

Rekabet Kurumu Başkanlığından;

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-5-066 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 21-67/909-442
Karar Tarihi : 30.12.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Mücteba ALTUN, Murat ALACALAR

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: - The Carlyle Group Inc.

Temsilcileri: Av. M. Togan TURAN, Av. Gamze BORAN,

Av. Beritan Zorkun ARIK, Av. Sabiha ULUSOY,

Orjin Maslak, Eski Büyükdere Cad. No:27 K:1 Maslak/İstanbul

(1) **D. DOSYA KONUSU:** Hâlihazırda Warburg Pincus LLC.'nin tek kontrolünde olan Duravant LLC'nin dolaylı ortak kontrolünün The Carlyle Group Inc. tarafından devralınması işlemi.

(2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 03.12.2021 tarih, 23468 sayı ile giren ve 16.12.2021 tarih ve 23767 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 24.12.2021 tarih ve 2021-5-066/Öİ sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.

(3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işlemlere izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

(4) Başvuruda, The Carlyle Group Inc. (CARLYLE) tarafından mevcut kontrol sahibi hissedar Warburg Pincus LLC. (WARBURG PINCUS) ile birlikte Duravant LLC.'nin (DURAVANT) dolaylı ortak kontrolünün devralınması işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) kapsamında izin verilmesi talep edilmiştir.

(5) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin birinci fıkrası, "*Kontrolde kalıcı değişiklik meydana getirecek şekilde (a) iki veya daha fazla teşebbüsün birleşmesi ya da (b) bir veya daha fazla teşebbüsün tamamının ya da bir kısmının doğrudan veya dolaylı kontrolünün, hisse ya da malvarlığının 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 Kanunun 7'nci maddesi kapsamında birleşme veya devralma işlemi sayılır.*" hükmünü haizdir.

(6) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrasında "Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması..." halinde işlemin aynı maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemi olduğu düzenlenmektedir. Bu hükümler çerçevesinde bir ortak girişimin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında devralma işlemi olarak değerlendirilmesi için "ortak kontrol" ve "tam işlevsellik" şartlarının sağlanması gerekmektedir. Aşağıda, öncelikle anılan kriterlerden "ortak kontrol"ün varlığına ilişkin yapılan değerlendirmeye,

ardından “tam işlevsellik” kriterinin sağlanıp sağlanmadığına ilişkin değerlendirmeye yer verilmektedir.

- (7) Bildirime konu işlem, CARLYLE tarafından DURAVANT’ın hisselerinin bir kısmının devralınması suretiyle CARLYLE ve hâlihazırda kontrol sahibi WARBURG PINCUS tarafından ve özel bir devralma şirketi (*special purpose vehicle company*) olan Carlyle Partners VII Holdings, LP aracılığıyla DURAVANT üzerinde ortak kontrol kurulması işlemidir. Bildirim Formu’nda, işlem öncesinde WARBURG PINCUS’un ortak yatırımcıları ve bağlı fonlarının toplamda %(.....) pay oranı ile DURAVANT üzerinde tek kontrol sahibi olduğu bildirilmektedir. Bildirilen işlem sonucunda DURAVANT’ın paylarının %(.....)’una CARLYLE’nin ve %(.....)’sine WARBURG PINCUS’un, %(.....)’ine ise DURAVANT’ın mevcut ve geçmiş yöneticilerinin sahip olacağı belirtilmiştir.
- (8) Bildirim Formu’nda DURAVANT’ın Yönetim Kurulu yapısının; (.....) tarafından atanan İcra Kurulu Başkanı (CEO), CARLYLE tarafından atanan (.....) üye, WARBURG PINCUS tarafından atanan (.....) üye ve dolaylı olarak Temasek Holdings (Private) Limited (TEMASEK) tarafından yönetilen Finlayson Fund Investments Pte. Ltd. tarafından atanan (.....) üyeden oluşan toplam sekiz üyeden meydana geleceği bildirilmektedir.
- (9) Ayrıca Bildirim Formu’nda ve 26.10.2021 tarihinde taraflar arasında akdedilen Birim Satın Alma Sözleşmesi’nin ekinde yer alan Yönetim Belgesi’nin Müdürler Kurulu başlığında;
- CARLYLE ve WARBURG PINCUS’un (.....) yönetim kurulu üyesi atama hakkının olacağı,
 - (.....),
 - Yönetim Kurulu kararlarının CARLYLE veya WARBURG PINCUS 'un üçer üye atama hakkına sahip olduğu süre boyunca, CARLYLE ve/veya WARBURG PINCUS tarafından atanan üyelerin (.....) şartıyla ve (.....) ile alınacağı,
 - CARLYLE ve WARBURG PINCUS tarafından atanan veya bir Yönetim Kurulu toplantısında hazır bulunan Yöneticilerin (.....) sahip olacağı

düzenlenmiştir. Bu bağlamda, CARLYLE ve WARBURG PINCUS’un Yönetim Kurulu yapısı ve taraflar arasında akdedilen sözleşmedeki hususlar değerlendirildiğinde işlem taraflarının kurulacak ortak girişim üzerinde ortak kontrole sahip olacakları kanaatine ulaşılmaktadır.

- (10) Bununla birlikte, bir ortak girişimin 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi kapsamında bir işlem sayılabilmesi için ilgili ortak girişimin “tam işlevsellik” kriterini karşılaması gerekmektedir. Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz’un 78. paragrafı ve devamında bir ortak girişimin tam işlevsel olarak nitelendirilebilmesi için; bağımsız olarak faaliyet göstermeyi mümkün kılacak yeterli kaynaklara sahip olma, ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet gösterme, satma ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmama ve kalıcı olarak faaliyet gösterme gibi nitelikleri haiz olması gerektiği açıklamalarına yer verilmiştir.
- (11) Bildirim Formu’nda, DURAVANT’ın bağımsız bir teşebbüs olarak kurulduğu ve piyasada hâlihazırda bağımsız bir şekilde faaliyet gösterdiği, günlük operasyonları için bir yönetime, personele ve işini yürütmek için finansal kaynaklara sahip olduğu, işlem sonrasında da günlük operasyonlarına adanmış yönetimini sürdüreceği ve işini

bağımsız olarak yürütmeye devam etmek için yeterli varlık, personel ve finansal kaynaklara sahip olmaya devam edeceği bildirilmektedir. Ayrıca DURAVANT'ın ticari faaliyetlerinin pay sahiplerinin faaliyetlerinden ayrı ve farklı olduğu, işlem sonrasında CARLYLE veya WARBURG PINCUS'un ticari faaliyetleri dâhilinde herhangi bir işlevi devralmayacağı ifade edilmektedir.

- (12) DURAVANT'ın satışlar veya satın almalar için işlem öncesinde WARBURG PINCUS'a bağlı olmadığı ve işlem sonrasında CARLYLE'a da bağlı olmayacağı, DURAVANT'ın CARLYLE veya WARBURG PINCUS tarafından kontrol edilen portföy şirketlerinden faaliyetleri için önemli olan ürün veya hizmetleri satın almadığı, işlem sonrasında da ekonomik olarak özerk bir ortak girişim olmaya devam edeceği ve gelirlerini üçüncü kişi müşterilerden elde edeceği belirtilmektedir.
- (13) Taraflar arasında akdedilen Birim Satın Alma Sözleşmesi'nin ortak girişim için sınırlı bir süre için düzenlenmediği, DURAVANT'ın kalıcı olarak faaliyet göstereceği bildirilmektedir. Dolayısıyla bildirim konu işlemin ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için karşılması gereken nitelikleri sağladığı, dolayısıyla 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca bir devralma işlemi olarak değerlendirilmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır. Öte yandan tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlem izne tabidir.
- (14) 2010/4 sayılı Tebliğ uyarınca, bildirim konusu işlemde etkilenen ihtimali olan ve taraflardan iki veya daha fazlasının aynı ürün pazarında faaliyette bulunduğu ya da taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ürün pazarının alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları etkilenen pazarları oluşturmaktadır.
- (15) CARLYLE; Türkiye pazarında bilimsel araştırma ve geliştirme faaliyetleri, maden işletmeciliği, fosil yakıt üretimi, eğlence sektörüne teknolojik ürün üretimi, sağlık sektörüne yönelik araştırma geliştirme faaliyeti ve ürünlerin üretimi, çeşitli sektörlerde yönelik makine ve ekipman imalatı, pastacılık, fırıncılık ve dondurma perakendeciliği için malzemeler ve gıda ürünleri üretimi, hava taşıtları ve uzay araçları ile bunlarla ilgili makinelerin imalatı, savunma sanayi sektörü, telekomünikasyon, tekstil, altyapı hizmetleri sektörü vb. alanlarda faaliyet göstermektedir.
- (16) WARBURG PINCUS'un Türkiye pazarında havacılık, savunma sanayi, finansal haber, bilgi ve analiz sağlayıcısı, bilgi ve iletişim vb. alanlarda faaliyeti bulunmaktadır. DURAVANT ise Türkiye pazarında yiyecek-içecek, e-ticaret ve dağıtım sektörlerinde faaliyet gösteren şirketler için işleme ve lojistik ekipmanlarının üretimi ve tedariki faaliyeti yapmaktadır¹. Dolayısıyla Bildirim Formu'nda sunulan bilgilere göre, işlem taraflarının faaliyet alanları arasında Türkiye sınırları içerisinde yatay veya dikey bir örtüşme bulunmadığı anlaşılmıştır.
- (17) Sonuç olarak dosya kapsamında sunulan bilgi ve belgeler kapsamında, işlem bakımından herhangi bir etkilenen pazarın bulunmaması nedeniyle, bildirim konu işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında herhangi bir pazarda

¹ Bildirim Formunda IRCA'nın pastacılık, fırıncılık ve dondurma perakendeciliği için malzemeler ve gıda ürünleri üreten bir üreticiye satış yapan bir teşebbüs olduğu bildirilmektedir. DURAVANT'ın ise paketleme ekipmanı ve gıda işleme alanlarında faaliyet gösterdiği ifade edilmektedir. CARLYLE temsilcileri tarafından gönderilen cevabi yazıda; IRCA'nın faaliyetleri ve ürünleriyle DURAVANT'ın hizmet sağladığı ürün ve hizmetlerin ilişkisiz olduğu belirtilmektedir. Bu kapsamda DURAVANT ile CARLYLE'nin ekonomik bütünlüğünde bulunan IRCA arasında Türkiye veya küresel pazarda herhangi bir dikey ilişki bulunmamaktadır.

etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı 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 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.