

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2023-5-031 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 23-48/915-326
Karar Tarihi : 12.10.2023

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Ahmet ALGAN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK, Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Cengiz ÇOLAK, Berat UZUN

B. RAPORTÖRLER : Dilara TÜRK, Belma Nilüfer KIRIMLI, Metehan KAYA

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: - Benji Acquireco, Inc
Temsilcileri: Av. Can TOPUKÇU, Emre Akın SAİT
Harbiye Mahallesi, Teşvikiye Caddesi No: 5 Lotus Apt. K: 2
Şişli/İSTANBUL

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** PetSmart, Inc. nezdindeki azınlık hisselerinin ve stratejik veto haklarının Benji Parent Holdco, Inc. aracılığıyla, Apollo Global Management, Inc. tarafından, dolaylı olarak devralınması suretiyle ortak girişim kurulması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 18.08.2023 tarih ve 41690 sayı ile giren ve eksiklikleri en son 26.09.2023 tarih, 42907 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 05.10.2023 tarihli ve 2023-5-031/Öİ sayılı Ortak Girişim 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, hâlihazırda BC Partners LLP ve iştirakleri (BC PARTNERS) tarafından kontrol edilen PetSmart, Inc. (PETSMART) nezdindeki azınlık hisselerinin ve stratejik veto haklarının Apollo Global Management, Inc. ve iştirakleri (APOLLO) tarafından, Benji Parent Holdco, Inc. (BENJI PARENT) aracılığıyla, dolaylı olarak devralınması suretiyle ortak girişimin kurulması işlemine izin verilmesi talep edilmiştir.
- (5) Bildirime konu işlem, eş zamanlı olarak gerçekleştirilmesi planlanan bir dizi işlemten oluşmaktadır. Taraflar arasında (.....) tarihinde imzalanan (.....) ile ekleri niteliğindeki (.....) ile (.....) uyarınca;
 1. Hâlihazırda APOLLO tarafından kontrol edilen ve işbu işlemin gerçekleştirilmesi amacıyla özel olarak kurulan BENJI PARENT'a; APOLLO, BC PARTNERS ve BC PARTNERS bünyesindeki kontrol gücü olmayan azınlık hissedarlar tarafından adi hisse senetleri karşılığında nakit katkıda bulunulacaktır.
 2. BENJI BUYER ile ARGOS birleşecek ve ARGOS hayatta kalan tüzel kişilik olacaktır. Böylece birleşme işlemi sonrasında ARGOS, BENJI BUYER yerine geçerek BENJI ACQUIRE'in doğrudan tamamına sahip olduğu bir iştiraki olacaktır.

3. BENJI PARENT, BENJI ACQUIRE aracılığıyla, PETSMART'ın öz sermayesinin tamamını BC PARTNERS'tan devralacaktır.
 4. BC PARTNERS, PETSMART oy haklarının çoğunluğunu elinde tutmaya ve PETSMART yönetim kurulu üyelerinin çoğunluğunu atamaya devam ederken APOLLO ise PETSMART nezdindeki azınlık hisseleri ile stratejik veto haklarını elde edecek, dolayısıyla PETSMART üzerinde bir ortak kontrol kurulmuş olacaktır.
- (6) İşlem sonrasında PETSMART'ın hisselerinin tamamına BENJI PARENT sahip olacaktır. BENJI PARENT'in ise %(.....) hissesi APOLLO, %(.....) hissesi ise BC PARTNERS'a ait olacaktır. İşlemler kapsamında; kendi içinde birer yoğunlaşma teşkil eden iki işlemin olduğu görülmekle birlikte işlemlerin birbirine bağlı ve devralan tarafların aynı olması nedeniyle 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin dördüncü fıkrası kapsamında tek bir işlem olarak kabul edilmiştir.
 - (7) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrasına göre; *"Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim oluşturulması"* (tam işlevsel ortak girişimler) birleşme veya devralma sayılan hallerden kabul edilmektedir. Bu tanım çerçevesinde, bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında birleşme ve devralma sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması, ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması ve kalıcı olarak faaliyet göstermesi gerekmektedir.
 - (8) Taraflar arasında imzalanan (.....)'ne göre PETSMART'ın yönetim kurulu (.....) üyeden oluşmaktadır. BC PARTNERS (.....) üye atama hakkına sahipken APOLLO (.....) üye atama hakkına sahiptir. Geriye kalan pozisyon ise (.....) tarafından doldurulacaktır. PETSMART yönetim kurulu nezdinde karar yeter sayısı BC PARTNERS'ı ve APOLLO'yu temsil eden (.....) temsilci dâhil olmak üzere üyelerin (.....) oluşurken tüm yazılı onayların (.....) alınması gerekmektedir.
 - (9) APOLLO ve BC PARTNERS, PETSMART'ın stratejik ticari hareketlerini belirleyen aksiyonları engelleme hakkına sahip olacaktır. Söz konusu haklara (.....) ve (.....) hususlarında veto hakkı dâhildir.
 - (10) APOLLO ile BC PARTNERS arasında yönetim kurulu temsilinde eşitlik olmasa da bahsi geçen veto hakları sayesinde belirli temel stratejik kararlarda bir kilit sistemi devreye girecek ve BC PARTNERS, APOLLO'nun görüşlerini göz ardı edemeyecektir. Dolayısıyla APOLLO ile BC PARTNERS, PETSMART üzerinde ortak kontrole sahip olacaktır.
 - (11) PETSMART'ın hâlihazırda kendi kaynakları ile yönetimi olan ve hissedar şirketlerinin fonksiyonları ötesinde faaliyet gösteren bağımsız ve kalıcı bir şirket olduğu, kendi varlıklarına ve operasyonlarına sahip olduğu için operasyonel açıdan ve ekonomik olarak özerk olduğu, bildirim konu işlemin tamamlanmasının ardından da bağımsız bir teşebbüsün tüm fonksiyonlarını kalıcı bir biçimde yerine getirmeye devam edeceği bildirilmiştir. Bu çerçevede tam işlevsellik koşulunun sağlandığı değerlendirilmiştir.
 - (12) Bu kapsamda, işlem sonrasında PETSMART Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası anlamında, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim niteliğinde olduğundan işlem Tebliğ'in 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir. Tebliğ'in 7. maddesinin uyarınca işlem izne tabidir.

- (13) İşlem taraflarından APOLLO, yatırım düzeyinden özel sermayeye tüm risk kazanç yelpazesini kapsayan, tamamıyla entegre yatırım platformu aracılığıyla işletmelere yenilikçi sermaye çözümleri sunan ve sermaye yapısının her kısmına yatırım yapan bir varlık yöneticisidir.
- (14) PETSMAKRT ise ABD ve Kanada'da mama, ihtiyaç malzemeleri ve aksesuarlar dâhil olmak üzere evcil hayvan ürünleri ve küçük evcil hayvanlar satan; kuaförlük, gündüz bakımı, köpek ve kedi pansiyonu, üçüncü taraflarca işletilen mağaza içi klinikler aracılığıyla veteriner bakımı ve köpek eğitimi dâhil olmak üzere evcil hayvan hizmetleri sunan ve PETSMAKRT tarafından 1994 yılında kurulan ve kar amacı gütmeyen bir kuruluş olan *PetSmart Charities* ortaklığında mağaza içi evcil hayvan edinme merkezleri aracılığıyla köpek ve kedi sahiplendirme hizmeti sunan bir evcil hayvan süper mağazaları zinciri sahibidir. PETSMAKRT'ın Türkiye'de herhangi bir faaliyeti veya cirosu bulunmamaktadır.
- (15) Bahsi geçen hususlar ışığında APOLLO ile PETSMAKRT'ın faaliyetleri arasında Türkiye'de yatay veya dikey bir örtüşme bulunmamaktadır.
- (16) Son olarak, bildirime konu işlem 2010/4 sayılı Tebliğ'in 13. maddesinin üçüncü fıkrası kapsamında ele alınmıştır. Söz konusu hükümdede *"Teşebbüsler arasında rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olan ve bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, Kanun'un 4 üncü ve 5 inci maddeleri çerçevesinde de değerlendirilir."* ifadelerine yer verilmektedir.
- (17) Bu hükmün altında yatan temel kaygı, ortak girişim kurulması yoluyla ana teşebbüsler arasında koordinasyon oluşması riskidir. Bir ortak girişimin rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmasından söz edilebilmesi için öncelikle ana şirketlerin birbiriyle veya ortak girişimle rakip olmaları gerekmektedir. Ancak yukarıda değinildiği üzere, Türkiye'de işlem tarafı teşebbüslerin faaliyetleri arasında herhangi bir örtüşme bulunmamaktadır. Dolayısıyla bildirime konu işlemin söz konusu pazarın önemli bir bölümünde rekabetin kısıtlanması sonucunu doğurabilecek bir koordinasyon riski taşımadığı değerlendirilmektedir.
- (18) Sonuç olarak, bildirim konusu işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında başta hâkim durum yaratılması ya da mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi olmak üzere ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (19) 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.