

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-1-049

(Ortak Girişim)

Karar Sayısı : 22-04/51-21

Karar Tarihi : 19.01.2022

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE

Üyeler : Şükran KODALAK, Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN,
Cengiz ÇOLAK

B. RAPORTÖRLER: İsmail Atalay YOLCU, Cemile YÜKSEK, Can AKA

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Horizon BidCo S.à r.l.

Temsilcileri: Av. M. Togan TURAN,

Av. A. Kansu AYDOĞAN YEŞİLALTAY, Av. Sabiha ULUSOY

Orjin Maslak Eski Büyükdere Cad. No:27 K:11 34485

Maslak/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Körber Supply Chain Software Management GmbH'nin ortak kontrolünün Horizon BidCo S.à r.l. aracılığıyla KKR & Co. Inc. tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 16.12.2021 tarih ve 23812 sayı ile giren ve 06.01.2022 tarih ve 24357 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 14.01.2022 tarih ve 2021-1-049/Öİ sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Başvuruda; Körber Supply Chain Software Management GmbH'nin (KÖRBER SUPPLY) ortak kontrolünün, KKR & Co. Inc.'in (KKR) bir veya daha fazla iştiraki tarafından danışmanlık verilen ve/veya yönetilen bir fonun sahip olduğu, özel amaçlı bir araç şirket niteliğindeki Horizon BidCo S.a.r.l. (HORIZON BIDCO) ile Körber AG (KÖRBER GRUBU) tarafından devralınması işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) çerçevesinde izin verilmesi talep edilmiştir.
- (5) Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde, *"Kontrolde kalıcı değişiklik meydana getirecek şekilde; Bir veya daha fazla teşebbüsün tamamının ya da bir kısmının doğrudan veya dolaylı kontrolünün, hisse ya da mal varlığının satın alınmasıyla, sözleşmeyle veya diğer bir yolla bir ya da daha fazla teşebbüs veya hâlihazırda en az bir teşebbüsü kontrol eden bir ya da daha fazla kişi tarafından devralınması Kanun'un 7.maddesi kapsamında birleşme veya devralma sayılmaktadır."* hükmü yer almaktadır. Anılan Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrasında ise *"Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir. Bu tür işlemlerde, işlem taraflarının her biri devralan olarak kabul edilir."* hükmüne yer verilmektedir. Bu hükümler çerçevesinde

ortak girişimler bakımından aranan koşullar; ortak girişim şirketinin kurucu teşebbüsler tarafından "ortak kontrol" altında tutulması ve kurulan şirketin "bağımsız bir iktisadi varlık" niteliği taşımasıdır.

- (6) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (Kılavuz) 48. ve devamındaki 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 açıklamalarına yer verilmiştir.
- (7) Bildirim Formu'nda yer alan bilgilere göre, planlanan işlem sonrasında, KÖRBER SUPPLY üzerinde KÖRBER %(.....) ve HORIZON BIDCO %(.....) oranında hissedarlığa sahip olacaktır. Bildirim Formu'nun ekinde yer alan ve taraflar arasında akdedilen Hissedarlar Sözleşmesi çerçevesinde KÖRBER SUPPLY üzerinde ortak kontrolü sağlayan hususlara aşağıda yer verilmektedir:
 - KÖRBER SUPPLY'ın CEO'su ve CFO'sunun atanması ve azledilmesine ilişkin kararların yanı sıra herhangi bir stratejik yol haritasının onaylanması, yıllık bütçenin veya stratejik yol haritasında yapılacak herhangi bir değişiklik veya güncellemeye ilişkin kararlar, ortaklar toplantısında %(.....)'lik çoğunluk ile alınacaktır.
 - Yönetimi denetleyen Danışma Kurulu; (.....) tanesi HORIZON BIDCO tarafından aday gösterilecek ve KÖRBER GRUBU tarafından atanacak bağımsız endüstri uzmanı olacak Başkan da dahil olmak üzere (.....) tanesi KÖRBER GRUBU tarafından aday gösterilecek toplam (.....) üyeden oluşacaktır. (.....).
- (8) Bu çerçevede, şirket yönetiminin yapılanma biçimi ile stratejik ticari kararları ilgilendiren karar yeter sayılarında tarafların her ikisinin de olumlu oyunun aranmasını gerektirecek çoğunluk koşulunun ortak kontrol şartını sağladığı değerlendirilmektedir.
- (9) Bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilmesi için aranan ikinci kriter ise, üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliğini taşıması, diğer bir deyişle, tam işlevsel olmasıdır. Bu kriter çerçevesinde, KÖRBER SUPPLY'ın, kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olup olmadığı incelenmektedir.
- (10) Kılavuz'un 82. ve devamı paragraflarında, bir ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için ortak girişimin bağımsız olarak faaliyet göstermek bakımından yeterli kaynaklara sahip olması, doğrudan ana şirketlerle bağlantılı bir işlevin ötesinde bir faaliyet göstermesi, satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmaması, kalıcı olarak faaliyet göstermesi gibi nitelikleri taşıması gerektiği açıklamaları yer almaktadır.
- (11) Bildirim formunda belirtildiği üzere, KKR ve KÖRBER GRUBU'nun ortak kontrol tarafları olacağı KÖRBER SUPPLY hâlihazırda bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirebilen ve işlem neticesinde de bunu devam ettiren bir teşebbüstür. Bildirim formunda ayrıca, KÖRBER SUPPLY'ın hâlihazırdaki faaliyetlerini kalıcı olarak yürütmek üzere; günlük faaliyetleriyle ilgilenen bir yönetime, bunun için gerekli finansman kaynaklarına, yürüttüğü faaliyetlere özgü personele ve varlıklara sahip olduğu; bu haliyle pazarda bağımsız olarak faaliyet gösteren bir teşebbüs konumunda olduğu belirtilmiştir. Bildirime konu işlem sonrasında KÖRBER

SUPPLY'ın bu niteliğinde herhangi bir değişiklik olmayacaktır. Ayrıca, ortak girişim tarafları KÖRBER SUPPLY'ın faaliyetleri için bir süre sınırlaması öngörmemiştir.

- (12) Deęinilen hususlar çerçevesinde, KÖRBER SUPPLY'ın tam işlevsellik niteliğine sahip olacağı kanaatine varılmış olup bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in anılan maddesi uyarınca bir devralma niteliğinde olduğu sonucuna ulaşılmıştır. Öte yandan tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle işlem izne tabidir.
- (13) Dosya kapsamında verilen bilgilerden, işlem tarafı teşebbüslerin Türkiye'de faaliyetlerin örtüşmediği anlaşılmıştır. Dolayısıyla bildirim konu işlem ile 4054 sayılı Kanun kapsamında herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılması ya da mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi ya da etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı kanaatine ulaşılmıştır.
- (14) Son olarak, bildirim konu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 13. maddesinin üçüncü fıkrası kapsamında ele alınması gerekmektedir. Söz konusu hükümde "*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.*" ifadelerine yer verilmektedir.
- (15) Bu hükmün altında yatan temel kaygı, ortak girişim kurulması yoluyla ana teşebbüsler arasında koordinasyon oluşması riskidir. Bir ortak girişimin rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmasından söz edilebilmesi için öncelikle ana şirketlerin birbirleriyle veya ortak girişimle rakip olmaları gerekmektedir. Yukarıda değinildiği üzere, ana şirketlerin faaliyetleri arasında ya da ortak girişim ile ana şirketlerin faaliyetleri arasında Türkiye'de ve küreselde herhangi bir örtüşme bulunmamaktadır. Bu nedenle bildirim konu işlemin söz konusu pazarın önemli bir bölümünde rekabetin kısıtlanması sonucunu doğurabilecek herhangi bir koordinasyon riski taşımaktan uzak olduğu değerlendirilmiştir.

H. SONUÇ

- (16) 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.