

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2022-5-001 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 22-06/77-33
Karar Tarihi : 27.01.2022

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER: Tülay ŞİMŞEK SARI, Serkan GÜMÜŞ, Sebahat YILMAZ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Altör Fund Manager AB ve SMS GmbH
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. O. Onur
ÖZGÜMÜŞ, Av. S. Buğrahan KÖROĞLU, Av. Efe OKER
Av. O. Berke OKUR, Av. Ziba Ayşeşül ABACI
Çitlenbik Sok. No: 12 Yıldız Mahallesi Beşiktaş/İstanbul

D. DOSYA KONUSU: KAEFER Isoliertechnik GmbH & Co. KG'nin ortak kontrolünün, Altör Fund Manager AB tarafından kontrol edilen Altör Fund V ve SMS tarafından devralınması işlemi.

- (1) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 05.01.2022 tarih, 24316 sayılı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 17.01.2022 tarih ve 2022-5-001/Öİ sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (2) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (3) Başvuruda; Altör Fund Manager AB (ALTÖR) ve SMS GmbH (SMS) tarafından KAEFER Isoliertechnik GmbH & Co. KG (KAEFER) hisselerinin %50'sinin ve ortak kontrolünün SMS Altör Holding SA¹ (SPV) aracılığıyla 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) çerçevesinde izin verilmesi talep edilmektedir.
- (4) Altör Fund V (No. 1) ve Altör Fund V (No. 2) (ALTÖR FUND V), çok sayıda özel sermaye fonlarından ve bunların portföy şirketlerinden oluşan ALTÖR fonlarının bir parçası olup bildirilen işlemin amaçları doğrultusunda hareket etmektedir. ALTÖR FUND V, ALTÖR tarafından yönetilmektedir. ALTÖR fonun yatırım yaptığı portföy şirketlerinde fon kuruluşlarının menfaatlerini temsil etme ve yönetme hakkına sahiptir. ALTÖR, ALTÖR FUND V ile ilgili yatırım ve elden çıkarma kararlarını vermekte olup sorumlu yöneticidir. ALTÖR, yatırımlarda ve portföye ilişkin devam eden hususlarda yalnızca fon kuruluşları adına hareket etmektedir.
- (5) ALTÖR Türkiye'de bağlı şirketleri tarafından yönetilen fonlar tarafından kontrol edilen; OptiGroup AB (eski unvanıyla Papyrus), Q-Matic, Wrist Ship Supply Group, Haarslev Group, The Rossignol Group, Hamlet Protein, Norican Group, Tresu Group,

¹ SPV bildirim konusu işlemin gerçekleşmesi için kurulmuş olup SMS ve ALTÖR tarafından ortak kontrol edilmektedir.

Trioworld, Gunnebo AB, Multi-Wing ve Oceansapart portföy şirketleri aracılığıyla faaliyet göstermektedir. ALTOR'un hâlihazırda Türkiye'de herhangi bir yerleşik iştiraki ve/veya bağlı şirketi bulunmamaktadır.

- (6) SMS, merkezi Almanya'nın Düsseldorf şehrinde olan metalürji ve haddeleme teknolojisi sektörleri için fabrika ve makine inşaatı sektöründe faaliyet gösteren bir aile şirkettir. SMS, çelik, alüminyum, bakır ve metaller için metalürjik fabrika inşaatının çeşitli alanlarında faaliyet göstermektedir. SMS Türkiye'de çelik, alüminyum, bakır ve metaller için metalürjik fabrika inşaatının çeşitli alanlarında hem OEM alanında hem de servis ve yedek parça alanında faaliyet göstermektedir. SMS, Türkiye'de yerleşik iştirakleri olan BST Eltromat İstanbul Kontrol ve Otomasyon Sistemleri Ticaret ve Limited Şirketi (BST İSTANBUL), SMS Group Metalürji Servis Sanayi ve Ticaret Limited Şirketi (SMS METALÜRJİ) ve CTI Systems Turkey Vinç Ticaret ve Sanayi Anonim Şirketi² (CTI TÜRKİYE) aracılığıyla faaliyet göstermektedir.
- (7) KAEFER, hâlihazırda bir aile şirketi olan KAEFER Holding SE&Co. KG (KAEFER HOLDİNG) tarafından kontrol edilen ve 1918'de kurulmuş olan bir aile şirkettir. KAEFER endüstriyel müşterilerine izolasyon, erişim çözümleri, yüzey koruması ve pasif yangından korunma hizmetleri sağlamaktadır. KAEFER'in ana faaliyet alanları izolasyon ve erişim çözümleri hizmetleridir. KAEFER aynı zamanda endüstriyel müşterilerine elektromekanik, asbest giderme ve ısıya dayanıklılık hizmetleri gibi ilgili hizmetlerin yanı sıra inşaat ve gemi inşaatı sektörlerinde faaliyet gösteren müşterilerine iç donatım hizmetleri sağlamaktadır. KAEFER'in Türkiye'de herhangi bir faaliyeti, kurulu bir iştiraki ve/veya bağlı kuruluşu bulunmamakta ve teşebbüs Türkiye'den herhangi bir ciro elde etmemektedir.
- (8) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca ortak girişimin söz konusu Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi olabilmesi için hedef şirket üzerinde ortak kontrolün sağlanması ve ortak girişimin ekonomik açıdan bağımsız olması (tam işlevsel) unsurlarının birlikte sağlanması gerekmektedir.
- (9) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'da (Kılavuz) belirtildiği üzere iki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edilmektedir. Anılan Kılavuz'da ortak kontrolün ortaya çıktığı başlıca durumlara örnek olarak; tarafların eşit oy hakkına sahip olması, stratejik kararların alınmasında veto haklarının bulunması ya da oy haklarının ortaklaşa kullanılması gösterilmektedir.
- (10) ALTOR ve SMS'in SPV aracılığıyla KAEFER'in sınırlı sorumlu ortaklık paylarının ve KAEFER'in tek sınırlı sorumluluğu ortağı olan COMPANY GP'nin hisselerinin %50'sini alacağı; KAEFER'in ve COMPANY GP'nin kalan %50 hissesinin ise KAEFER HOLDİNG'e ait olacağı görülmektedir. SPV ve KAEFER HOLDİNG, COMPANY GP'nin ve dolayısıyla KAEFER'in idare kurulu, yönetim kurulu ve hissedarlar genel kurulu olmak üzere kurumsal organlarında ve ayrıca ortaklar kurulunda eşit temsil ve oy hakkına sahip olacaktır. Başvuru konusu işlem kapsamında;

(.....TİCARİ SIR.....)³

² CTI TÜRKİYE hâlihazırda tasfiye sürecindedir.

³ Söz konusu karar nisabına göre idare kurulunda yer alan (.....) üyenin (.....) olumlu oyu gerekli olacak; böylece SPV ve KAEFER HOLDİNG tek başına karar alamayacaktır.

belirtilmektedir.

- (11) SPV ve KAEFER HOLDİNG'in her birinin stratejik kararları reddetme hakkına sahip olduğu ve dolayısıyla KAEFER'in ticari politikalarını belirlemek için ortak hareket etmeleri gerektiği görülmektedir. Bu kapsamda yukarıda da özetlenen hususlar çerçevesinde KAEFER üzerinde ortak kontrol sağlandığı kanaatine varılmıştır.
- (12) Dosya konusu işlemin Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilmesi için aranan ikinci unsur olan tam işlevsellik çerçevesinde, kurulacak olan ortak girişimin kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olup olmadığı incelenmektedir. İktisadi bağımsızlık, ortak girişimin, stratejik kararların alınması bakımından taraflarından tamamen ayrı hareket etmesini değil, operasyonel anlamda bağımsız faaliyette bulunabilmesini ifade etmektedir. Zira ortak kontrol altındaki bir varlığın stratejik olarak ana teşebbüslerden tamamen bağımsız olması gerçekçi olmayacaktır. Bu sebeple kurulması planlanan ortak girişimin bağımsız iktisadi varlık olup olmadığı, pazarda aktif bir rol üstlenmeye hazır bir durumda olup olmadığıyla ve devamlılık (en azından pazarda kalıcı bir değişiklik meydana getirebilecek kadar devamlı) saikiyle kurulup kurulmadığı ile ilgilidir.
- (13) Başvuruda; ortak girişimin günlük işlemlerinin kontrolü için kendi yönetimi olacağı, pazarda bağımsız olarak faaliyet göstermesi için yeterli kaynağa erişebileceği, cirosunun büyük bir kısmını üçüncü taraflarla yapacağı işlemlerden elde edeceği ve kalıcı olarak faaliyet göstereceği belirtilmektedir.

Bu bilgiler doğrultusunda KAEFER'in bağımsız bir ekonomik birimin tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getiren tam işlevsel bir ortak girişim olarak faaliyet göstereceği kanaatine ulaşılmaktadır.

- (14) Yukarıda sunulan bilgiler incelendiğinde planlanan işleme izin verilmesi durumunda kurulacak olan OG'nin bağımsız olarak faaliyet gösterme yetisine sahip olacak düzeyde kaynağa sahip olması, işlem taraflarından bağımsız faaliyet gösterecek olması ve kalıcı olarak faaliyet göstermeyi planlaması hususları göz önünde bulundurulduğunda, kurulması planlanan OG'nin tam işlevsellik için gerekli olan unsurları taşıdığı görülmektedir. Öte yandan, dosya konusu işlem bakımından ciro bilgileri dikkate alındığında, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin (a) bendinde düzenlenen ciro eşiklerinin aşılmış olduğu ve bu sebeple dosya konusu işlemin Kurulun iznine tabi olduğu görülmektedir.
- (15) 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.
- (16) Bildirim formundan edinilen bilgilere göre ALTOR, Türkiye'de herhangi bir yerleşik iştirake ve/veya bağlı şirkete sahip olmamakla birlikte portföy şirketler aracılığıyla dağıtım, yazılım ve donanım, gemilere erzak ve malzeme sağlanması, işleme ekipmanlarının tasarlanması, çeşitli spor gereçlerinin üretimi ve satışı, hayvan yemi, kalıp ve parça biçimlendirme, ambalajlama, güvenlik, motor soğutma uygulamaları, tekstil gibi çeşitli sektörlerde faaliyet göstermektedir.
- (17) SMS Türkiye'de çelik, alüminyum, bakır ve metaller için metalürjik fabrika inşaatının çeşitli alanlarında; ayrıca OEM, servis ve yedek parça alanlarında faaliyet

göstermektedir. Teşebbüsün Türkiye’de kurulu iştiraki BST İSTANBUL baskı, dar web baskı, ekstrüzyon, dönüştürme, pil, dokumasız malzemeler ve lastik endüstrileri için çözümler sağlarken; SMS METALÜRJİ ise nikel dâhil olmak üzere metallerin tedariki, metal kaplama, çelik, alüminyum ve demirli metallerin üretiminde kullanılan makinelerin yanı sıra bu makine ve ekipmanın bakımına yönelik hizmetler ve yedek parça alanlarında faaliyet göstermektedir.

- (18) KAEFER’in Türkiye’ye ilişkin herhangi bir faaliyeti, kurulu herhangi bir iştiraki ve/veya bağlı kuruluşu bulunmamakta olup teşebbüs Türkiye’den ciro elde etmemektedir.
- (19) Yukarıda açıklanan hususlar çerçevesinde, KAEFER’in faaliyetleri ile KAEFER HOLDİNG, SMS ve ALTOR’un Türkiye’deki faaliyetlerinin kesişmediği görülmektedir. İlaveten işlem taraflarının Türkiye pazarını etkileyen faaliyetleri ile KAEFER’in faaliyet alanları arasında da herhangi bir yatay örtüşme ve/veya dikey ilişki bulunmamaktadır.
- (20) Diğer taraftan, 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.”* hükmüne yer verilmiştir. Ortak girişim kurulması işlemlerinde, ilgili hükümde bahsedilen türden bir rekabeti sınırlayıcı amaç veya etkinin; ana teşebbüslerin, kurulacak ortak girişimle aynı pazarda veya ortak girişimin yer aldığı pazarın alt ve üst pazarlarında veya bu pazarla yakın bağlantısı olan komşu bir pazarda önemli ölçüde faaliyetlerini sürdürmekte oldukları (diğer bir anlatımla ana teşebbüsler arasındaki işbirliği riski - spillover risk) ve ortak girişim kurulmasının doğrudan sonucu olan işbirliğinin, ilgili teşebbüslere işleme konu mal ya da hizmetlerin önemli bir bölümünde rekabeti ortadan kaldırma olanağı verdiği hallerde ortaya çıktığı kabul edilmektedir. Mevcut dosya bakımından ana teşebbüslerin KAEFER’in faaliyet gösterdiği pazarlarda yahut KAEFER’in faaliyet gösterdiği pazarların alt, üst ve komşu pazarlarında faaliyet göstermediği ve KAEFER’in Türkiye’de herhangi bir faaliyetinin bulunmadığı dikkate alındığında, dosya konusu işlem bakımından ana teşebbüsler arasında herhangi bir koordinasyon riski bulunmadığı sonucuna ulaşılmaktadır.
- (21) Tüm bu bilgiler kapsamında, dosya konusu işlem sonucunda 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

- (22) 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.