

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-1-031 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 21-53/743-371
Karar Tarihi : 28.10.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : İsmail Atalay YOLCU, Melisa AĞYÜZ AYDOĞDU, Nur ÖZKAN

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - Silver Lake Group, LLC
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: Clubessential Holdings, LLC'nin dolaylı ortak kontrolünün Silver Lake Group, LLC ve Battery Management Corp. tarafından devralınması işlemi.**
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 20.09.2021 tarih ve 21325 sayılı ile giren ve eksiklikleri 13.10.2021 tarih ve 22040 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 25.10.2021 tarih ve 2021-1-031/Öİ sayılı Ortak Girişim 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

- (4) Yapılan bildirimde, hâlihazırda Battery Management Corp. (BV) tarafından kontrol edilen fonların yönetiminde bulunan Clubessential Holdings, LLC'nin (CE HOLDING) dolaylı ortak kontrolünün Silver Lake Group, LLC. (SILVER LAKE) ve BV tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir. Bildirim konusu işlemin temelini 03.09.2021 tarihli Satın Alma Sözleşmesi ve 03.09.2021 tarihli Limited Şirket Sözleşmesi oluşturmaktadır.
- (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 birleşme devralma sayılmaktadır.*" düzenlemesi yer almaktadır.
- (6) 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.

- (7) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz’un (Kılavuz) 48. ve devamındaki paragraflarda 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.
- (8) Bildirim Formu’nda yer alan bilgilere göre, planlanan işlem sonrasında, CE HOLDING üzerinde SILVER LAKE %(.....) ve BV %(.....) oranında hissedarlığa sahip olacaktır. Bildirim Formu’nun ekinde yer alan ve taraflar arasında akdedilen Limited Şirket Sözleşmesi çerçevesinde CE HOLDING üzerinde ortak kontrolü sağlayan hususlara aşağıda yer verilmiştir:
- Ortak girişimin yönetim kurulu başlangıçta (.....) üyeden teşekkül edecek olup SILVER LAKE ve BV’nin (.....) üye atama hakkı olacaktır. Geriye kalan üyeler ise SILVER LAKE ile makul bir istişarenin ardından BV tarafından atanan (.....) üyeden, BV ile makul bir istişarenin ardından SILVER LAKE tarafından atanan (.....) üyeden ve CE HOLDING’in CEO’sundan oluşacaktır.
 - Yönetim kurulunun toplantı yeter sayısının sağlanabilmesi için (.....) SILVER LAKE ve (.....) BV YK üyesinin katılımı zorunludur.
 - Kapanışın ardından, SILVER LAKE ve BV’nin her biri stratejik ticari kararlar üzerinde¹ dolaylı bir veto hakkına sahip olacağı için CE HOLDING üzerinde dolaylı ortak kontrole sahip olacaklardır.
- (9) Bu çerçevede, şirket yönetiminin yapılanma biçiminin ve stratejik ticari kararları ilgilendiren karar yeter sayılarında tarafların her birinin olumlu oyunun aranmasının ortak kontrol şartını sağladığı değerlendirilmiştir.
- (10) Kılavuz’un 78. ve devamındaki paragraflarında bir ortak girişimin tam işlevsel olarak nitelendirilebilmesi için; bağımsız olarak faaliyet göstermek için 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 ve cevabi yazıda belirtildiği üzere, bildirim konu işlemin CE HOLDING’in tam işlevsel ticari yapılanmasına herhangi bir etkisi olmayacaktır. Zira CE HOLDING, kendi personeli, kaynakları ve operasyonel karar alma mekanizmaları ile 1998 yılından beri faal olan bir teşebbüs olup, işlem sonrasında da pazarda bağımsız faaliyet gösterebilmesi için gerekli kaynaklara sahip olmaya devam edecektir. CE HOLDING’in hâlihazırda günlük operasyonlarına adanmış bir yönetimi ve faaliyetlerini ana şirketlerden bağımsız olarak yürütmek için yeterli varlık, personel ve finansal kaynakları bulunmaktadır. İşlem sonrasında da CE HOLDING’in günlük operasyonlarına adanmış yönetimi varlığını sürdürecektir ve teşebbüs, faaliyetlerini bağımsız olarak yürütmek için gerekli kaynaklara sahip olmaya devam edecektir. Bunun yanında, işlem sonrasında CE HOLDING ana şirketlerden bağımsız olarak, kendi nam ve hesabına ticari ilişkiler kurmaya devam edecek, satış veya alımlarda SILVER LAKE ve BV’ye bağlı olmayacaktır. Ayrıca, SILVER LAKE ve BV’nin (ve ayrıca

¹ Bu kararlara; yıllık bütçenin onaylanması, kilit üst düzey yöneticilerin işe alınması, atanması ve/veya görevden alınması ve iş planının CE HOLDING tarafından kabul edilmesi dâhildir.

onların kontrol ettikleri portföy şirketlerinin), halihazırda CE HOLDING için önemli bir ticari ortak olmadıkları ve CE HOLDING'in kapanış sonrasında bu tür satışlara veya satın almalara dayandırma niyetlerinin bulunmadıkları da belirtilmiştir. Değınilen hususlar çerçevesinde, CE HOLDING'in ortak girişimin bir diğler şartı olan tam işlevsellik şartını da sağlayacağı kanaatine varılmıştır.

- (12) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendinde belirtilen ciro eşiklerinin aşıldığı, dolayısıyla işlemin izne tabi bir devralma işlemi olduğu anlaşılmıştır.
- (13) 2010/4 sayılı Tebliğ ekinde yer alan Bildirim Formu'nda etkilenen pazarlar "*bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve taraflardan en az ikisinin aynı ürün pazarında veya taraflardan en az bir tanesinin bir diğlerinin faaliyette bulunduğu bir ürün pazarının alt veya üst pazarında faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları*" olarak tanımlanmaktadır. Bu noktada tarafların faaliyetleri arasında yatay veya dikey bir örtüşmenin bulunup bulunmadığı incelenmiştir.
- (14) Ortak girişim taraflarından SILVER LAKE, küresel bir teknoloji yatırım firması olup Türkiye'de kontrol ettiği portföy şirketleri aracılığıyla faaliyet göstermektedir. Teşebbüs Türkiye'de bilgi teknolojisi hizmetleri, etkinlik yönetimi, pazarlama teknolojisi, gayrimenkul, eğitim olmak üzere birçok alanda faaliyet göstermektedir. Diğler ortak girişim tarafı BV, uygulama yazılımları ve bilgi teknolojileri alt yapısı olmak üzere teknoloji sektöründeki yatırımlarda uzmanlaşmıştır. Teşebbüsün Türkiye'de ciro elde eden portföy şirketleri, kimya, iş süreçlerinin dijitalleştirilmesi, test ve ölçüm çözümleri, veri, coğrafi bilgi sistemleri, güvenlik ve ağı konularında hizmet vermektedir.
- (15) CE HOLDING ise sağlık ve fitness kulüplerine, kolejlere, üniversitelere ve rekreasyon kuruluşlarına üyelik ve kulüp yönetimi ile ilgili olarak yazılım çözümleri sağlamakta olup Türkiye'de herhangi bir faaliyet göstermemektedir. Bu nedenle, CE HOLDING ile ana şirketlerin faaliyetleri arasında herhangi bir yatay veya dikey örtüşme bulunmadığı, dolayısıyla bildirim konu işlem neticesinde Türkiye'de herhangi bir etkilenen pazar ortaya çıkmadığı değerlendirilmiştir. Bununla birlikte, CE HOLDING'in kulüplere kurumsal uygulama yazılımı tedarik etmesi ve SILVER LAKE tarafından kontrol edilen (.....)'un Amerika Birleşik Devletleri'nde (ABD) spor merkezi bulunmasından ötürü taraflar arasında küresel çapta potansiyel bir dikey örtüşmeden söz edilmesi mümkündür. Cevabi yazıda tarafların dikey örtüşen faaliyetlerine ilişkin pazar payının %(.....)'in altında olduğu belirtilmiştir. Bunun yanında, cevabi yazıda CE HOLDING'in genel olarak kurumsal uygulama yazılımının tedarikindeki küresel pazar payının %(.....)'den ve özel olarak kulüplere yönelik kurumsal uygulama yazılımı tedarikindeki küresel pazar payının ise %(.....)'den az olduğu ifade edilmiştir. CE HOLDING'in Türkiye'de bu alanda faaliyeti bulunmadığı da göz önünde bulundurulduğunda teşebbüslerin faaliyetleri arasında ABD düzeyindeki örtüşmenin Türkiye'de herhangi bir rekabetçi endişeye yol açmayacağı değerlendirilmiştir.
- (16) Öte yandan, Türkiye'de SILVER LAKE'in portföy şirketlerinden (.....) kurumsal kaynak yönetimi alanında faaliyet göstermekte, (.....) öğrenciler için dijital eğitim yazılımı, (.....) ise Wordpress yönetimi için çözümler sunmaktadır. BV'nin portföy şirketlerinden (.....), (.....), (.....), (.....) ve (.....) kurumsal kaynak yönetimi alanında faaliyet göstermektedir. Dolayısıyla, ana şirketler SILVER LAKE ve BV'nin Türkiye'deki faaliyetleri arasında geniş çaplı kurumsal yazılım pazarına ilişkin yatay bir örtüşme bulunduğu anlaşılmaktadır. Bildirim Formu'nda tarafların toplam pazar payının pazarın herhangi bir alt segmentinde en fazla %(.....) seviyesinde olacağı, pazarda Microsoft, Oracle, SAP, Salesforce ve Sage Group gibi alternatif sağlayıcıların olduğu belirtilmiştir. CE HOLDING'in Türkiye'de herhangi bir faaliyeti bulunmadığı da göz önünde

bulundurulduğunda, bu örtüşmenin rekabetçi endişeye yol açmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

- (17) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 13. maddesinin üçüncü fıkrasında "*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 verilmiştir. Zira ortak girişimin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4. maddesi açısından rekabetçi davranışların koordinasyonu riskini taşıması söz konusu olabilmektedir. Ortak girişimin, ana teşebbüsler arasında koordinasyon riskini barındırmasının en muhtemel olduğu durum ana teşebbüslerden en az ikisinin ortak girişimle aynı pazarda ya da ortak girişimin alt, üst veya komşu pazarlarda yer alması halidir.
- (18) SILVER LAKE ve BV'nin Türkiye'de CE HOLDING ile aynı pazarda veya alt/üst/komşu pazarlarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Öte yandan ortak girişim taraflarından SILVER LAKE ile BV'nin faaliyetleri arasında Türkiye'de geniş çaplı kurumsal yazılım pazarında örtüşme bulunmaktadır. Tarafların geniş çaplı kurumsal yazılım sektörüne ilişkin pazar paylarının toplamının %(.....) arasında olması ve bu sektörde küresel sağlayıcıların da bulunduğu dikkate alındığında, bildirim konu işlemin söz konusu pazarın önemli bir bölümünde rekabetin kısıtlanması sonucunu doğurabilecek herhangi bir koordinasyon riski taşımaktan uzak olduğu değerlendirilmiştir.
- (19) Yukarıda yer verilen inceleme ve değerlendirmeler neticesinde, bildirim konu işlem ile başta hâkim durum yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi olmak üzere ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir pazarda etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı ve işleme izin verilebileceği sonucuna ulaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (20) 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.