

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-1-58 (Devralma)
Karar Sayısı : 18-30/510-249
Karar Tarihi : 06.09.2018

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Dilan TOPRAK, Ahmet YALÇIN, Kübra Dilara TANRIVER

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

:- KKR & Co. Inc.

Temsilcileri: Av. M. Togan TURAN, Derya GENÇ,

Av. Deniz ÖZKAN, Av. Gamze BORAN

Orjin Maslak, Eski Büyükdere Cad. No:27 K:11 Maslak
344485 İSTANBUL

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Kartlon Group tarafından kontrol edilen LCY Chemicals Corp.'un ortak kontrolünün KKR & Co. Inc. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 16.08.2018 tarih ve 5820 sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 29.08.2018 tarih ve 2018-1-58/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME, GEREKÇE ve HUKUKİ DAYANAK

- (4) Bildirim konusu işlem, halihazırda Kartlon Group (KARTLON) tarafından kontrol edilen LCY Chemicals Corp.'un (LCY) ortak kontrolünün KKR & Co. Inc. (KKR) tarafından devralınması işlemidir. Bildirim Formunda yer alan bilgilere göre; mevcut durumda LCY'nin paylarının %(.....)'i KARTLON'un elinde bulunmakta olup, geriye kalan %(.....)'lik kısmı ise kamuya açık ve farklı pay sahiplerine aittir. İşlemin gerçekleşmesi amacıyla KKR tarafından; Cartlon Investment Limited (KKR YATIRIMCISI), KKR YATIRIMCISI'na bağlı özel amaçlı bir şirket olan Cartlon Holdings Limited (CAYMAN) ve bu şirketin %(.....) hissesine sahip olduğu Cartlon Holdings S.a.r.l (CARTLON) şirketleri oluşturulmuştur. İşlemin tamamlanması öncesinde ise CARTLON'un %(.....) iştiraki olacak Taiwan Holdco'nun (TAIWAN) kurulması planlanmaktadır.
- (5) Ortak girişime dönüştürülmesi hedeflenen LCY, işleme birlikte; TAIWAN'ın %(.....) iştiraki konumuna gelecek ve böylelikle KKR ve KARTLON, LYC üzerinde; CARTLON ve CARTLON'un tam kontrolünde yer alan CAYMAN aracılığıyla dolaylı düzeyde ortak kontrole sahip olacaklardır. KKR ve KARTLON'un CAYMAN (dolayısıyla da nihai olarak LCY) üzerinde sahip olacağı pay oranlarının ise sırasıyla %(.....) ve %(.....) şeklinde öngörüldüğü belirtilmiştir. Bildirim Formunda ayrıca, KKR YATIRIMCISI'nın CARTLON aracılığıyla LCY ile 22.07.2018 tarihinde bir Hisse Takas Sözleşmesi (HTS) imzaladığı ifade edilmiştir. Bunun yanı sıra; ortak girişim tarafları KKT ve CARTLON tarafından işlemin kapanışını takiben, söz konusu işlem bakımından pay

sahipliği ve yönetim haklarının düzenlenmesini içeren Hissedarlar Sözleşmesi (HDS) imzalanacağı bildirilmiştir.

- (6) İşlemin 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) kapsamında bir devralma sayılabilmesi için, aynı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası çerçevesinde bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir OG oluşturulmasını içerip içermediği değerlendirilmelidir. Bu kapsamda dosya konusu işlem açısından "ortak kontrol" ve "tam işlevsellik" unsurları incelenmelidir.
- (7) İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkanına sahip olması durumunda ortak kontrolün varlığından söz edilebilmektedir. Belirleyici etki, bir teşebbüsün stratejik ticari eylemlerine yön veren kararları engelleyebilme yetkisi anlamına gelmektedir. Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un 50. paragrafı ve devamında, ortak kontrolün ortaya çıktığı başlıca durumlar; tarafların eşit oy hakkına sahip olması, stratejik kararların alınmasında veto haklarının bulunması ya da oy haklarının ortaklaşa kullanılması olarak açıklanmaktadır. Bu anlamda, ana şirketlerin kontrol edilen teşebbüsle ilgili stratejik kararlarda (üst yönetimin atanması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.
- (8) Yukarıda da belirtildiği üzere mezkûr işlem kapsamında ortak girişim doğrudan, CARTLON vasıtasıyla LCY'nin tam kontrolüne sahip olması planlanan CAYMAN üzerinde kurulacaktır. Başlangıçta beş kişiden teşekkül edecek olan CAYMAN'ın yönetim kuruluna üç üye KKR tarafından¹ ve diğer iki üye ise KARLTON tarafından aday gösterilecektir. HDS'de düzenlenen yatırımcı izin haklarına tabi olmak kaydıyla; yönetim kurulunun büyüklüğü, KKR ve KARLTON'un karşılıklı mutabakatı ile sonradan değiştirilebilecektir. Bildirim Formunda ayrıca; KKR ve KARLTON'dan her birinin pay sahipliği oranına göre belirli sayıda yönetim kurulu üyesini aday gösterme hakkına sahip olacağı, HTS kapsamında öngörülen yatırımcı izni haklarına tabi olmak koşuluyla, yönetim kurulu karar yeter sayısı yönetim kurulu üyelerinin çoğunluğundan oluşacağı, ancak; KKR ve KARLTON tarafından atanmış en az birer üyenin toplantıda mevcut olması ve yönetim kurulu kararının toplantıda hazır bulunan üyelerin çoğunluğunun olumlu oyuyla alınması şartının aranacağı ifade edilmektedir. Stratejik önemi haiz kararların (yıllık faaliyet planı, yöneticilerin atanması ve işten alınması, bütçe) alınabilmesi için ise; yönetim kurulu üyelerinin yazılı onaylarının alınmasının, işleme dair sözleşmelerde şart koşulduğu bildirilmiştir.
- (9) Yukarıda yer verilen açıklamalar ışığında, işlem sonrasında KKR ve KARLTON'un LCY üzerinde ortak kontrol sağlayacağı anlaşılmaktadır. Bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ çerçevesinde bir devralma olarak değerlendirilmesi için aranan ikinci kriter ise üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşıması, diğer bir deyişle tam işlevsel olmasıdır. Bu kriter ile ifade edilen temel husus; kurulacak olan ortak girişimin, kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olarak tanımlanabilmesini sağlayabilecek şekilde; operasyonel bağımsızlık, faaliyetlerini gerçekleştirmek için yeterli kaynaklara sahip olma, ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet gösterme, satış ve satın

¹Anılan üç üyeden biri KARLTON'un önceden yazılı iznine tabi olduğu ve söz konusu iznin gerekçesiz olarak alıkonulmayacağı ifade edilmiştir.

alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmama ve kalıcı olarak faaliyet gösterme vb. nitelikleri bünyesinde barındırıyor olmasıdır.

- (10) Bildirim kapsamında, LCY'nin yerleşmiş müşteri tabanları, yeterli insan ve sermaye kaynaklarıyla pazarda bağımsız şekilde operasyonlarını istikrarlı ve bağımsız bir biçimde yürüttüğü, işlem sonrasında söz konusu durumunu koruyarak devam ettireceği, teşebbüsün; tedarik ve satışta KKR veya KARLTON'a bağımlı olmaksızın günlük operasyonları yürütmek bakımından kendi yönetim kadrosuna sahip olacağı bildirilmiştir. Bu paralelde, LCY'nin işlem sonrasında tam işlevsel bir OG olacağı, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getireceği anlaşılmaktadır.
- (11) Açıklamalar çerçevesinde bildirim konu işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemi niteliğindedir. Tarafların Türkiye ve dünya ciroları 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında yer alan ciro eşiklerini aştığından, işlem Kurul'un iznine tabidir.
- (12) LCY; 40 yılı aşkın bir süredir petrokimya sektöründe faaliyet gösteren ve Çin Cumhuriyeti (Tayvan) kanunlarına uygun olarak 1965 yılında kurulmuş halka açık bir şirkettir. Teşebbüs, operasyonlarını; metanol, çözücüler, elektronik-sınıf kimyasallar, lastik, performans lastikleri ve enerji iş birimlerine entegre etmiştir. Tayvan'da beş, Çin'de iki, Katar'da bir ve ABD'de de bir olmak üzere beş adet tesisi bulunan şirketin Türkiye'de herhangi bir üretim tesisi yer almamaktadır. Polipropilen, stirenik blok polimerler (SBC)², isopropanol (IPA) ve metanol üretimi ve satışıyla işteğal teşebbüsün Türkiye'deki faaliyetlerini ise sıcak su boruları için polipropilenin satışı oluşturmaktadır. LCY ayrıca Türkiye'de, bir termoplastik esnek madde (TPE) türü olan SBC ürünlerinin satışında da faaliyet yürütmektedir. Anılan şirketin, Türkiye'de herhangi bir işteğal veya bağılı ortaklığı bulunmadığı bildirilmiştir.
- (13) Öte yandan, mevcut dosya kapsamında ortak girişim kurucularının faaliyet alanlarına bakıldığında, taraflardan KARTLON; Bowei Lee; Bowei Lee'nin ailesindeki diğer kişiler ve bu kişiler tarafından kontrol edilen bazı tüzel kişilerden teşekkül etmekte olup, tek başına tüzel kişiliği haiz değildir. Teşebbüsün, Tayvan'da faaliyet gösteren Lee Chang Yung Company Ltd. ve Lee Jamgo Co. Ltd dışında Türkiye'de veya dünya çapında herhangi bir teşebbüsü kontrol etmediği ifade edilmiştir.
- (14) Bir diğer ortak girişim tarafı olan KKR ise; yatırımcılara geniş yelpazede alternatif varlık fonu ve başkaca yatırım araçları sağlayan şirketler, portföy şirketleri ve diğer müşterilerine sermaye piyasası çözümleri sunan uluslararası bir yatırım şirkettir. KKR tarafından yönetilen tüm portföylerin genellikle bir veya daha fazla KKR temsilcisi bulunan kendi yönetim kurulları bulunmaktadır.
- (15) Bildirim Formu kapsamında; KKR ve LCY'nin faaliyetlerinin dünya çapında yalnızca bakır folyo üretimi ve satışında örtüştüğü, LCY'nin Türkiye'de herhangi bir bakır folyo satışı bulunmadığı, KKR'nin kontrol ettiği ve bu alanda faaliyet yürüten portföy şirketi konumundaki KCF Technologies Co. Ltd.'nin de Türkiye'de faaliyet göstermediği ifade edilmiştir. Bu bağlamda, yer verilen tüm bilgi ve açıklamalar ışığında, ortak girişim tarafları ile LCY'nin faaliyetleri arasında Türkiye'de yatay ve/veya dikey düzeyde

² SBC'ler, birçok nihai kullanım ürününün esnekliğini, geri tepmesini, gücünü, dayanıklılığını ve işlenebilirliğini geliştirerek performansını arttıran yüksek mühendislik ürünü sentetik esnek maddelerdir. SBCler yapıştırıcılar, dolgu, sıva, ayakkabı, tıbbi paketleme ve asfalt/çatı yapma uygulamaları da dahil olmak üzere çok sayıda uygulamada kullanılmaktadır

herhangi bir örtüşmeden bahsedilemeyeceği, dolayısıyla işlem sonucunda herhangi bir pazarda rekabetçi endişenin gündeme gelmeyeceği kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (16) 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.