

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-2-44 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : **18-39/622-302**
Karar Tarihi : 17.10.2018

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Adem BİRCAN, Ahmet ALGAN,
Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Şükran KODALAK

B. RAPORTÖRLER : İsmail Atalay YOLCU, Selçuk YILMAZ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - The Carlyle Group
Temsilcileri: Av. M. Togan TURAN, Derya GENÇ,
Av. Deniz ÖZKAN, Av. Gamze BORAN
Orjin Maslak, Eski Büyükdere Cad. No:27 K:11 Maslak 34485
İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Investindustrial S.A'nın tek kontrolünde olan Flos S.p.A, B&B Italia S.p.A ve Louis Poulsen A/S'nin The Carlyle Group ve Investindustrial S.A'nın ortak kontrolüne geçmesi işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 21.09.2018 tarihinde giren bildirim üzerine düzenlenen 05.10.2018 tarih ve 2018-2-44/Öİ sayılı 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) Başvuruda, Flos S.p.A (FLOS), B&B Italia S.p.A (B&B ITALIA) ve Louis Poulsen A/S'nin (LP) ortak kontrolünün The Carlyle Group (CARLYLE) ve Investindustrial S.A (INVESTINDUSTRIAL) tarafından özel amaçlı kurulacak International Design Holding S.à.r.l. (INTERNATIONAL DESIGN HOLDING) vasıtasıyla devralınmasına ilişkin işleme izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) Bildirilen işlem öncesinde; FLOS, B&B ITALIA ve LP, INVESTINDUSTRIAL tarafından dolaylı olarak kontrol edilmekte olup, CARLYLE'nin herhangi bir pay sahipliği ya da hakkı mevcut değildir.
- (6) Acquisitions Group S.à.r.l. (INVESTINDUSTRIAL VEHICLE), Investindustrial Holding¹ tarafından kontrol edilmektedir. Taraflar arasında akdedilen Yatırım Sözleşmesi'ne göre, INVESTINDUSTRIAL VEHICLE, International Design Holding S.à.r.l. (INTERNATIONAL DESIGN HOLDING) adında bir şirket kuracak ve bu şirket tarafından Design Holding S.p.A (DESIGN HOLDING) kurulacaktır. DESIGN HOLDING ise International Design Group Srl'yi (BIDCO) doğrudan kontrol edecektir. BIDCO'nun kontrol edeceği şirketler, ortak girişime konu şirketlerdir. Bildirime konu işlem sonrasında; ortak girişimin taraflarından CARLYLE kurduğu özel amaçlı şirket

¹ INVESTINDUSTRIAL'ın bağlı ortaklığı tarafından yönetilen fonların yatırım iştiraklerinin sahip olduğu bir şirket olan Investindustrial Holding, tüm iştirakleriyle birlikte INVESTINDUSTRIAL olarak anılacaktır.

CEP IV Daisy S.à.r.l. vasıtasıyla INTERNATIONAL DESIGN HOLDING'in %(.....) hissesine sahip olacaktır. Aynı şekilde ortak girişimin diğer tarafı INVESTINDUSTRIAL VEHICLE da INTERNATIONAL DESIGN HOLDING'in %(.....) hissesine sahip olacaktır. Sonuç olarak; CARLYLE ve INVESTINDUSTRIAL, ortak girişime konu teşebbüsler üzerinde ortak kontrol elde edecektir.

- (7) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrası hükmü çerçevesinde, bir ortak girişimin anılan Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi sayılabilmesi için i) ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ii) ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsel) olarak ortaya çıkması unsurlarının birlikte sağlanması gerekmektedir.
- (8) *i) Ortak kontrolün bulunması:* İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edilmektedir. Belirleyici etki, bir teşebbüsün stratejik ticari eylemlerine yön veren kararları engelleyebilme yetkisi anlamına gelmektedir. Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'da (Kılavuz) 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 belirtilmektedir. Buna göre, ana şirketlerin kontrol edilen teşebbüsle ilgili önemli kararlarda (üst yönetimin atanması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.
- (9) Mezûr işlemde ortak girişim, ortak girişime konu varlıkların sermayesinin dolaylı olarak tamamına sahip olacak olan INTERNATIONAL DESIGN HOLDING seviyesinde kurulacaktır. Hissedarlar Sözleşmesi'nin ilgili maddelerine göre INTERNATIONAL DESIGN HOLDING'in yönetim kurulu yapısı işlem sonrasında aşağıdaki şekilde olacaktır:
- (.....).
- (10) Hissedarlar sözleşmesine istinaden DESIGN HOLDING'in yönetim kurulu yapısı şu şekilde olacaktır:
- (.....).
- (11) Hissedarlar sözleşmesinde yer alan bu düzenlemeler, tarafların ortak girişime konu teşebbüsler üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olacağını göstermektedir. Tarafların; her iki teşebbüste eşit oy hakkına sahip olması ve stratejik kararlarda yönetim kurulunun münhasıran yetkili olması gibi hükümler sebebiyle stratejik ticari eylemlerin gerçekleştirilebilmesi için tarafların mutabakata varmaları gerekmektedir. Bu bakımdan ortak kontrol unsurunun sağlandığı anlaşılmaktadır.
- (12) *ii) Bağımsız bir iktisadi varlık olarak kurulması:* Kılavuz'da bir ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için; bağımsız olarak faaliyet göstermek bakımından yeterli kaynaklara sahip olması, doğrudan ana şirketlerle bağlantılı bir işlevin ötesinde bir faaliyet göstermesi, satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmaması ve kalıcı olarak faaliyet göstermesi gibi nitelikleri taşıması gerektiği ifade edilmektedir. Ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesindeki en önemli ölçüt, ortak girişimin ana kurucularına devam eden bir şekilde bir bağımlılığının olup olmadığı, bir başka deyişle kendi pazarında bağımsız bir aktör olarak davranıp davranmadığıdır. Ortak girişimin taraflardan bağımsız olup olmadığının değerlendirmesinde, tarafların hâlihazırda herhangi bir pazarda rakip olup olmadıkları

ve ortak girişim kurulması sonrasında varsa aralarındaki rekabetin ne şekilde etkileneceği hususları göz önünde bulundurulmalıdır.

- (13) İşlem neticesinde ortak kontrole sahip olacak CARLYLE, (i) Kurumsal Özel Sermaye (satın alma ve gelişim sermayesi), (ii) Duran Varlıklar (gayrimenkul, altyapı ve enerji ve yenilebilir kaynaklar) (iii) Global Pazar Stratejileri (yapılandırılmış kredi, ara, zor durumdaki serbest yatırım fonları ve orta piyasa borcu) ve (iv) Çözümler (fonlar programının özel sermaye fonu ve ilgili eş yatırım ve ikincil aktiviteler) olmak üzere küresel olarak dört yatırım prensibine bağlı yatırımlar yapan fonları yöneten bir teşebbüstür. CARLYLE, Türkiye'deki faaliyetlerini portföy şirketleri aracılığıyla yürütmektedir. Bildirim Formunun ekinde; CARLYLE'in kontrol ettiği ve Türkiye'de gelir elde etmiş portföy şirketleri arasında, ortak girişime konu teşebbüslerin faaliyet gösterdikleri pazarlarda faaliyet gösteren bir şirket bulunmadığı ifade edilmektedir.
- (14) Ortak girişime konu olan teşebbüslerden FLOS, tüketici kullanımı ve profesyonel kullanıma uygun bina içi ve dışı aydınlatma çözümleri üretim ve dağıtımında faaliyet göstermektedir. B&B ITALIA; oturma odaları, yatak odaları ve mutfak dâhil olmak üzere konutlara yönelik iç ve dış tasarım mobilyaların üretimi ve dağıtımı ile aydınlatma armatürü alanında faaliyet göstermektedir. LP ise; tüketici kullanımı ve profesyonel kullanıma uygun iç ve dış tasarım aydınlatma çözümlerinin üretim ve dağıtımında faaliyet göstermektedir.
- (15) Bu açıklamalar ışığında; ortak girişim tarafları ile ortak girişime konu teşebbüslerin faaliyet gösterdikleri pazarlar arasında yatay veya dikey bir örtüşmenin bulunmadığı değerlendirilmektedir. Ayrıca CARLYLE; FLOS, B&B ITALIA ve LP'nin faaliyet gösterdiği pazarlarda ya da bu pazarların alt, üst veya komşu pazarlarında faaliyet göstermemektedir.
- (16) Ortak girişimin tam işlevsel olup olmadığının değerlendirilmesinde bakılacak bir diğer husus ise ortak girişim şirketinin işlevlerini yerine getirmek bakımından yeterli kaynaklara sahip olup olmayacağıdır. Bildirim Formunda; ortak girişim şirketinin ve ortak girişime konu teşebbüslerin, tedarik ve satışta taraflara bağımlı olmayacağı, günlük operasyonlarını yürütmekten sorumlu olacağı ve kendi yönetim kadrosuna sahip olacağı ifade edilmektedir.
- (17) Buradan hareketle; işlem sonrasında hem INTERNATIONAL DESIGN HOLDING'in hem de FLOS, B&B ITALIA ve LP'nin pay sahiplerinden bağımsız olarak ve kendi dinamikleri ile ilgili pazarda faaliyetlerini yürüteceği, diğer bir deyişle tam işlevsel bağımsız iktisadi varlıklar olacağı kanaatine varılmıştır.
- (18) Bu bilgiler doğrultusunda bildirim konusu işlemin, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim niteliğini taşıdığı ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemi olduğu sonucuna varılmaktadır. Öte yandan, işlem taraflarının cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle işlemin izne tabidir.
- (19) Mezûr işlemde; işlem tarafları ile ortak girişime konu teşebbüslerin faaliyet gösterdikleri pazarlar arasında yatay veya dikey bir örtüşmenin bulunmadığı görülmekte olup dolayısıyla işlem neticesinde etkilenen bir pazar olmayacağı değerlendirilmektedir.
- (20) Bu bilgiler ışığında, bildirim konu işlem ile herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılmasının veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

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 aynı Kanun maddesinde yasaklanan nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece 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.