

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

Dosya Sayısı : 2022-3-005
Karar Sayısı : 22-08/109-42
Karar Tarihi : 10.02.2022

(Ortak Girişim)

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ,
Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK

B. RAPORTÖRLER: Mehmet Mete BAŞBUĞ, Ahmet Buğra KAZAK,
Zeynep KUŞDEMİR

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: - Healthcare Activos Management S.L.
Temsilcileri: Av. Hakan ÖZGÖKÇEN, Av. Sinan DİNİZ,
Av. Gamze Ceren SEYMENOĞLU
Ebulula Mardin Cad. Gül Sok. No. 2 Maya Park Tower 2 Akatlar
34335 Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** i) Healthcare Activos Yield Socımı, S.A, ii) Healthcare Activos Investment, S.A. tarafından sahip olunan kuruluşlar ve iii) Sequencialternativa S.A.'nin ortak kontrolünün i) One Hundred And Twenty Investment Company–Sole Proprietorship L.L.C. (Mubadala Investment Company PJSC) ii) REI Spain BV (Nationale-Nederlanden) ve iii) Healthcare Activos Management Patrimonio, S.L. tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 20.01.2022 tarihli ve 24771 sayılı yazı ile intikal eden ve eksiklikleri 02.02.2022 tarihli ve 25071 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 04.02.2022 tarih ve 2022-3-005/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) Başvuruda, sağlık gayrimenkul sektöründeki Healthcare Activos Yield Socımı S.A. (HAY), Healthcare Activos Investment (HAISA), Sequencialternativa S.A.'nin (SQA) (Hedef Şirketler) ortak kontrolünün Mubadala Investment Company PJSC (MIC), Nationale-Nederlanden (NN) ve Healthcare Activos Management Patrimonio, S.L. (HAMP) tarafından devralınması işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 7. maddesi uyarınca izin verilmesi talep edilmektedir. Bildirime konu işlemin temelini MIC, NN ve HAMP¹; HAY'ın, HAISA'ya ait kuruluşların

¹ HAMP, Isobusiness, S.L.U ve Ivy Road Ventures and Investments S.L. tarafından müştereken sahip olunan ve kontrol edilen bir şirkettir. Isobusiness, S.L.U ve Ivy Road Ventures and Investments S.L. nihai olarak Jorge Guarner Muñoz ve Alberto Fernández Sabater (HAM Pay Sahipleri) tarafından kontrol edilmektedir. HAMP'nin sahipleri ayrıca Healthcare Activos Management S.L.'e de (HAM) sahiptir. HAM mevcut durumda geliştirme yönetimi hizmetleri sözleşmesi, mülk yönetimi hizmetleri sözleşmesi ve varlık yönetimi hizmetleri sözleşmesi kapsamında Hedef Şirketlere yönetim hizmetleri sunmaktadır. İşlem sonrasında da eşdeğer anlaşmalar yapılacaktır.

ve SQA'nın hisselerinin satışı ve devrine ilişkin 23.12.2021 tarihli Yatırım ve Hissedarlık Sözleşmesi (YHS) oluşturmaktadır.

Şekil 1: Bildirime Konu İşleme İlişkin Kontrol Yapısı

(.....TİCARİ SIR.....)

- (5) Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 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. Bu nedenle aşağıda öncelikle bildirim konusu işlemin, ortak kontrol şartını yerine getirip getirmediği, ardından bağımsız bir iktisadi varlık olup olmadığı incelenecektir.
- (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. Belirleyici etki, bir teşebbüsün stratejik karar ve eylemlerini yönlendirmeye dönük yetkiler anlamına gelmektedir. Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (Kılavuz) 50. ve devamı paragraflarında 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 ifade edilmektedir. Bu anlamda, ana şirketlerin kontrol edilen teşebbüsle ilgili önemli kararlarda (üst yönetimin atanması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.
- (7) İşlem taraflarının Hedef Şirketler üzerinde ortak kontrol tesis edeceğini gösteren düzenlemelere aşağıda yer verilmektedir.
(.....)
- (8) Yukarıda yer verilen düzenlemeler incelendiğinde işlem taraflarının Hedef Şirketler üzerinde 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında ortak kontrol tesis edeceği anlaşılmaktadır.
- (9) Kılavuz'un 79.paragrafında; *"Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası ayrıca, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim kurulmasının (tam işlevsel ortak girişimler) Tebliğ'in 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemi olduğunu öngörmektedir. Dolayısıyla tam işlevsellik kriteri, ortak girişimin "tamamen yeni bir işletme" şeklinde oluşturulması ya da tarafların önceden münferit olarak sahip oldukları varlıklarla ortak girişime katkıda bulunması hallerinde, Tebliğ'in tarafların oluşturduğu ortak girişimlere uygulanmasının temel şartıdır. Diğer bir ifade ile bu gibi hallerde ortak girişimin Kanun'un 7. maddesi kapsamında bir işlem olabilmesi için tam işlevsellik kriterini karşılaması gerekmektedir."*
- (10) Kılavuzda bağımsız bir iktisadi varlık olma kriteriyle ilgili olarak ortak girişimlerin (i) bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olunması, (ii) ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet gösterme, (iii) satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olunmaması ve (iv) kalıcı olarak faaliyet gösterme özelliklerini

sağlaması gerektiğine ilişkin açıklamalara yer verilmiştir. Bildirim formunda aşağıdaki bilgiler sunulmaktadır:

- i. Yeterli Kaynaklara Sahip Olunması: Ortak girişimin "günlük faaliyetleriyle ilgilenen bir yönetime sahip olması" durumunda pazarda bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olduğu kabul edilmektedir. Bu duruma ilişkin olarak Hedef Şirketler işlemden sonra, hizmetlerinin satışı yoluyla kendi cirosunu elde etmeye devam edecektir. Bu nedenle, Hedef Şirketler, sağlık kurumlarının kullanımına yönelik gayrimenkul sektöründe bağımsız olarak çalışmak için yeterli yönetsel ve finansal kaynağa sahiptir ve bu durum işlem sonrasında da devam edecektir.
 - ii. Bağımsız Faaliyetler: Bildirime konu işlem sonrasında, Hedef Şirketler pazarda kaynaklara erişime ve varlığa sahip olmaya ve temel olarak klinikler, hastaneler, sağlık merkezleri veya hemşirelik ve yaşlı bakım evleri gibi sağlık kurumlarının kullanılmak üzere gayrimenkul varlıkları pazarında faaliyet göstermeye devam edecektir. MIC ve NN'nin finansal kazanımlar haricinde Hedef Şirketler'in günlük yönetimine katılmayacakları ve dolayısıyla Hedef Şirketler'in ana şirketlerin faaliyetleri içerisinde sadece belirli bir işlevi yerine getirmesinin söz konusu olmadığı ifade edilmektedir.
 - iii. Satış ve Satın Alma İlişkilerinde Bağımsızlık: Hedef Şirketler cirosunun tamamını üçüncü kişilere yaptığı satışlardan elde etmektedir. İşlem sonrasında da Hedef Şirketler mal ve hizmetlerini üçüncü kişi müşterilere satmaya devam edeceği ifade edilmektedir. Hedef Şirketler'in hâlihazırda ticari faaliyetlerinin olağan akışında ana şirketlerden mal ya da hizmet tedarik etmeyecekleri ifade edilmektedir.
 - iv. Kalıcı Olarak Faaliyet Gösterme: Hedef Şirketlerin, belirli, zaman sınırı olan bir proje için kurulmadığı ifade edilmektedir.
- (11) Yukarıda yer verilen bilgiler kapsamında bildirim konusu işlemin, ortak kontrol ve tam işlevsellik kriterlerini karşıladığı ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi kapsamında bir devralma işlemi olduğu sonucuna varılmaktadır. Öte yandan, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinde belirtilen ciro eşiklerinin aşılmış olduğu ve bu sebeple bildirim konusu işlemin Kurulun iznine tabi olduğu sonucuna ulaşılmıştır.
- (12) Etkilenen pazar kavramı 2010/4 sayılı Tebliğ'in ekinde yer alan Bildirim Formu'nun beşinci maddesinde; "*Bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve a) Taraflardan iki veya daha fazlasının aynı ürün pazarında faaliyette bulunduğu (yatay ilişki), b) Taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ürün pazarının alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunduğu (dikey ilişki) ilgili ürün pazarları*" olarak tanımlanmaktadır.
- (13) Mubadala Grubu BAE merkezli bir teşebbüs olup dünyanın çeşitli ülkelerinde, çeşitli sektörlerde yatırımları bulunmaktadır. NN Grubu ise bireylere ve şirketlere yönelik sigortacılık ve bankacılık hizmetleri sunan Hollanda merkezli bir teşebbüstür. Hedef Şirketler İspanya ve Portekiz'de sağlık kurumlarının kullanılmak üzere gayrimenkul varlıklarının elde tutulması ve yönetimi alanında faaliyet göstermektedir.
- (14) Mubadala Grubu'nun Türkiye'de faaliyet gösteren iştirakleri ve faaliyet alanlarının bir listesi aşağıda sunulmaktadır:

Tablo 1: MIC Tarafından Kontrol Edilen ve Türkiye'de Faaliyet Gösteren Şirketler

Portföy şirketi	Faaliyet alanı
Sanad Aerotech	Birleşik Arap Emirlikleri, Abu Dabi'de bulunmaktadır ve hava taşımacılığı endüstrisine yönelik destek faaliyetlerinin bir parçasıdır. Orta Doğu'da uçak motorları alanında uzmanlaşmış ve lider bir bakım, onarım ve revizyon sağlayıcısıdır.
Al Yah Satellite Communications Company P.J.S.C.	Avrupa, Orta Doğu, Afrika, Güney Amerika, Asya ve Avustralya'da 150'den fazla ülkede çok amaçlı uydu hizmetleri sunan ve 4 Abu Dabi Menkul Kıymetler Borsası'nda işlem gören halka açık bir şirkettir. Yahsat'ın beş uydudan oluşan filosu dünya nüfusunun yüzde sekseninden fazlasına ulaşarak geniş bant (İngilizcesi broadband), video yayını, ana taşıyıcı (İngilizcesi backhauling) ve mobil ses ve veri çözümleri gibi kritik iletişimlere olanak sağlamaktadır.
Emirates Global Aluminum Company PJSC	Madenden metale kadar faaliyet gösteren entegre bir küresel alüminyum üreticisidir. EGA, Abu Dabi ve Dubai'de alüminyum eritme tesisleri, Abu Dabi'de bir alümina rafinerisi ve Gine Cumhuriyeti'nde bir boksit madeni ve ilgili ihracat tesislerini işletmektedir.
Andromeda Seafood Limited	Merkezi Yunanistan'ın Paiania kentinde bulunan bir balık üreticisi ve distribütörüdür. Akdeniz balık ürünlerinin işlenmesi ve paketlenmesi ile uğraşan ve kızarmış ve taze balık ürünleri sunan şirket, müşterilerine kaliteli, güvenli ve besleyici su ürünleri sunmaktadır.
PCI Pharma	Küresel sağlık pazarına entegre ilaç geliştirme hizmetleri sağlamakta olan lider bir şirkettir. Kuzey Amerika ve Avrupa'daki tesisleri ile PCI, ilaç ve biyoteknoloji şirketlerini dünya çapında 100'den fazla ülkeye yönelik ürünlerle desteklemektedir.
Compañía Española de Petróleos, S.A.U.	Tüm petrol ve gaz değer zincirinde faaliyet gösteren küresel bir entegre şirkettir. 90 yılı aşkın deneyime sahip olan şirketin faaliyetleri, arama ve üretim, rafinaj ve pazarlama, petrokimya, ham petrol satışı ve petrol türevleri, gaz, enerji ve yenilenebilir enerji ticaretini içermektedir.
Al Maisan Satellite Communications Company LLC	Abu Dabi, Birleşik Arap Emirlikleri merkezli, 2010 yılında kurulmuş özel bir limited şirkettir. Telekomünikasyon sektöründe faaliyet göstermektedir.
Borealis AG	Gelişmiş ve dairesel poliolefin çözümleri sağlayıcılarından biridir ve temel kimyasallar, gübreler ve plastiklerin mekanik geri dönüşümünde Avrupa pazarında faaliyet göstermektedir.
Bank Zweiplus Limited	Lisanslı finansal danışmanlara, varlık yöneticilerine, aile işletmelerine ve İsviçre ve Almanya'da kendi bankacılık lisanslarına sahip olmayan sigorta şirketlerine bankacılık hizmetleri sağlama konusunda uzmanlaşmış, kayıtlı ofisi Zürih'te bulunan bir İsviçre bankasıdır.
Kaynak: Bildirim Formu	

- (15) NN Grubu'nun Türkiye'de faaliyet gösteren şirketleri ve faaliyet alanlarının bir listesi aşağıda sunulmaktadır:

Tablo 2: NN Tarafından Kontrol Edilen ve Türkiye'de Faaliyet Gösteren Şirketler

Portföy şirketi	Faaliyet alanı
NN Hayat ve Emeklilik A.Ş.	NN Hayat ve Emeklilik, başta Avrupa olmak üzere yaklaşık 19 ülkede faaliyet gösteren uluslararası bir finansal hizmetler şirketi olan NN Grubu'nun bir parçasıdır. NN Grubu, Euronext Amsterdam'da işlem gören bir holding şirketi olan NN Group N.V. tarafından yönetilmektedir. NN Hayat ve Emeklilik tamamen NN Grubu'na aittir ve NN Grubu tarafından kontrol edilmektedir.
Ünlem Sigorta Aracılık Hizmetleri A.Ş.	Ünlem Hayat sigortası ve elementer sigorta sektöründe faaliyet gösteren bir sigorta acentesidir. NN Hayat ve Emeklilik'in acenteleri arasında yer almaktadır. Ünlem bir ortak girişimdir. Hisselerinin %(.....) NN Hayat ve Emeklilik'e aittir.

Makinist Vip Sigorta Aracılık Hizmetleri A.Ş.	Yıllardır sigorta sektöründe faaliyet gösteren ve NN Hayat ve Emeklilik şirketinin en büyük acentalarından biri olan Makinist, bir ortak girişimdir. NN Hayat ve Emeklilik, Makinist'in hisselerinin %(.....) sahiptir.
Sigorta Ofisi Plus Aracılık Hizmetleri A.Ş.	Sigorta Ofisi Plus, NN Hayat Emeklilik'in %(.....) hissedarı olduğu bir ortak girişimdir. Şirket elementer, sağlık, bireysel emeklilik ve hayat sigortası alanlarında hizmet vermektedir.
Kaynak: Bildirim Formu	

- (16) HAM Pay Sahipleri ve Hedef Şirketler'in Türkiye'de herhangi bir faaliyeti yoktur ve Türkiye'de ciro elde etmemektedirler. Buna ek olarak Hedef Şirketler, Türkiye'de gelecekte de herhangi bir faaliyette bulunmayı planlamamaktadırlar.
- (17) Tablo 1 ve 2'de sunulduğu üzere Mabadala Grubu'nun ve NN Grubu'nun Türkiye'de sağlık kurumlarınca kullanılmak üzere gayrimenkul varlıklarının tutulması ve yönetimi pazarında veya bu pazarla dikey olarak ilişkili herhangi bir pazarda faaliyeti bulunmamaktadır. HAM Pay Sahipleri'nin ise doğrudan veya dolaylı olarak Türkiye'de faaliyet göstermedikleri ve Türkiye'de ciro elde etmedikleri görülmektedir. Dolayısıyla devralan teşebbüslerin Türkiye'de sağlık kurumlarınca kullanılmak üzere gayrimenkul varlıklarının elde tutulması ve yönetimi pazarında veya bu pazarla dikey ilişkili herhangi bir pazarda faaliyeti bulunmamaktadır. Bunun yanı sıra Hedef Şirketler'in Türkiye'de faaliyeti bulunmadığından devralan teşebbüslerin Türkiye faaliyetleri ile Hedef Şirketler'in Türkiye (ya da küresel) faaliyetleri arasında herhangi bir yatay ya da dikey örtüşme bulunmadığı ve dosya kapsamında etkilenen pazarın ortaya çıkmadığı değerlendirilmektedir.

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.