

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-2-001

Karar Sayısı : 21-07/92-38

Karar Tarihi : 11.02.2021

(Devralma)

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE

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

B. RAPORTÖRLER: Dr. Hakan BİLİR, Mehmet GERÇEK, Harun ÇALI

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Abu Dhabi Developmental Holding Company PJSC
Temsilcileri: Av. Sezin Elçin CENGİZ, Av. Lidya ERCAN
Ferko Signature Büyükdere Cad. No:175 K:10 Levent/İstanbul

(1) **D. DOSYA KONUSU:** Louis Dreyfus Commodities and Energy Holdings N.V.'nin kontrolündeki Louis Dreyfus Company B.V.'nin ortak kontrolünün Abu Dhabi Developmental Holding Company PJSC tarafından devralınması işlemi.

(2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 05.01.2021 tarih ve 14194 sayılı ile giren ve 27.01.2021 tarih ve 483 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 03.02.2021 tarih ve 2021-2-01/Öİ sayılı Devralma 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, Louis Dreyfus Company B.V.'nin (LDC) %(.....) oranındaki payının, Louis Dreyfus Commodities and Energy Holdings N.V.'den (LDCEH) dolaylı olarak Abu Dhabi Developmental Holding Company P.J.S.C. (ADQ) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmiştir.

(5) Bildirim Formuna göre, LDCEH ve ADQ söz konusu işlemin gerçekleştirilmesi amacıyla kurulan bir vasıta şirket olan TargetCo'da sırasıyla %(.....) ve %(.....) oranında paya sahip olacak, TargetCo ise dolaylı olarak LDC'nin tüm paylarını elde edecektir. Söz konusu işlemler, 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca tek bir işlem olarak değerlendirilmiştir.

(6) ADQ, dosya konusu işlemi gerçekleştirmek amacıyla kurulan Apuleaf II Limited (APULEAF) unvanlı özel amaçlı tüzel kişinin tüm paylarını elinde bulundurmaktadır. APULEAF ile LDCEH arasında 11.11.2020 tarihinde "Louis Dreyfus Company B.V.'de Dolaylı Menfaat Satım ve Alımına Dair bir Sözleşme" (P.A.S.) akdedilmiştir. Ayrıca aynı tarafların ve LDC'nin katılımıyla işlemin kapanışı ile birlikte bir Pay Sahipleri Sözleşmesi (P.S.S.) akdedileceği bildirilmiştir.

(7) Taraflar arasında akdedilen P.A.S. kapsamında APULEAF, TargetCo'nun %(.....) oranında payına dolaylı olarak sahip olacaktır. P.S.S. kapsamında TargetCo'nun APULEAF ve LDCEH tarafından ortak kontrol edileceği ifade edilmiştir.

- (8) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası hükmü çerçevesinde, bir ortak girişimin anılan 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 unsurlarının birlikte sağlanması gerekmektedir.
- (9) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz (Kılavuz)'un 48. paragrafı ; *"İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişi, başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahipse ortak kontrolden söz edilecektir. Bu anlamda belirleyici etki bir teşebbüsün stratejik ticari davranışlarını belirleyen eylemleri engelleme yetkisi anlamına gelir..."* hususlarını içermektedir.
- (10) Yukarıda aktarılan mevzuat çerçevesinde P.S.S. hükümleri incelendiğinde:
- 6.1 ve 7.1 maddeleri uyarınca (.....),
 - 5.4 ve 4.1 maddesine göre (.....) hakkına sahip olduğu,
 - 10. maddesine göre; (.....) tarafından atanacağı,
 - 2. maddesine göre; (.....)¹

hususlarının yer aldığı görülmektedir.

- (11) P.S.S'nin aktarılan hükümlerinden görüleceği üzere gerek Yönetim Kurulu gerekse Denetim Kurulu'nun kararları (.....) ana şirketler açısından bir temsil eşitliği bulunmadığı görülmektedir.
- (12) Bununla birlikte (.....), şirket üzerinde belirleyici etkiye sahip bir veto hakkına imkan sağlayacağı değerlendirilmektedir.²
- (13) Ortak girişimler bakımından aranan kriterlerden bir diğeri de, işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşımasıdır. Bu kriter ile ifade edilen temel amaç ortak girişimin, ana teşebbüslerinden bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini kalıcı olarak sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olarak tanımlanabilmesini sağlamaktır. LDC, zirai ürünlere ilişkin faaliyetlerine 1851 yılında başlamıştır. Halihazırda 100'den fazla ülkede faaliyet gösteren şirket 2019 yılında yaklaşık (.....) milyon ABD Doları ciro elde etmiştir. Bu bilgiler çerçevesinde LDC'nin işlem öncesinde tam işlevsel bir teşebbüs olduğu görülmektedir. İşlemin kapanışı ile birlikte ADQ'nun yatırımcı sıfatıyla teşebbüsün ortak kontrol hakkını elinde bulunduracağı ve LDC'nin tam işlevsel bir ortak girişim olarak faaliyetlerine devam edeceği bildirilmiştir. Dosya kapsamında edinilen bilgiler doğrultusunda LDC'nin pazardaki faaliyetlerinde gerek pazara erişimi gerekse ana şirketleri ile gerçekleşecek satış ve satın alma ilişkileri bakımından tam işlevsellik niteliğine etki edecek bir değişiklik olmayacağı görülmektedir.
- (14) 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. maddesinin üçüncü fıkrası kapsamında bir devralma işlemi olduğu sonucuna ulaşılmıştır. Öte yandan ilgili tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlemin izne tabi olduğu anlaşılmıştır.

¹ (.....) ABD Doları üzerindeki tüm sermaye harcamaları ve Faiz, Amortisman ve Vergi Öncesi Kar'ın (FAVÖK) belirli oranlarda (1/4-4.5) aşılması durumunda (.....) Amerikan Doları üzerindeki tüm sermaye harcamaları (.....) (P.S.S- Ek-2, Kısım A).

² Kılavuz para. 56 vd.

- (15) ADQ, gıda sektöründe faaliyet gösteren Agthia Group PJSC'nin (AGTHIA) paylarının %.....'ine sahiptir. Diğer taraftan ADQ, Al Dahra Holding LLC'nin (AL DAHRA) %..... oranındaki paylarını elinde bulundurmaktadır.³
- (16) Dosya kapsamında ilk olarak işlem taraflarının küresel düzeydeki faaliyetleri incelenmiştir. ADQ, AL DAHRA aracılığı ile yağlı tohum, tahıl, pirinç ticareti ve taşımacılık hizmetleri pazarlarında; AGTHIA aracılığı ile tahıl ve meyve suyu tedariki pazarlarında faaliyet göstermektedir. AL DAHRA ve AGTHIA'nın bahsi geçen pazarlardaki faaliyetleri ile LDC'nin yağlı tohum, tahıl, pirinç, taşımacılık ve portakal suyu pazarlarındaki faaliyetleri küresel düzeyde örtüşmektedir.⁴ 2019 yılında LDC'nin bu pazarlardaki pazar payı; yağlı tohumlar, tahıl, pirinç, taşımacılık ve portakal suyu için sırasıyla; %....., %....., %....., %..... ve %..... olarak gerçekleşmiştir. AL DAHRA ve AGTHIA'nın faaliyet gösterdiği pazarlardaki küresel payının ise %..... altında seyrettiği görülmektedir.
- (17) Tarafların Türkiye'deki faaliyetlerinin ise mısır pazarında örtüştüğü görülmektedir. LDC'nin Türkiye'de mısır pazarında gerçekleştirdiği satışlara ilişkin bilgilere aşağıdaki tabloda yer verilmektedir:

Tablo 4- LDC Mısır Satışına İlişkin Bilgiler

	2017	2018	2019
Satış Değeri (USD)	(.....)	(.....)	(.....)
Değer Bazında Pazar Payı(%)	(.....)	(.....)	(.....)
Satış Hacmi (Ton)	(.....)	(.....)	(.....)
Hacim Bazında Pazar Payı(%)	(.....)	(.....)	(.....)
Kaynak: Bildirim Formu			

- (18) ADQ ise ilgili pazarda AL DAHRA aracılığı ile faaliyet göstermektedir. Teşebbüs 2017-2019 yılları arasında herhangi bir satış gerçekleştirilmemiş olup, 2020 yılındaki tahmini pazar payının %..... altında gerçekleştiği bildirilmiştir.
- (19) Görüldüğü üzere işlem taraflarının Türkiye mısır pazarındaki toplam pazar payı oldukça sınırlıdır. Yine söz konusu pazarda küresel çapta faaliyet gösteren önemli rakiplerin⁵ varlığının taraflar üzerinde yeterli rekabet baskısı oluşturacağı kanaatine varılmıştır. Dolayısıyla ADQ'nun LDC'nin ortak kontrolüne dâhil olmasının, tarafların mısır pazarındaki toplam pazar payları dikkate alındığında sınırlı bir etki yaratacağı görülmektedir.
- (20) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 13. maddesinin üçüncü fıkrasında "Teşebbüsler arasında rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olan ve bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, Kanunun 4 üncü ve 5 inci maddeleri çerçevesinde de değerlendirilir." ifadelerine yer verilmiştir. Bildirim konusu işlem, anılan düzenleme çerçevesinde ana teşebbüsler arasındaki koordinasyon riski bakımından değerlendirilmiştir. Bildirime konu işlem neticesinde ana teşebbüslerden

³ Söz konusu işlemin kapanışı gerçekleşmemekle birlikte dosya kapsamında AL DAHRA'nın faaliyetleri de etkilenen pazarlardaki yoğunlaşmalar açısından dikkate alınmıştır.

⁴ LDC küresel bir işletmeci iken AGTHIA ve AL DAHRA'nın faaliyetlerinin Birleşik Arap Emirlikleri'nde yoğunlaştığı görülmektedir.

⁵ Türkiye mısır pazarında faaliyet gösteren küresel oyuncular; Archer-Daniels-Midland Company (ADM), Cargill, Incorporated (CARGILL), Central Harvest States Inc. (CHS), COFCO International (COFCO), Glencore plc.(GLENCORE), Sodrugestvo Group'dur. (SODRU). Rus Liman Otoritesinin 2019 yılı verilerine göre adı geçen teşebbüslerin Türkiye mısır pazarındaki payları: ADM %....., CARGILL%....., CHS %....., COFCO %....., GLENCORE %....., SODRU %.....

LDCEH'nin muhafaza edeceği tek işletmenin Biosev S.A. (BIOSEV) olacağı ve Türkiye'de herhangi bir faaliyeti olmayan işletmenin faaliyetlerini ağırlıklı olarak Brezilya'da yürüttüğü görülmektedir. BIOSEV'in şeker kamışı ve biyoyakıt üretim, satış ve pazarlamasına ilişkin faaliyetleri ile diğer ana teşebbüs ADQ'nun faaliyetleri arasında bir örtüşme bulunmamaktadır. Bu nedenle dosya konusu işlemin ana teşebbüsler arasında bir koordinasyon riski içermediği değerlendirilmektedir.

- (21) Yukarıda yer verilen açıklamalar çerçevesinde, bildirim konu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında pazardaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (22) 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.