

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-3-025 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 21-30/383-192
Karar Tarihi : 10.06.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER: Kemal KÜÇÜKKAVRUK, Bilge EMİNOĞLU

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: - Igenomix S.L.U.
- Universal Clinics S.L.
Temsilcileri: Av. Arpat Burçak ŞENOCAK, Av. İklim Gülsün
AYTEKİN ve Av. İlke ÖZENÇ
Levent Mah. Yapı Kredi Plaza C Blok Cömert Sok. No:1/C
Kat:3-34330

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Igenomix S.L.U.'nun tek kontrolündeki Novalbufera Business, S.L.'nin ortak kontrolünün Universal Clinics S.L. tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 20.05.2021 tarih, 17950 sayılı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 02.06.2021 tarih ve 2021-3-025/Ö sayılı Devralma 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, Igenomix S.L.U.'nun (Igenomix) tek kontrolünde bulunan Novalbufera Business, S.L.'nin (Novalbufera) üzerinde Igenomix ve Universal tarafından ortak kontrol kurulması işlemine izin verilmesi talep edilmiştir.
- (5) İşlemin temelini, taraflar arasında 26 Kasım 2020 tarihinde akdedilen Varlık Satış ve Alım Sözleşmesi (Sözleşme) oluşturmaktadır.
- (6) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinde, birleşme ve devralma sayılan hallerden biri olarak; "*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 veya daha fazla kişi tarafından devralınması*" hali sayılmıştır.
- (7) Bu çerçevede, bildirim konusu işlem sonucunda Novalbufera Business, S.L. unvanlı şirket üzerindeki tek kontrol nihai olarak EQT Grubu tarafından dolaylı olarak devralınacaktır. İşlem öncesinde Novalbufera, Igenomix'in tek kontrolündedir. Sonuç olarak işlem neticesinde devre konu Novalbufera'nın kontrol yapısında kalıcı değişiklik

meydana geleceği, bu sebeple bildirim konusu işlemin, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi kapsamında bir devralma işlemi olduğu anlaşılmıştır.

- (8) Diğer yandan 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerine göre bir birleşme veya devralmanın Kurul iznine tabi olabilmesi için "işlemin taraflarının Türkiye ciroları toplamının yüz milyon TL'yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı otuz milyon TL'yi" veya "devralma işlemlerinde devre konu varlık ya da faaliyetin, birleşme işlemlerinde ise işlem taraflarından en az birinin Türkiye cirosunun otuz milyon TL'yi ve diğer işlem taraflarından en az birinin dünya cirosunun beş yüz milyon TL'yi" aşması gerekmektedir. Bildirim Formunda yer verilen ciro bilgileri incelendiğinde işlem taraflarının cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aştığı; bu nedenle bildirim konusu işlemin izne tabi bir devralma işlemi olduğu tespit edilmiştir.
- (9) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. Maddesinin üçüncü fıkrası "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 amirdir. Anılan hüküm uyarınca bir ortak girişimin 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 bildirim konusu işlemin ortak girişim niteliğini haiz olup olmadığı incelenmiştir.
- (10) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un 50. vd. 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 düzenlenmektedir.
- (11) Sözleşmenin 16.3 maddesi uyarınca kararların girişim sermayesinin %51'ine tekabül eden çoğunluk ile alınacağı, 17.1 maddesi kapsamında yönetim kurulunun 4 üyeden oluşacağı, tarafların ikişer üye atayacağı, Igenomix tarafından atanan üyelerden birinin yönetim kurulu başkanı, Universal tarafından atanan üyelerden birinin yönetim kurulu sekreteri olarak atanacağı, sözleşmenin 17.2 hükmü gereği yönetim kurulunun en az 3 üyenin katılımıyla toplanacağı kararlaştırılmış olup tarafların Novalbufera üzerinde ortak kontrol kuracağı anlaşılmıştır.
- (12) Ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesindeki en önemli ölçüt, ortak girişimin ana kurucularına "devam eden bir şekilde bir bağımlılığının" olup olmadığıdır. Bağımsız bir iktisadi varlık olması bakımından bir ortak girişimde aranan tam işlevsellik, ortak girişimlerin bağımsız bir teşebbüsün tüm işlevlerini uzun süreli olarak gerçekleştirmesi anlamına gelmektedir. Böyle bir ortak girişimin günlük faaliyetlerini yürütmek üzere tahsis edilmiş bir yönetime; ortak girişim anlaşmasında sunulan faaliyet alanlarında sürekli olarak yönetilmek için mali kaynak, personel ve varlıkları içeren yeterli kaynaklara erişim olanağına sahip olması gerekmektedir.
- (13) Novalbufera'nın hali hazırda faaliyetlerini sürdürmekte olduğundan tam işlevsellik şartını sağladığı anlaşılmıştır.
- (14) Öte yandan, 2010/4 sayılı Tebliğ'de etkilenen pazar, "Bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve a) Taraflardan iki veya daha fazlasının aynı ürün pazarında ticari 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, etkilenen pazarları oluşturmaktadır.” şeklinde tanımlanmaktadır.

- (15) Tarafların faaliyetleri arasında Türkiye’de yatay veya dikey bir örtüşmenin olup olmadığı değerlendirildiğinde Igenomix’in iştirakleri aracılığıyla Türkiye’de genetik test pazarında faaliyet gösterdiği; EQT’nin kontrol ettiği portföy şirketlerinden hiçbirinin yatay veya dikey ilişkili pazarlarda faaliyet göstermediği tespit edilmiştir. Novalbufera’nın da Türkiye’de herhangi bir faaliyeti bulunmadığı anlaşıldığından etkilenen herhangi bir pazar olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.
- (16) İşlemden etkilenen bir pazar olmasa da Igenomix’in ve EQT portföy şirketlerinin Türkiye’deki faaliyetleri ve bulunduğu pazarlardaki rekabet koşulları da incelenmiştir.
- (17) Igenomix’in, Türkiye’de faaliyet gösteren şirketi olan Igenomix Turkey Genetik Laboratuvar ve Danışmanlık Hizmetleri Anonim Şirketi (Igenomix Turkey), üreme sağlığı uzmanlarına gebelik öncesi, implantasyon öncesi ve doğum öncesi aşamalarda kesin ve kaliteli çözümler sunmak için son teknoloji laboratuvar testleri sunmakta, genetik hastalıklar hakkında araştırmalar yapmakta ve bu konularda danışmanlık hizmeti vermektedir. Igenomix Turkey, ERA (Endometriyal Alıcılık Testi) testi, EMMA (Endometrial Mikrobiyom Metagenomik Analizi) testi, ALICE (Enfeksiyöz Kronik Endometrit Analizi) testi, EndomeTRIO (ERA, EMMA ve ALICE testlerini içermektedir) testi, EMBRACE (Kültür Medyumundan Embriyo Analizi), PGT-A (Anoploidi Taraması için Preimplantasyon Genetik Test) testi, POC (Düşük Materyali) testi, SAT (Sperm Anöploidi Testi) testi, NACE (Non-invaziv Prenatal Test) testi, CGT (Genetik Taşıyıcılık Testi) testi ve PGT-M (Tek Gen Hastalıkları için Preimplantasyon Genetik Tanı) testi gibi kısırlık tedavilerine ilişkin uygulamalar sunmaktadır.
- (18) Igenomix Turkey’in iştiraki olan Avrupa Laboratuvarları Sağlık Hizmetleri Anonim Şirketi¹, adli tıp ve dış laboratuvarları hariç olmak üzere, tıbbi laboratuvarlar sektörüne yönelik hizmetler kapsamında faaliyet göstermektedir. Avrupa, genetik ve moleküler tanılar gerçekleştirmekte ve klinik ve tamamlayıcı analizler sağlamaktadır.
- (19) Universal Clinics, faaliyetleri yardımcı üreme ve kısırlık tedavisi için tıbbi hizmetler sunmak olan çeşitli IVF² tedavi kliniklerine sahiptir ve bu klinikleri kontrol etmektedir. Genel anlamda, üreme sağlığı merkezleri tarafından sunulan hizmetler ön muayene ile başlamakta ve hamileliğin doğrulanması ile tamamlanmaktadır. Hamileliği doğrulanan hastalar jinekoloğa yönlendirilmektedir.
- (20) Investindustrial’ın portföy şirketleri tarafından Türkiye’de kurulan teşebbüsler Artsana Turkey Bebek ve Sağlık Ürünleri Anonim Şirketi (Artsana Turkey) ve Polynt Turkey Kimyevi Ürünler Ticaret Anonim Şirketi’dir (Polynt Turkey). Artsana Turkey, bebek ve çocuk giyiminin perakende satışında uzmanlaşmıştır. Bebek bakım ürünleri, kozmetik ürünler ve solüsyonlar üretmekte ve pazarlamaktadır. Polynt Turkey portföy şirketi Polynt-Reichhold Group olan Specialty Chemicals International Limited’in Türkiye’deki iştirakidir. Polynt Türkiye, Endüstriyel kimyasalların toptan ticareti (anilin, matbaa mürekkebi, kimyasal yapıştırıcılar, havai fişekler, boyama için kullanılan etkin maddeler, sentetik reçine, metil alkol, parafin, benzin ve tatlandırıcı, karbonat, endüstriyel tuz, parafin, nitrik asit, amonyak, endüstriyel gazlar, vb.) sektöründe faaliyet göstermektedir.

¹ (.....) oranında hissesi Igenomix Turkey’e, (.....) oranında hissesi ise Bahçeci Tüp Bebek Merkezi’ne aittir.

- (21) Tarafların faaliyet alanlarının farklı olması nedeniyle herhangi yatay ve dikey örtüşme olmadığı tespit edilmiştir. Tarafların pazar payları da değerlendirilmiştir. Ortak Girişimin Türkiye'de faaliyet gösterdiğinin varsayıldığı durumda, Ortak Girişim'in faaliyetleriyle dikey bir ilişki içinde olacak olan, Türkiye'deki ilgili faaliyetlerinin bulunduğu genetik test pazarındaki pazar paylarının sunulduğu aşağıdaki tablo dikkate alınarak işlem sonrasında pazarda önemli ölçüde yoğunlaşma olmayacağı değerlendirilmiştir.

Tablo Genetik Test Pazarında Faaliyet Gösteren Teşebbüslerin Pazar Payları (%)

Şirket Adı	Pazar Payı
Igenomix	(.....)
Genetiks Sağlık Hizmetleri Ticaret Anonim Şirketi	(.....)
L.E.S Mikrogen Genetik Tanı Merkezi Limited Şirketi	(.....)
İntergen Genetik Hastalıklar Tanı Araştırma Ve Uygulama Merkezi Limited Şirketi	(.....)
Nesiller Genetik Tanı Ve Bilgi Hizmetleri Anonim Şirketi	(.....)
Memorial Teşhis Ve Tedavi Hizmetleri Anonim Şirketi	(.....)
Acıbadem Sağlık Hizmetleri Ve Ticaret Anonim Şirketi	(.....)
Kaynak: Bildirim Formu	

- (22) Yapılan tespit ve değerlendirmeler doğrultusunda, bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında belirtilen ciro eşiklerini aşması nedeniyle izne tabi olduğu, 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 verilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır

H. SONUÇ

- (23) 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.