına bir istisna olmak üzere, Ön Protokol'de *"kilitlenme halleri"* için öngörülen çözüm süreçlerinin sonucunda kilitlenme halinin çözülememesi durumunda, denetleme kurulu başkanının bazı konulara ilişkin belirleyici oy hakkı bulunacaktır.
  - Ön Protokol'ün 5. maddesine göre *"kilitlenme hali"*, tarafların onayına sunulan önemli bir kararın onaylanmaması halinde ortaya çıkar. Bir kilitlenme halinin, diğer tarafa bildirilmesini takip eden 10 iş günü içerisinde çözümlenememesi halinde, konu tarafların temsilcilerine havale edilecektir ve bu temsilciler de konuyu iyi niyet prensipleri uyarınca çözüme kavuşturmaya çalışacaklardır. Kilitlenme halinin, tarafların temsilcilerine iletilmesini takip eden 15 iş günü içerisinde çözümlenememesi halinde ise, başkanın oyu belirleyici olacaktır.

- Ön Protokol'ün "Luxco Kurulu Başkanının Belirleyici Oyu" başlıklı 6. maddesine göre, kilitlenme hallerine ilişkin olarak öngörülen uzlaşma sürecinin başarısızlıkla sonuçlanması durumunda, denetleme kurulu başkanı aşağıdaki konularda belirleyici oy kullanma hakkına sahip olacaktır:
  - French TopCo ve grubun yıllık bütçesinde yapılacak önemli değişiklikler (Ön Protokol'de oybirliği ile onay gerektiren özel kararlar hariç olmak üzere),
  - Belirli kaldıraç oranı eşikleri altında olmak üzere finansal borç ve/veya taraflarca yatırılan öz sermayenin kısmen veya tamamen geri ödenmesine neden olacak şekilde grubun tamamen veya kısmen yeniden finanse edilmesi,
  - Tüm finansal yatırımcı üyelerinin oybirliği ile onay vermesini gerektiren hususlar hariç olmak üzere tüm devralma, devretme, birleşme, bölünme, iştirakte bulunma veya daha genel bir ifadeyle her türlü yapılandırma işlemi,
  - Grup içi işlemler hariç olmak üzere menkul kıymet ihracı,
  - French TopCo ve grubun iş planının onaylanması,
  - French TopCo ve grubun yıllık hesaplarının kapatılması,
  - Belli bir kaldıraç oranı eşiğine göre temettü dağıtımı,
  - Belirli bazı koşullar altında, CEO, genel müdürler ve yönetim kurulunun diğer üyelerinin, CFO, Comite de Direction üyelerinin ve departman müdürlerinin işe alımı ve azli (her durumda bu pozisyonlar için atanması öngörülen adaylar tarafların oybirliği ile belirlenecektir).

- (10) Kılavuz'un 68. paragrafına göre "ortak kontrolün var olması için belirleyici oyun tek bir ana şirkete ait olmaması gerekir, zira bu gibi bir durum belirleyici oya sahip olan şirketin tek kontrolüne yol açacaktır. Bununla birlikte, söz konusu belirleyici oyun uygulamadaki önemi ve etkililiği kısıtlıysa ortak kontrol de mümkün olabilir. Belirleyici oyun yalnızca bir dizi tahkim aşamasından ve uzlaşma girişimlerinden sonra veya çok kısıtlı bir alanda uygulanabilmesi halinde, ya da belirleyici oyun kullanılmasının bir satış opsiyonunu tetiklediği ve bunun ciddi bir mali külfet ifade ettiği durumlarda, ya da ana şirketlerin karşılıklı bağımlılığının belirleyici oyun kullanılmasını mümkün kılmadığı hallerde belirleyici oyun varlığına rağmen ana şirketlerin ortak kontrolünden söz edilebilir." Bu bilgiler çerçevesinde, denetleme kurulu başkanının belirleyici oyunun ortak kontrolün niteliğinde değişikliğe yol açmadığı anlaşılmıştır.
- (11) Ön Protokol hükümleri incelendiğinde; PSPIB ve PARTNERS GROUP'un denetleme kurulu seviyesinde eşit olarak temsil edileceği ve genel kural olarak, denetleme kurulunun karar alabilmesi için oybirliğinin şart olduğu anlaşılmaktadır. Bu durum, PSPIB ve PARTNERS GROUP'un French Topco ve dolaylı olarak CERBA üzerinde ortak kontrolüne işaret etmektedir.
- (12) Yukarıda açıklanan sözleşme hükümleri ışığında, işlem sonrasında kalıcı bir kontrol değişikliğinin meydana geleceği anlaşıldığından, bildirim konusu işlem, 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) çerçevesinde devralma olarak değerlendirilmiştir.
- (13) Diğer yandan işlem taraflarının cirolarına bakıldığında, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesindeki eşiklerin aşıldığı, dolayısıyla işlemin Rekabet Kurulundan izin alınması gereken bir işlem niteliğinde olduğu görülmektedir.

- (14) Dosyadaki bilgilerden; PSPİB, PARTNERS GROUP veya söz konusu teşebbüslerin portföy şirketlerinin, CERBA'nın faaliyetleri ile doğrudan rekabet halinde olabilecek işler ile iştigal etmedikleri ya da dikey ilişki çerçevesinde herhangi bir pazarda faaliyette bulunmadıkları anlaşılmıştır. Dolayısıyla işlem neticesinde, olası pazar tanımları açısından Türkiye'de etkilenen pazar bulunmamaktadır. Bu çerçevede, bildirme konu işlem sonucunda hâkim durum yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesinin söz konusu olmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

#### **H. SONUÇ**

- (15) 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 hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim 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.