

Rekabet Kurumu Başkanlığından;

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2022-3-054 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 22-41/569-231
Karar Tarihi : 08.09.2022

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Emin Cenk GÜLERGÜN, Ahmet Buğra KAZAK,
Zeynep KUŞDEMİR

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Abu Dhabi National Oil Company
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, O. Onur ÖZGÜMÜŞ,
Av. S. Buğrahan KÖROĞLU, Av. Efe OKER,
Av. O. Berke OKUR, Av. Su AKGÜL, Av. Ziba Ayşegül ABACI
Çitlenbik Sokak No: 12 Yıldız Mahallesi Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Abu Dhabi Chemicals Derivatives Company RSC Ltd, Reliance Strategic Business Ventures Ltd ve Shaheen Chem Holdings Investments LLC tarafından yeni bir tam işlevsel ortak girişim kurulması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 21.07.2022 tarih, 29789 sayı ile giren ve 09.08.2022 tarih, 30149 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 18.08.2022 tarih ve 2022-3-054/Öİ sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle, dosya konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Başvuruda, Abu Dhabi Chemicals Derivatives Company RSC Ltd (TA'ZIZ), Reliance Strategic Business Ventures Ltd (RSBVL) ve Shaheen Chem Holdings Investments LLC (Shaheen) arasında tam işlevsel ortak girişimin (OG Şirketi) kurulması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir. Bildirime konu işlem neticesinde OG Şirketinde TAZ'ZIZ %(.); RSVL %(.), Shaheen ise %(.) hisse oranıyla temsil edilecektir.
- (5) Ortak girişimin taraflarından TA'ZIZ, Abu Dhabi National Oil Company (ADNOC) ve Abu Dhabi Developmental Holding Company PJSC'nin (ADQ) sırasıyla hisselerinin %(.) ve %(.)'ına sahip olduğu, ADNOC ve ADQ tarafından ortak kontrol edilen tam işlevsel olmayan bir ortak girişimdir. TA'ZIZ esas olarak ADNOC ve ADQ'nun Ruwais, Abu Dhabi, Birleşik Arap Emirlikleri'nde bulunan TA'ZIZ kimyasallar bölgesindeki yatırımlarını kolaylaştırmaya yönelik bir platformdur.
- (6) Ortak girişimin taraflarından RSBVL'nin başlıca faaliyetleri teşebbüslerdeki stratejik hissedarlıklara sahip olunması, işletme destek hizmetleri sunulması ve ürünlerin ticaretidir. RSBVL, Hindistan yasaları uyarınca kurulan ve faaliyet gösteren, ana işyeri Hindistan olan bir şirket olup Reliance Industries Limited'in (RIL) tamamına sahip olduğu bir iştirakidir.

- (7) OG Şirketi ise Abu Dhabi, Birleşik Arap Emirlikleri'nde (BAE) ihracat ve dağıtım amacıyla kostik soda, etilen diklorür (EDC) ve polivinilklorür (PVC) (birlikte OG Ürünleri) üretiminde¹ faaliyet gösterecek olup tesisin inşasının 2025'te tamamlanması beklenmektedir. ADNOC ve ADQ (TA'ZIZ üzerindeki kontrollerine istinaden) ile RIL (RSBVL üzerindeki kontrolüne istinaden), OG Şirketi'ni ortak kontrol edecektir.
- (8) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrasında; "*Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir.*" hükmüne yer verilmiştir. Anılan hüküm uyarınca bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı 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 şeklinde iki unsurun birlikte sağlanması gerekmektedir.
- (9) 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 karar ve eylemlerini yönlendirmeye dönük yetkiler anlamına gelmektedir. Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un (Kılavuz) 50. ve devamı paragraflarında 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 önemli kararlarda (üst yönetimin atanması, bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.
- (10) Bildirim konusu işlem TA'ZIZ², RSBVL³ ve Shaheen tarafından yeni bir tam işlevsel ortak girişimin kurulmasına ilişkindir. TA'ZIZ ve RSBVL, OG Şirketi üzerinde ortak kontrole sahip olacakken, Shaheen OG Şirketi üzerinde herhangi bir şekilde kontrol sahibi olmayacaktır⁴. TA'ZIZ nihai olarak ADNOC ve ADQ tarafından ortak kontrol edilen tam işlevsel olmayan bir ortak girişim olduğundan hem ADNOC hem de ADQ, TA'ZIZ'in ve dolayısıyla OG Şirketi'nin RSBVL ile birlikte stratejik ticari davranışı

¹ Bildirim formunda yer alan bilgilere göre, OG Şirketi'nin ayrıca yan ürün olarak küçük miktarlarda hidrojen üretmesi beklenmektedir.

² Bildirim formunda Sözleşme hükümleri çerçevesinde, TA'ZIZ Sözleşme'deki haklarını TA'ZIZ tarafından tek kontrol edilecek olan yeni kurulmuş bir devralma aracına (special purpose vehicle) devredebilecektir. Bu devir işleminin yalnızca yapılanma amaçlı olduğu ve işlemin esasına yönelik herhangi bir etki doğurmayacağı bildirilmiştir.

³ Bildirim formunda Sözleşme hükümleri çerçevesinde, RSBVL, Sözleşme kapsamındaki haklarını mevcut bir iştirake veya RIL'in tamamına sahip olacağı iştiraki olacak yeni oluşturulan bir araca devredebilecektir. Bu devir işleminin yalnızca yapılanma amaçlı olduğu ve işlemin esasına yönelik herhangi bir etki doğurmayacağı bildirilmiştir.

⁴ Shaheen yalnızca oy birliğiyle onay gerektiren bazı konuları veto edebilecektir. Oy birliğiyle onay gerektiren konular genellikle azınlık hissedarlarını korumaya yönelik hakları içermektedir ve OG Şirketi'in veya herhangi bir iştirakinin feshedilmesine veya tasfiyesine, veya OG Şirketi'in veya iştirakinin genel olarak herhangi bir alacaklı ile herhangi bir düzenleme yapmasına, veya OG Şirketi'ne veya herhangi bir iştirakine ilişkin bir yönetim emri başvurusu yapılmasına, tasfiye sorumlusu veya benzer bir görevlinin atanmasına ilişkin uygulamalar gibi konulara ilişkin kararlardan oluşmaktadır. Shaheen stratejik konularda veto yetkisine sahip olmayacak ve dolayısıyla OG Şirketi'ni kontrol etmeyecektir. Shaheen'in Türkiye'ye ilişkin herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır ve Shaheen Türkiye'den herhangi bir ciro elde etmemektedir. Shaheen'in Türkiye'de kurulu herhangi bir iştiraki ve/veya bağlı şirketi bulunmamaktadır.

üzerinde belirleyici bir etkiye sahip olacaktır. Tarafların OG Şirketi üzerinde ortak kontrole sahip olacağını gösteren düzenlemelere aşağıda yer verilmiştir.

- (11) OG Şirketi'nin hisseleri; OG Şirketi'nin ihraç edilmiş hisselerinin %(.....)'ini temsil eden ve oy hakkına sahip olacak olan "A Hisseleri" ve oy hakkı olmayan ve OG Şirketi'nin ihraç edilmiş hisselerinin %(.....)'sini temsil eden "B Hisseleri" olmak üzere iki ayrı sınıfa ayrılacaktır. A Hisseleri ve B Hisseleri, gelir ve/veya sermaye dağıtımına ilişkin eşit haklara sahip olacak, ancak B Hisseleri, OG Şirketi'nin genel kurul toplantılarına katılma veya oy kullanma haklarına sahip olmayacaktır. Bildirim konusu işlemin tamamlanmasının ardından TA'ZIZ, RSBVL ve Shaheen, OG Şirketi'nin ihraç edilmiş hisselerinin sırasıyla %(.....), %(.....) ve %(.....)'ine sahip olacaktır. Ayrıca TA'ZIZ ve RSBVL'nin her biri, OG Şirketi'nin oy hakkı bahşeden hisselerinin %(.....)'sine sahip olacaktır.
- (12) Taraflar arasında akdedilen sözleşmeye göre OG Yönetim Kurulu (OG Kurulu), OG Şirketi'nin faaliyetlerinin genel yönetiminden sorumlu olacaktır. OG Kurulu en fazla (.....) direktörden oluşacaktır. Hem TA'ZIZ hem de RSBVL, zaman zaman (.....) direktör atama, görevden alma ve değiştirme hakkına sahip olacaktır. OG Kurulunun bir başkanı olacak, ancak başkanın ikinci veya belirleyici oyu olmayacaktır. Başkan ve müteakip üst düzey yönetim görevlileri, dönüşümlü olarak TA'ZIZ ve RSBVL tarafından atanacaktır. OG Şirketi'nin kuruluşundan itibaren ilk (.....) yıl için TA'ZIZ (.....) atayacak, RSBVL (.....) atayacaktır. Bu, sonraki her (.....) yıllık dönem için dönüşümlü şekilde değişecektir. Stratejik konular dâhil olmak üzere tüm konular, OG Kurulunun (hem TA'ZIZ hem RSBVL tarafından atanan direktörlerin onayını) ya da A Hisselerinin sahiplerinin (hem TA'ZIZ hem RSBVL) onayını gerektirecektir.
- (13) Mevcut düzenlemeler dikkate alındığında, TA'ZIZ (ADNOC ve ADQ) ve RSBVL (RIL), OG Şirketi'nin stratejik ticari davranışları üzerindeki ilgili hakları aracılığıyla OG Şirketi üzerinde belirleyici etki gösterecek ve dolayısıyla ADNOC, ADQ ve RIL, OG Şirketi üzerinde ortak kontrol sağlayacaktır. Yukarıda yer verilen düzenlemeler incelendiğinde işlem taraflarının OG Şirketi üzerinde 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında ortak kontrol tesis edeceği anlaşılmaktadır.
- (14) 2010/4 sayılı Tebliğ gereği incelenmesi gereken diğer husus ise OG Şirketi'nin tam işlevselliğidir. Bu bakımdan teşebbüsün bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olup olmadığı, ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet gösterip göstermeyeceği, satış ve satın almada ana şirketlere bağımlı olup olmadığı hususları incelenmiştir. Buna göre, OG Şirketi'nin günlük faaliyetleriyle ilgilenecek bir yönetime sahip olacağı anlaşılmaktadır. OG Şirketi'nin faaliyetleri, OG Kurulu tarafından veya onun yönetimi altında idare edilecektir. OG Kurulu, OG Şirketi'nin genel yönetiminden sorumlu olacak ve OG Şirketi'nin ticari stratejisini ve politikalarını belirleyecektir. İkinci olarak OG Şirketi, faaliyetlerini yürütmek için gerekli gördüğü şekilde kendi personelini istihdam edecek ve kendi üst yönetimine sahip olacaktır. OG Şirketi'nin ayrıca kendi bütçesi, iş planı ve yönetebileceği kendi varlıkları olacaktır. Ayrıca OG Şirketi'nin faaliyetleri ana şirketlerinin faaliyetleri içindeki belirli bir işlevle sınırlı olmayacak ve OG Şirketi pazarda kendi mevcudiyetine sahip olacaktır. OG Şirketi, kostik soda, EDC ve PVC üretimi, pazarlanması ve dağıtımında faaliyet gösterecek ve kostik soda, EDC ve PVC pazarlarında aktif bir rakip/oyuncu olarak yer almak için gerekli tüm varlıklara ve altyapıya sahip olacaktır. OG Şirketi, tesisin kurulmasının ardından kostik soda, EDC ve PVC üretiminin önemli bir bölümünü açık pazardaki üçüncü şahıs/taf müşterilere tedarik edecektir. Dolayısıyla OG Şirketi'nin tam işlevsellik kriterini haiz bir ortak girişim olduğu anlaşılmaktadır.

- (15) Bu itibarla başvuru konusu işlemin tam işlevsel bir ortak girişim olduğu ve söz konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma niteliği taşıdığı değerlendirilmektedir. Ayrıca tarafların ciroları 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinde öngörülen ciro eşiklerini aştığından, bildirim konu işlem izne tabidir.
- (16) TA'ZIZ'in Türkiye'de veya küresel olarak herhangi bir iştiraki bulunmamakta olup 2021 yılında Türkiye'de veya küresel düzeyde ciro elde etmemiştir. TA'ZIZ'in Türkiye'ye yönelik herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu doğrultuda, TA'ZIZ'i kontrol eden ADNOC ve ADQ şirketlerinin Türkiye'deki faaliyet alanlarının incelenmesi gerekmektedir. ADNOC Grubu 2021 yılında Türkiye'de baz yağı, karbon siyahı ve üre satışı gerçekleştirmiştir. ADNOC'un Türkiye'de kurulu herhangi bir iştiraki ve/veya bağlı şirketi bulunmamaktadır. ADQ ise Türkiye'de kontrol ettiği çeşitli portföy şirketleri aracılığıyla faaliyet göstermektedir. Bunlar: Agthia, Al Dahra, Acino ve LDC'dir. Agthia Türkiye, "Alpin" markası ile şişelenmiş su alanında faaliyet göstermektedir ve Agthia Türkiye'nin Türkiye'de bir şişeleme tesisi bulunmaktadır. Agthia'nın kontrolünde olan Al Foah, Ürdün'deki iştiraki aracılığıyla Türkiye'ye hurma satmaktadır. ADQ, Al Dahra üzerinde dolaylı olarak %(.....) hisseye sahiptir. Al Dahra, Türkiye'de mısır yemi ve buğday kepeği pazarlarında faaliyet göstermektedir. Acino, Türkiye'de farmasötik ürünlerin toptan dağıtım alanlarında faaliyet göstermektedir. ADQ, LDC üzerinde dolaylı olarak %(.....) hisseye sahiptir. LDC, Türkiye'de yağlı tohumlar, tahıllar, meyve suyu, pamuk, kahve, pirinç ve navlun alanlarında faaliyet göstermektedir. LDC ayrıca mısır pazarında da faaliyette bulunmuştur.
- (17) RSBVL'in tamamına sahip olan RIL'in Türkiye'deki ana faaliyetleri Türkiye'ye petrol ve petrokimya ürünlerinin ihracatıdır. RIL'in Türkiye cirosu (i) RIL'in doğrudan satışları, (ii) Recron (Malaysia) Sdn Bhd (Recron) (RIL'in bir iştirakidir) tarafından gerçekleştirilen satışlar ve (iii) Reliance Global Energy Services (Singapore) Pte. Limited (Reliance) (RIL'in bir iştirakidir) tarafından gerçekleştirilen satışlar aracılığıyla elde edilmektedir. RIL'in Türkiye'de herhangi bir iştiraki veya bağlı şirketi bulunmamaktadır. Recron, Türkiye'ye kumaş, polyester elyaf, polyester çip, kısmen gerdirilmiş iplik, tamamen çekilmiş iplik, saf tereftalik asit, polietilen tereftalat, çekilmiş hacimli iplik ve yükek büküm iplik satmaktadır. Reliance, Türkiye'ye rafine petrol ürünleri satmaktadır. RIL, Türkiye'ye rafineri ürünleri, kumaş, çip, tamamen çekilmiş iplik, endüstriyel iplik, kısmen gerdirilmiş iplik, polyester hacimli iplik, polyester filament elyaf, polyester elyaf, polietilen tereftalat, polietilen, polipropilen, polipropilen ve elyaf ara ürünleri satmaktadır.
- (18) OG Şirketi'nin OG ürünlerinden Türkiye'ye yalnızca kostik soda ve PVC ihracatı gerçekleştirmesi öngörülmektedir.
- (19) Ortak girişim taraflarının hiçbirini Türkiye'de kostik soda veya PVC satmamaktadır. Bildirime konu işlem etkilenen pazarlar açısından değerlendirildiğinde; Türkiye'de herhangi bir etkilenen pazar olmamasına rağmen küresel ölçekte tarafların faaliyet alanları arasında örtüşme bulunmaktadır. Küresel ölçekte OG Şirketi ile RIL'in kostik soda, EDC ve PVC faaliyetleri arasında örtüşme bulunduğu belirtilmektedir. Ancak RIL OG Şirketi'nin ürünlerinden hiçbirini Türkiye'de satmamaktadır.
- (20) Yukarıda belirtilen faaliyet alanları incelendiğinde, tarafların Türkiye'deki faaliyetleri arasında herhangi bir yatay ve dikey örtüşme bulunmadığı sonucuna ulaşılmıştır. Bu kapsamda işlem sonucunda başta hâkim durum yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi olmak üzere ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir pazarda etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı ve işleme izin verilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.

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 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.