

Rekabet Kurumu Başkanlığından;

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-1-051 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 22-03/44-11
Karar Tarihi : 13.01.2022

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER: E. Ebru ÖZTÜRK, Selçuk YILMAZ, Bilge EMİNOĞLU

C. BİLDİRİMDE

BULUNANLAR : - Permira Holdings Limited
- Advent International Corporation
Temsilcileri: Av. İtir ÇİFTÇİ, Av. Aslı Ece KURAL
Kanyon Ofis Binası Kat:10 Büyükdere Cad. No:18 Levent
Beşiktaş/İSTANBUL

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** McAfee Corp.'un ortak kontrolünün Permira Holdings Limited ve Advent International Corporation tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 23.12.2021 tarih ve 23980 sayı ile intikal eden bildirim üzerine düzenlenen 10.01.2022 tarih ve 2021-1-051/Öİ sayılı Ortak Girişim 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; McAfee Corp.'un (MCAFEE) ortak kontrolünün, Permira Holdings Limited (PERMIRA) ve bağlı ortaklıklarının kontrol ettiği şirketler ile Advent International Corporation (ADVENT) ve bağlı ortaklıklarının kontrol ettiği şirketler tarafından 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.
- (5) Bildirilen işleme dayanak olan Birleşme Sözleşmesi (Sözleşme) 05.11.2021 tarihinde MCAFEE, Condor BidCo, Inc. ve Condor BidCo'nun tamamına sahip olduğu bir iştiraki olan Condor Merger Sub, Inc. ile imzalanmıştır.
- (6) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrasında: *"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 yer verilmiştir. Anılan hüküm uyarınca dosya konusu işlemin 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.
- (7) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (Kılavuz) 48. ve devamı paragraflarında, iki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması

durumunda ortak kontrolden söz edileceği vurgulanmış; ortak kontrole örnek olarak ise oy haklarında ya da karar alma organlarına atamada eşitlik, stratejik kararlarda veto hakları ve oy haklarının ortaklaşa kullanılması sayılmıştır. Bu anlamda, ana şirketlerin kontrol edilen teşebbüsle ilgili önemli (stratejik) kararlarda (üst yönetimin atanması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.

- (8) Sözleşme uyarınca Condor Merger Sub, Inc. ile MCAFEE, MCAFEE altında birleşecek, birleşme iştiraki infisah edecek ve işlem sonrasında, MCAFEE, Condor BidCo'nun %(.....) iştiraki olarak varlığını devam ettirecektir. Hâlihazırda MCAFEE'nin dağınık bir hissedarlık yapısına sahip, borsaya kote bir şirket olduğu ve nihai olarak hiçbir hissedar tarafından kontrol edilmediği bildirilmektedir. İşlemin tamamlanmasını takiben, PERMIRA ve ADVENT'in bağlı ortaklıklarının MCAFEE'yi ortak kontrol edebilmesi amacıyla JV Co LP unvanlı bir devralma aracı şirketinin kurulması planlanmaktadır. Mevcut durumda PERMIRA tarafından kontrol edilen şirketlerin ve ADVENT tarafından kontrol edilen şirketlerin her ikisinin de JV Co LP'de yaklaşık %(.....) oranında hissesinin olması ve JV Co LP'deki geriye kalan hisselerin kontrol sahibi olmayan yatırımcılara (CPP Investments'in bağlı ortaklıkları (CPPIB), Crosspoint Capital'in bağlı ortaklıkları (CROSSPOINT), GIC'in bağlı ortaklığı ve Platinum Falcon) ait olması öngörülmektedir. Başvuruda, PERMIRA ve ADVENT'in JV Co LP üzerinde ve dolaylı olarak MCAFEE üzerinde kontrol sağlayan bazı haklara sahip olacakları ifade edilmektedir.
- (9) Şöyle ki; (.....).
- (10) Dolayısıyla tüm işlemlerin, yönetim kurulunda sahip oldukları oy hakları uyarınca PERMIRA ve ADVENT'in her biri tarafından onaylanması gerekmektedir. Ayrıca PERMIRA ve ADVENT, her birinin (.....) olmak üzere, toplam (.....) oy hakkının (.....) sahip olacaktır. Diğer taraftan Bildirim Formunda, PERMIRA veya ADVENT'ten herhangi birinin, oyların çoğunluğuna sahip olmak için diğerinin isteğine aykırı olarak herhangi bir kontrol sahibi olmayan yatırımcı ile işbirliği yapamayacağı ve tüm işlemler için ADVENT ve PERMIRA'dan her birinin onayının gerekeceği ifade edilmiştir. Ayrıca toplantı yetersayısının sağlanması için (.....) ADVENT üyesi ile (.....) PERMIRA üyesinin bulunması gerekmektedir. Kontrol sahibi olmayan yatırımcılar¹ tarafından yetersayının sağlanmasının engellenerek süresiz bir biçimde kurul kararlarının ertelenmesi mümkün değildir. Açıklamalar çerçevesinde bildirim konu işlem sonrasında MCAFEE üzerinde PERMIRA ve ADVENT'in ortak kontrole sahip olacağı değerlendirilmektedir.
- (11) 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, kurulacak olan ortak girişimin, kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olup olmadığı incelenmektedir.
- (12) MCAFEE'nin; işlem öncesinde NASDAQ borsasına kote olduğu ve bağımsız bir

¹ Kontrol sahibi olmayan yatırımcılar JV Co LP'deki yatırımlarının bir parçası olarak azınlığı koruyucu bazı düzenlemelerden yararlanacaktır. Bu azınlık haklarından (.....) veto hakkının oldukça sınırlı şekilde düzenlendiği ve (.....) veto hakkıyla birlikte, azınlık hissedarın şirketteki finansal çıkarlarını koruyabilmesi adına sağlanan olağan veto haklarından olduğu belirtilmektedir. Son olarak, (.....) ilişkin veto hakkının (.....), bahsi geçen azınlık haklarının hiçbirinin belirleyici etki doğuracak şekilde ortak girişimin stratejik ticari kararlarını veto etme hakkı tanımayacağı belirtilmektedir.

ekonomik birimin tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirdiği, işlem sonrasında da süresiz bir şekilde yerine getirmeye devam edeceği, bu amaçla yeterli kaynaklara ve yönetim ekibine sahip olduğu ve ana şirketlerinden bağımsız olarak faaliyetlerini yürütebilmesi için mali, beşeri, maddi ve maddi olmayan kaynaklara erişiminin olduğu, ana şirketleri ile arasında önemli miktarda satın alma ilişkisi bulunmadığı, ana şirketlerinden bağımsız üçüncü kişi müşterilere satış yaptığı ve işlem sonrasında da bu durumun devam edeceği ifade edilmektedir. Dolayısıyla ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması kriterinin de sağlandığı anlaşılmaktadır.

- (13) Açıklamalar çerçevesinde bildirim konu işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemidir. Tarafların cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlem izne tabidir.
- (14) MCAFEE, bireysel kullanıcılara (tüketicilere) ileri düzey güvenlik çözümleri sunan bir güvenlik teknolojisi şirkettir. MCAFEE, özellikle internete bağlı cihazların kötü amaçlı içeriklerden korunmasını sağlamaya odaklanan güvenlik ürünlerinin ve hizmetlerinin tasarımı ve geliştirilmesi alanında faaliyet göstermektedir. Masaüstü ve dizüstü bilgisayar, mobil, el ile taşınabilen ses ve veri telefonları ile ev bilgisayarlarına bağlı diğer cihazlar için güvenlik çözümleri sunmaktadır. Temmuz 2021'de MCAFEE'nin yalnızca bireysel kullanıcı iş koluna odaklanma ve yalnızca bireysel kullanıcı siber güvenlik şirketi olma yönündeki stratejisini izlemek için kurumsal iş kolunun elden çıkarılma sürecini büyük oranda tamamladığı ifade edilmektedir². MCAFEE, bireysel kullanıcı gelirini ise doğrudan MCAFEE web özellikleri aracılığıyla işlem yapan abonelerden veya dolaylı olarak MCAFEE'nin iş ortakları aracılığıyla ürünlerini satın alan kullanıcılardan elde etmektedir. Türkiye'de sunduğu ürünler küresel pazarda sunduğu ürünlerden farklılaşmamaktadır.
- (15) PERMIRA, belli başlı yatırım fonlarına yatırım yönetimi hizmetleri sağlayan bir özel sermaye şirkettir. PERMIRA, tüketici hizmetleri, finansal hizmetler, sağlık hizmeti, endüstri ve teknoloji sektörlerinde faaliyet gösteren portföy şirketlerine sahiptir. PERMIRA tarafından kontrol edilen portföy şirketlerinden hiçbirinin bireysel kullanıcı güvenliği yazılımlarının tedariki alanında faaliyet göstermediği ifade edilmektedir. PERMIRA, 07.12.2021 tarihinde e-posta ve kurumsal bilgiler için bulut güvenliği ve risk yönetimi hizmetleri veren bir şirket olan Mimecast Limited'in (MIMECAST) devralınmasına ilişkin bir sözleşme akdettiğini, MIMECAST ile MCAFEE'nin birbiri ile ikame edilebilir ürün ve hizmet sunmadığı ve rakip olmadıkları ifade edilmiştir.
- (16) Öte yandan PERMIRA, buluta veri geçişi hizmetleri de dâhil, siber güvenlik ve veri çözümleri sağlayıcısı olan ve Türkiye'den de ciro elde eden Exclusive Group'u tek başına kontrol etmektedir. Exclusive Group, IT ürünleri toptancısı olarak faaliyet göstermektedir. Spesifik olarak, katma değerli yeniden satıcılar için katma değerli bir dağıtıcıdır. MCAFEE'nin aksine, Exclusive Group yazılım ürünleri satıcısı/üreticisi değildir. Dolayısıyla Exclusive Group bireysel kullanıcı güvenliği yazılımlarına odaklanmamaktadır. MCAFEE yazılımlarının satışını esas olarak doğrudan bireysel kullanıcılara yapan bir şirket iken Exclusive Group'un kurumsal kullanıcı güvenlik ürünlerine odaklanması sebebiyle dikey örtüşmenin ortaya çıkmayacağı değerlendirilmiştir. Bunun yanı sıra MCAFEE'nin PERMIRA tarafından kontrol edilen portföy şirketlerinden yan hizmetler satın aldığı bazı durumların olduğu ancak bunların herhangi bir etkilenen pazara sebep olacak şekilde bireysel kullanıcı yazılımları için önemli girdiler teşkil etmediği, tedarik ettiği hizmetlerin MCAFEE'nin ana faaliyet konusunu ilgilendirmedeği taraflarca belirtilmiştir. Söz konusu hizmetlerin kurum içi veri

² Söz konusu işleme Rekabet Kurulu 20.05.2021 tarih ve 21-26/323-149 sayılı kararı ile izin vermiştir.

yönetimi, muhasebe hizmetleri, e-posta filtreleme ve hukuki hizmet alımı olarak sıralandığı ve işlem tarafları ile ilgili teşebbüslerin ana faaliyetleri kapsamında girdi niteliğinde olmadığı ifade edilmiştir. MCAFEE'nin hizmet satın aldığı (.....)³, (.....)⁴, (.....)⁵ ve (.....)⁶ ödediği toplam tutarın 2020 yılındaki toplam işletme maliyetlerinin yalnızca %(.....)'ini oluşturduğu belirtilmektedir.

- (17) ADVENT, Amerika Birleşik Devletleri'nde bulunan bir özel sermaye yatırım şirkettir. ADVENT'in sağlık ve tıbbi ilaçlar, endüstri, teknoloji, perakende, tüketici ve seyahat, işletme ve finansal hizmetler gibi çeşitli sektörlerde yatırımları bulunmaktadır. ADVENT'in kontrol ettiği portföy şirketlerinden hiçbirisi bireysel kullanıcılar için güvenlik yazılımı tedariki alanında faaliyet göstermemektedir. ADVENT'in kontrol ettiği portföy şirketlerinden biri olan Forescout Technologies (FORESCOUT), kurumsal müşterilere ağ güvenliği yazılımları sağlayıcısıdır. Genel yazılım güvenliği endüstrisinde faaliyet gösterecek de FORESCOUT ile MCAFEE'nin potansiyel rakip olmadıkları belirtilmiştir. Yukarıda yer verilen bilgiler ışığında tarafların faaliyetleri arasında yatay örtüşme bulunmadığı tespit edilmiştir.
- (18) ADVENT tarafından kontrol edilen portföy şirketleri ile MCAFEE arasında mevcut veya potansiyel herhangi bir dikey ilişki bulunmadığı, bireysel kullanıcı güvenlik yazılımlarının ADVENT tarafından kontrol edilen şirketlerden herhangi birinin faaliyetleri için önemli girdi olmadığı ifade edilmektedir. MCAFEE yalnızca bireysel kullanıcı güvenlik yazılımları tedarikinde faaliyet gösterdiği için PERMIRA ve ADVENT'in faaliyetleri ile mevcut veya olası herhangi bir dikey örtüşme de bulunmadığı değerlendirilmektedir.
- (19) Diğer yandan dosya mevcudu bilgilerden, kurumsal güvenlik ürünleri ile bireysel güvenlik ürünleri alt kırılımına gidilmeden ele alındığında, güvenlik yazılımlarının çok sayıda şirket tarafından tedarik edildiği, bu şirketlerden hiçbirinin %(.....)'dan yüksek pazar payına sahip olmadığı (en büyük pazar payına sahip şirket küresel boyutta yaklaşık %(.....) pazar payı ile Microsoft'tur), MCAFEE, FORESCOUT ve MIMECAST'in toplam pazar paylarının ihmal edilebilecek derecede küçük; küresel olarak %(.....)'den az, Türkiye'de ise yaklaşık %(.....) olduğu anlaşılmaktadır.
- (20) Açıklamalar çerçevesinde, tarafların Türkiye'deki faaliyetleri arasında yatay örtüşme olmaması, MCAFEE ile ADVENT'in faaliyetleri arasında dikey örtüşmenin de bulunmaması, MCAFEE'nin PERMIRA'dan tedarik ettiği hizmetin toplam işletme maliyetleri içerisinde yalnızca %(.....)'i oluşturması, ayrıca tedarik ettiği bu hizmeti kendi ana faaliyetinde girdi olarak kullanmaması dikkate alınarak, bildirim konusu işlemin herhangi bir pazarda etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmaktadır.

3 (.....)

4 (.....)

5 (.....)

6 (.....)

H. SONUÇ

- (21) 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.