

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2020-1-006

(Ortak Girişim)

Karar Sayısı : 20-13/171-90

Karar Tarihi : 05.03.2020

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE

Üyeler : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,
Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ

B. RAPORTÖRLER: Mehmet Mete BAŞBUĞ, Öykü SARIASLAN, Ali GEZBELİ

C. BİLDİRİMDE

BULUNANLAR : - Elliott Investment Management L.P.

Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Eda DURU

Av. Büşra AKTÜRE, Av. Hande ÖZGEN

Yıldız Mah. Çitlenbik Sok. No:12 34349 Beşiktaş/İstanbul

- Apollo Management, L.P.

Temsilcileri: Av. Can TOPUKÇU, Emre Akın SAİT

Abdi İpekçi Cad. Bostan Sok. Orjin Apt. No:15 K:4
34367 Nişantaşı/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** EP Energy Corporation'un oy hakkı bahşeden özsermayesinin bir kısım payının, Elliott Investment Management L.P.'ye bağlı serbest yatırım fonları olan Elliott Associates, L.P. ve Elliott International L.P. tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 31.01.2020 tarih, 1042 sayı ile giren ve 26.02.2020 tarih ve 2016 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 28.02.2020 tarih ve 2020-1-006/Öİ sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Başvuruda; EP Energy Corporation'un (EP ENERGY) oy hakkı bahşeden özsermayesinin %35 ila %40 arasındaki payının, Elliott Investment Management L.P.'ye (ELLIOTT) bağlı serbest yatırım fonları olan Elliott Associates, L.P. (EALP) ve Elliott International L.P. (EILP) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) Bildirim konusu işlemin temelini ELLIOTT ve Apollo Management L.P. (APOLLO) arasında imzalanmış Destek Plan Anlaşması ile Hissedarlar Anlaşması (Anlaşma) oluşturmaktadır. Bildirim Formunda işlemin, Amerika Birleşik Devletleri (ABD) İflas Kanunu'nu uyarınca yeniden yapılandırma sürecinin bir parçası olarak gerçekleştirileceği ifade edilmekte ve bildirilen işlem sonrasında, EP ENERGY'nin hâlihazırdaki ana hissedarı olan ve EP ENERGY üzerinde kontrol hakkı bulunan APOLLO'nun, EP ENERGY'nin oy hakkı bahşeden özsermayesinin yaklaşık %35 ila %40 arasındaki bir paya sahip olmaya devam edeceği belirtilmiştir. ELLIOTT, EP ENERGY'nin özsermayesini (henüz kurulmadığı için unvanı belli olmayan) özel

amaçlı bir şirketten (*Special Purpose Vehicle 'SPV'*)¹ doğrudan devralacak ve EP ENERGY'nin hisselerine APOLLO'dan bağımsız olarak sahip olacaktır. Planlanan işlem sonrasında EP ENERGY'nin %25 veya daha yüksek oranda hisseye sahip başka bir hissedarı olmayacak ve kontrol hakkı bulunmayacaktır. APOLLO'nun hâlihazırda EP ENERGY üzerinde belli alacakları ve şirketin yönetimine ilişkin bir takım onay hakları bulunmaktadır. Bildirilen işlemin bir parçası olarak, ELLIOTT ve APOLLO, EP ENERGY'nin yanı sıra diğer hissedarlarla, EP ENERGY üzerinde APOLLO ve ELLIOTT'un ortak kontrol tesis etmesine yol açacak bir Hissedarlar Sözleşmesi imzalayacaktır.

- (6) 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.
- (7) i) Ortak kontrolün bulunması: Dosyadaki bilgilere göre, işlem sonrası ortak girişimin yönetim kurulu, başlangıçta (.....) ve (.....) üyeyi kapsam üzere toplam (.....) üyeden oluşacaktır. Aday Gösteren Hissedarlar sıfatıyla, ELLIOTT ve APOLLO'nun her biri, bildirilen işlemin tamamlanmasının ardından sahip oldukları her bir %(.....) hisseye karşılık olarak, EP ENERGY yönetim kuruluna bir "Aday Gösteren Hissedar Üyesi" atama hakkına sahip olacaklardır. ELLIOTT, EP ENERGY nezdindeki hisselerin %30'dan fazlasını devralacağı için, EP ENERGY yönetim kurulu üye tamsayısının en az (.....)'ini atamaya hak kazanacaktır. Bu doğrultuda, ELLIOTT ve APOLLO'nun her biri EP ENERGY yönetim kurulu üye tamsayısının en az %(.....)'ini kontrol edecektir. Taraflar arasında imzalanan Anlaşma uyarınca; ortak girişimin yıllık bütçesinin oluşturulması, onaylanması, kabul edilmesi veya değiştirilmesi, yönetim kurulundaki boşluklara yeni atama yapılması ve Yönetim Kurulu Başkanı da dahil olmak üzere, ortak girişimin kıdemli yöneticilerini kapsamına alması beklenen yıllık taban ücreti (.....) ABD Doları'nı geçen çalışanların işe alınması, işten çıkarılması ve ücretinin belirlenmesi olarak belirlenen özel kararlar, yönetim kurulu üyelerinin %(.....)'sinin açık kararı ile alınabilecektir. Bu bağlamda, stratejik kararlar olarak değerlendirilebilecek bu konular için hem APOLLO hem de ELLIOTT'un etkin bir veto hakkı bulunmaktadır. Dolayısıyla kurucuların ortak girişim üzerinde ortak kontrol sahibi oldukları değerlendirilmektedir.
- (8) ii) Bağımsız iktisadi varlık olarak kurulması: Bildirim konusu işlemde, ortak girişim kendi çalışanlarına ve mali kaynaklarına sahip olacaktır. Kurucuları ortak girişime yönetim desteği hizmetleri sunacak olsa da bu destek ortak girişimin bağımsız bir kuruluş olarak tam işlevselliğini engellemeyecektir. İşlem sonrasında da ortak girişim, ana şirketlerin belirli işlevlerini yerine getirmenin ötesinde pazarda kalıcı değişiklik getirmeye devam edecektir. Son olarak ortak girişimin ticari varlığı herhangi bir süre ile sınırlı tutulmamış olup pazarda kalıcı olarak faaliyetlerini sürdürmesi öngörülmektedir. Bununla birlikte, Bildirim Formunda taraflar ve/veya ortak girişim arasında herhangi bir alım-satım ilişkisinin bulunmadığı da belirtilmiştir. Bu kapsamda ortak girişimin tam işlevsellik kriterini karşıladığı anlaşılmıştır.

¹ SPV, APOLLO'nun tamamına sahip olduğu iştirakidir. SPV yalnızca dosya konusu işlemin gerçekleştirilmesi amacıyla kurulmuştur ve Türkiye'de veya dünya genelinde hiçbir ticari faaliyeti bulunmamaktadır.

- (9) Sonuç itibarıyla başvuru konusu işlemin, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemi olduğu kanaatine varılmıştır. Öte yandan tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlem izne tabidir.
- (10) Dosyadaki bilgilere göre, 1977 yılında kurulmuş ve merkezi ABD'nin New York şehrinde bulunan ELLIOTT, toplu olarak yatırım ve risk yönetimi faaliyetlerine odaklanmış bir yatırım şirketidir. Dünya çapında çeşitli sektörlerde faaliyet gösteren şirketlerin menkul kıymetleri ve türevlerine yatırım yapılması ve söz konusu menkul kıymetlerin ve türevlerin elden çıkarılması gibi geniş bir yelpazeye yayılan stratejileri barındıran çoklu stratejiye dayalı işlem yaklaşımını benimsemektedir. Mevcut durumda, ELLIOTT tarafından kontrol edilen yatırımlar, teknoloji, sanayi, haberleşme, gayrimenkul, perakende ve enerji sektörü dâhil çeşitli küresel sektörlerde ve endüstrilere odaklanmaktadır. ELLIOTT'un hâlihazırda kontrol ettiği Türkiye'de faaliyeti olan tek yatırım şirketi Affinion Group Holdings, Inc.² (AFFINION)³ olup, AFFINION, Türkiye'de müşteri bağlılığı çözümlerine ilişkin iki iştiraki Back Up Bireysel Ürünler Satış ve Paz. A.Ş. ve Bofis Turizm ve Tic. A.Ş. aracılığıyla faaliyet göstermektedir⁴. ELLIOTT sonuç olarak, (AFFINION aracılığıyla) Türkiye'de temelde konsiyerj, siber güvenlik ve iş seyahati acente hizmetleri sunmaktadır. ELLIOTT'a bağlı fonlardan EALP, ABD'de yerleşik; EILP ise EALP'nin ABD dışındaki faaliyetlerinin muadili olarak, sınırlı ortaklık statüsündeki serbest yatırım fonlarıdır. EALP ve EILP'nin yatırımlarının çoğu iflas eden, devam etmekte olan yeniden yapılanma veya kurumsal yeniden yapılanma sürecinde olan ve faaliyet göstermekte güçlük çeken şirketlere yöneliktir.
- (11) Ortak girişimin diğer tarafı olan APOLLO, portföy şirketleri vasıtasıyla ülkemizde özel sigorta ve reasürans; kritik görev güvenliği ve risk yönetimi hizmetleri; televizyon sektöründe değişik formatlarda sunulan yapımlar; seyahat şirketlerine entegre hizmet ve çözümleri; otomatik aydınlatma, genel aydınlatma ve özel aydınlatmalarda kullanılmak üzere, LED, ampul ve bağlantılı ürünlerin geliştirilmesi, üretilmesi ve dağıtımı; eğitim çözümleri ve yayınların ticareti; tahsis edilmiş bulut ve özel bulut ile yönetilen genel bulut alanlarında entegre bilgi teknolojileri barındırma (*hosting*) çözümleri; çelik tedarik zincirinin her kademesi için çelik ve çelik yapım ham maddelerinin alım, satım ve dağıtımı; manyetik teknolojileri, batarya teknolojileri ve gelişmiş organik maddelerin ticareti; kavanozlar ve şişeler öncelikli olmak üzere, yiyecek ve içecek sektörleri için cam saklama ürünleri üretimi ve yüksek kalitedeki takı ve saatlerin satışı alanlarında faaliyet göstermektedir.
- (12) Devre konu ortak girişim EP ENERGY ise, ABD'de petrol ve doğal gaz kara alt yapılarının devralınması ve geliştirilmesi ile ilgilenen bağımsız bir araştırma (keşif) ve üretim şirkettir. EP ENERGY enerji üretimi yapan bir takım varlıkları işletmektedir. EP ENERGY (iştirakleri de dâhil olmak üzere) Türkiye de dahil olmak üzere ABD dışında herhangi bir ülkede faaliyet göstermemektedir. İlave, EP ENERGY'nin Türkiye pazarına girmeye yönelik ticari planları da bulunmamaktadır.

² AFFINION'un mevcut halde ciro elde etmeyen ve önümüzdeki iki yıl içerisinde tasfiye edilecek üçüncü bir iştiraki (Tasfiye Halinde Wcbloyalty Turkey Elektronik Hizmetler ve Tic. Ltd. Şti.) daha bulunmaktadır.

³ AFFINION'un ticari unvanı Haziran 2019 itibarıyla cxLoyalty olarak değişmiştir.

⁴ Müşteri bağlılığı çözümleri, genel anlamda müşterilere ek avantajlar ve katma değerli hizmetler veya indirimler sunarak, AFFINION'un müşterilerinin puanlamaya dayalı sadakat programları haricinde müşterilerine sundukları tekliflerini zenginleştirmelerine olanak sağlamaktadır.

- (13) Yukarıda yer verilen bilgiler doğrultusunda, taraflar ve/veya ortak girişim arasında herhangi bir pazarda yatay ve/veya dikey bir örtüşmenin bulunmadığı, dolayısıyla bildirim konu işlem ile 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (14) 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.