

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2021-1-028 (Devralma)
Karar Sayısı : 21-43/636-316
Karar Tarihi : 16.09.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN,
Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK

B. RAPORTÖRLER: E. Ebru ÖZTÜRK, Büşra ÖZCAN, Nadire Büşra EKİNCİ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - Actera Partners III L.P.
Temsilcisi: Av. Doğaç GÜNAYDIN
Levent Mah. Yeni Sülün Sok. No:1 34330 1. Levent
Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Actera Partners III L.P., Revo Capital Fund II B.V. ve Smartfin Capital II Commv private privak tarafından Akinon İnternet Yatırım ve Proje Geliştirme Anonim Şirketi üzerinde ortak kontrol tesis edilmesi işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 18.08.2021 tarih ve 20461 sayı ile giren ve 07.09.2021 tarih ve 20903 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 14.09.2021 tarih ve 2021-1-028/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; Actera Partners III L.P. (Actera), Revo Capital Fund II B.V. (Revo) ve Smartfin Capital II Commv private privak (Smartfin) tarafından Akinon İnternet Yatırım ve Proje Geliştirme Anonim Şirketi (Akinon) üzerinde mevcut hisselerini devralma ve sermaye artırımını yoluyla çıkarılacak yeni hisselerine iştirak etme suretiyle negatif ortak kontrol kurulması işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) çerçevesinde izin verilmesi talep edilmiştir.
- (5) Bildirime konu işlem kapsamında ilgili teşebbüsler arasında 09.08.2021 tarihinde İştirak ve Hisse Alım Sözleşmesi (Sözleşme) imzalanmıştır. Halihazırda devre konu Akinon, kurucu hissedarlar olan (.....), (.....) ve (.....) tarafından ortak kontrol edilmektedir. Planlanan işlem sonrasında, Birleşik Krallık'ta kurulacak özel amaçlı bir şirket aracılığıyla Actera ve Revo, Akinon'un mevcut hisselerinin bir kısmını¹ devralacaktır. Söz konusu devralma işlemiyle eş zamanlı olarak Actera, Revo ve Smartfin, Akinon'un sermaye artırımını yoluyla çıkaracağı yeni hisselerinin bir kısmına² iştirak etmek suretiyle Akinon üzerinde negatif ortak kontrol kurmayı planlamaktadır. Sözleşme incelendiğinde işlem sonrasında Actera, Revo ve Smartfin'in stratejik ticari davranışları belirleyen eylemleri engelleme yetkisine sahip olacağı, dolayısıyla işlem

¹ İştirak ve Hisse Alım Sözleşmesi uyarınca Actera (.....) adet A Grubu payı, Revo ise (.....) adet A Grubu payı Akinon'dan devralacaktır.

² İştirak ve Hisse Alım Sözleşmesi uyarınca sermaye artırımını sonucunda Smartfin (.....) adet C Grubu paya, Actera (.....) adet C Grubu paya ve Revo (.....) adet C Grubu paya sahip olacaktır.

sonucunda Actera, Revo ve Smartfin'in, Akinon üzerinde negatif ortak kontrol sahibi olmayı amaçladığı anlaşılmaktadır.

- (6) Bilindiği üzere 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 dosya 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. Bu nedenle aşağıda öncelikle bildirim konusu işlemin, ortak kontrol şartını yerine getirip getirmediği, ardından bağımsız bir iktisadi varlık olup olmadığı incelenecektir.
- (7) 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 düzenlenmektedir. 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.
- (8) Aşağıdaki tabloda Akinon'un dosya konusu işlem öncesi ve sonrası hissedarlık yapısı gösterilmiştir.

Tablo 1- Akinon'un Hissedarlık Yapısı³

İşlem Öncesi		İşlem Sonrası	
Hissedarlar	Hisse Yüzdesi (%)	Hissedarlar	Hisse Yüzdesi (%)
(.....)	(.....)	(.....)	(.....)
(.....)	(.....)	(.....)	(.....)
(.....)	(.....)	(.....)	(.....)
(.....)	(.....)	(.....)	(.....)
Diğer	(.....)	(.....)	(.....)
		(.....)	(.....)
TOPLAM	100,00	TOPLAM	100,000

Kaynak: Bildirim Formu

- (9) Tablo 1'de yer alan ortak girişimin hissedarlık yapısına ve taraflar arasında imzalanan İştirak ve Hisse Alım Sözleşmesi'nin ilgili maddelerine göre bildirim konusu işlem sonucunda;

(.....)

hususları düzenlenmiştir. Bu itibarla, Sözleşme'nin söz konusu hükümlerinden Actera, Revo ve Smartfin'in Akinon'un stratejisi üzerinde belirleyici etkisi bulunacağı,

³ Bildirim Formunda yer alan bilgilere göre, Akinon'un hisselerinin %(.....)'inden azını elinde bulunduran hissedarların hisselerinin toplamına "Diğer" başlığı altında yer verilmiştir.

bu çerçevede bildirim konu işlem sonrasında Akinon'un Actera, Revo ve Smartfin'in ortak kontrolü altında olacağı anlaşılmıştır.

- (10) Bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilmesi için aranan ikinci kriter ise üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliğini taşıması, diğer bir deyişle tam işlevsel olmasıdır. Bu kriter çerçevesinde, kurulacak olan ortak girişimin, kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olup olmadığı incelenmektedir.
- (11) Kılavuz'un 82. vd. paragraflarında bir ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için ortak girişimin bağımsız olarak faaliyet göstermek bakımından yeterli kaynaklara sahip olması, doğrudan ana şirketlerle bağlantılı bir işlevin ötesinde bir faaliyet göstermesi, satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmaması ve kalıcı olarak faaliyet göstermesi gibi nitelikleri taşıması gerektiği ifade edilmektedir.
- (12) Dosya mevcudu bilgiler doğrultusunda, Akinon'un kurucularından ve hissedarlarından bağımsız olarak faaliyetlerini sürdürebilen ayrı bir teşebbüs olarak operasyonel bağımsızlığa ve faaliyetlerini gerçekleştirmek için yeterli kaynaklara sahip olacağı anlaşılmaktadır. Akinon'un; Actera, Revo ve Smartfin'in belirli bir işlevi ötesinde faaliyet gösterme, satış ve satın alma ilişkilerinde bildirim konu ortak girişim taraflarına bağımlı olunmama ve kalıcı olarak faaliyet gösterme niteliklerini bünyesinde barındırdığı ifade edilmektedir. Dolayısıyla ortak girişimin yerleşmiş müşteri tabanına, yeterli insan ve sermaye kaynağına sahip olduğu, söz konusu durumun da iktisadi açıdan Akinon'un ekonomik olarak bağımsız bir ortak girişim olduğunu gösterdiği ve faaliyetlerini kalıcı şekilde bağımsız bir işletme olarak gerçekleştirmeyi amaçladığı değerlendirilmiştir.
- (13) Böylelikle bildirim konusu işlemin, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim kurulması niteliğini taşıdığı ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası kapsamında bir devralma işlemi olduğu sonucuna ulaşılmıştır. Öte yandan tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlem izne tabidir.
- (14) Planlanan işlem sonrasında üzerinde ortak kontrol kurulacak olan Akinon, Türkiye'de donanım, yazılım ve hizmet olarak üç temel kategoriye ayrılacak bilgi teknolojileri alanında faaliyet göstermektedir.
- (15) Dosya kapsamında edinilen bilgilere göre, ortak girişim tarafları, aynı pazarda veya birbiri ile alt pazar/üst pazar ilişkisi bulunan herhangi bir pazarda faaliyet göstermemektedir. Dolayısıyla bildirim konu işlem, Türkiye'de herhangi bir pazarda yatay veya dikey örtüşmeye yol açmamakta ve herhangi bir etkilenen pazarın ortaya çıkmasına sebebiyet vermemektedir.
- (16) Yukarıda yapılan tespit ve değerlendirmeler çerçevesinde, bildirim konu işlem ile 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun ortaya çıkmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (17) 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.