

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2010-1-257 (Devralma)  
Karar Sayısı : 10-65/1371-509  
Karar Tarihi : 14.10.2010

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

**Başkan** : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ (İkinci Başkan)  
**Üyeler** : Mehmet Akif ERSİN, İsmail Hakkı KARAKELLE,  
Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat ÇETİNKAYA

10 **B. RAPORTÖR** : Cumhur Atalay HATİPOĞLU, Burak SAĞLAM

**C. BİLDİRİMDE  
BULUNAN**

: Deutsche Bank AG, London Branch  
Temsilcisi: Av. Seçil ABALI  
Barbaros Blv. Morbasan Sk. Cerrahoğlu Binası Balmumcu 34349  
Beşiktaş/İstanbul

**D. TARAFLAR**

- Deutsche Bank AG, London Branch  
Winchester House, 1 Great Winchester Street, Londra EC2N  
2DB, İngiltere  
- Actavis Group hf  
Dalshraun 1, 220 Hafnarjordur, İZLANDA

20

**E. DOSYA KONUSU: Actavis Group hf (Actavis)'nin mevcut holding yapısının yeniden yapılandırılması kapsamında, Deutsche Bank AG (DB)'nin Argon Equity S.A.R.L üzerinde ortak kontrole sahip olması işlemine izin verilmesi talebi.**

**F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 28.09.2010 tarih 7465 sayı ile giren bildirim üzerine, 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında Kanun"un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in ilgili hükümleri uyarınca düzenlenen 07.10.2010 tarih ve 2010-1-257/Öİ-10-363-CAH sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 08.10.2010 tarih ve REK.0.05.00.00-110/394 sayılı Başkanlık Önergesi ile 10-65 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

30

**G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili Rapor'da, bildirimi yapılan devralma işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu; devir sonucunda ilgili pazarda hâkim durum yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi, böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı; bu çerçevede işleme izin verilmesi gerektiği, görüşü ifade edilmiştir.

**H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

**H.1. İlgili Pazar**

Dosya konusu işlemin niteliği göz önünde bulundurularak, ilgili ürün pazarı tespiti yapılmamıştır. Öte yandan, ilgili coğrafi pazar ise "Türkiye" olarak belirlenmiştir.

40 **H.2. Bildirim Konusu İşlemin Niteliği ve Kapsamı**

... Dosya mevcudu bilgilere göre, bütün bu süreç ve yapılan görüşmeler sonucunda, Actavis'in var olan holding yapısının yeniden yapılandırılmasını öngören 20 Temmuz 2010 tarihli Yeniden Yapılandırma Sözleşmesi (YYSS) akdedilmiştir.

## 10-65/1371-509

Dosya mevcudu bilgilere göre, YYS'nin içeriği aşağıdaki gibidir:

...

Yeniden yapılandırma süreci sonrasında Actavis'in mevcut hissedarlık yapısı değişmemekle beraber, kontrol yapısında bir takım değişiklikler meydana gelecektir.

50 ... Equityco, bağlı ortaklıkları aracılığıyla Actavis'in kontrolünün tamamına sahip olduğundan, sözü edilen payların, Actavis'in dolaylı olarak sahip olunan hisse yüzdesi olarak değerlendirilmesi de mümkündür.

Yukarıdaki bilgilerden görüldüğü üzere, bildirim tabi işlem Actavis üzerindeki dolaylı hissedarlık yapısında değişikliğe yol açmaktadır.

Öte yandan yukarıda Actavis üzerindeki dolaylı etkisini göstermek açısından ayrıntılı bir şekilde anlatılan işlemin, esasen Equityco üzerinden gerçekleştiğini belirtmek gerekir.

### H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

60 YYS'nin 9.2. maddesi incelendiğinde, Actavis'in yeni yönetim kurulunun 7 üyeden oluşacağı, yönetim kurulunun 3 üyesinin DB'nin (A Sınıfı Yönetim Kurulu Üyeleri) göstereceği adaylar arasından atanacağı, 2 üyesinin NDS'nin, 1 üyesinin ise İzlanda Bankalarının (B Sınıfı Yönetim Kurulu Üyesi) göstereceği adaylar arasından atanacağı düzenlenmiştir. YYS'nin 9.7.1. maddesinde Başkan olarak hizmet verecek yedinci üyenin, Actavis'in şu anki CEO'su olan Dr. Claudio ALBRECHT olması kararlaştırılmıştır; fakat aynı maddede, Önceliksiz Kredi Sözleşmesi'nin 27.41 hükümlerine tabi olmak üzere, kurulun belirli zamanlarda, salt çoğunlukla (o andaki Başkanın oyu hariç) hareket ederek Başkanın (Yönetim Kurulu Üyesi ve Başkan olarak) görevden alınmasını ve onun yerine Başkanlık görevini yürütmek üzere yeni bir Yönetim Kurulu Üyesinin atanmasını teklif etme hakkına sahip olacağı; bu hakkın her seferde Önceliksiz Kredi Temsilcisine, Ana Şirkete ve belirli zamanlardaki hissedarlara gönderilen yazılı ihbarla kullanılabilmesi belirtilmiştir. Önceliksiz Kredi Sözleşmesi'nin 27.41 maddesinde de 70 Başkanın azli ve atanması hususunun Önceliksiz Kredi Verenlerin iznine tabi olduğu ifade edilmektedir. Ayrıca NDS'nin ve Equityco'nun Önceliksiz Kredi Verenler tarafından onaylanmayan ve atanmayan Kurul tarafından yapılan atamalara karşı veto uygulanması için gerekli bütün tedbirleri alacağı da aynı maddede düzenlenmiştir. Dolayısıyla DB, Başkanın azli ve atanması konusunda bildirim formunda da belirtildiği üzere veto hakkına sahiptir. YYS'nin 9.17 maddesinde ise, DB'nin ve NDS'nin atanması için aday gösterdiği üyelere en az birinin toplantıya katılmış olması şartı ile (Bir veya daha fazla Yönetim Kurulu Üyesinin Çatışan Kişisel Menfaati olduğu toplantılar hariç), üyelerin çoğunluğu toplantıda hazır bulunursa, toplantı nisabının sağlanacağı öngörülmüştür. YYS'nin 9.18.1 maddesinde, bu toplantı nisabıyla yapılan toplantılarda, 80 Yönetim Kurulu Üyelerinin salt çoğunluğuyla kararların alınacağı, A sınıfı Yönetim Kurulu Üyeleri dışındaki bütün Yönetim Kurulu Üyeleri tarafından karara karşı oy kullanıldığı takdirde kararın alınmamış sayılacağı belirtilmiştir. YYS'nin 9.3 maddesinde, Yönetim Kurulunun oluşturacağı herhangi bir komitenin mutlaka DB'nin ve NDS'nin aday gösterdiği üyelere en az birini ve İzlanda Bankaları'nın atanması için aday gösterdiği üyeyi içermesi koşulu getirilmiştir. Bununla birlikte bir komite toplantısında yeter sayının sağlanması için B-sınıfı Yönetim Kurulu Üyesinin (Bankalar tarafından atanan) toplantıya katılması gerekli olmayacaktır.

Rekabet Hukuku bağlamında bütçenin, işletme çalışma planının onaylanmasına, büyük çaplı yatırım kararlarının alınmasına, üst düzey idari yönetim kadrolarının atanmasına ilişkin kararlar stratejik kararlar olarak nitelendirilmekte ve bunların herhangi biri

## 10-65/1371-509

90 bakımından bile öngörülen veto hakkı ortak kontrolün varlığı için yeterli görülmektedir. Yukarıda yapılan açıklamalar çerçevesinde, gerek yönetim kurulunun karar nisabı, gerekse üst yöneticilerin atanma usulü açısından Equityco'nun, DB, NDS ve İzlanda Bankaları'nın ortak kontrolünde olduğu anlaşılmaktadır. Dolayısıyla, Equityco'nun bağlı ortaklığı durumundaki Actavis'in de sözü edilen teşebbüslerin ortak kontrolünde olduğu görülmektedir.

100 Yukarıda yer verilen bilgilerden anlaşıldığı üzere, bildiri yapılan işlem Actavis'in kontrol yapısında değişikliğe neden olacağından, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendi anlamında bir devralmadır. Diğer taraftan, Actavis'in Türkiye'deki iştirakleri aracılığıyla, 2009 yılında Türkiye'de ulaştığı ciro ... TL'dir. Dolayısıyla 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde belirtilen ciro eşiği aşılmış olduğundan, söz konusu devralma işlemi izne tabidir.

Öte yandan, dosya konusu işlem sonucunda Actavis'in kontrolünde yapısal bir değişiklik meydana gelecek ve DB, NDS'nin Equityco'da sahip olduğu hisseler üzerinden dolaylı olarak Actavis üzerinde de ortak kontrole sahip olacaktır. DB, beşeri ilaç sektöründe faaliyet gösteren ve Actavis ile rekabet halinde bulunan herhangi bir teşebbüste kontrole sahip olmadığından işlem sonrasında bir yoğunlaşma yaşanmayacaktır. Ayrıca işlem sonucunda, sadece Actavis Group hf.'nin üstündeki şirketlerin hissedarlık yapısı değişeceği için, Actavis'in Türkiye'deki iştirakleri olan Actavis İlaçları A.Ş. ve Actavis İstanbul İlaç Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti.'nin işlemden önceki ve sonraki hissedarlık yapısı 110 aynı kalacak, sadece dolaylı olarak kontrolü el değiştirecektir. Bu çerçevede, söz konusu devralma işleminin hâkim durum yaratılmasına ya da varolan bir hâkim durumun güçlendirilmesine yol açarak rekabetin önemli ölçüde azaltılmasına neden olmayacağı kanaatine varılmıştır.

## I. SONUÇ

120 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna, işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.