

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2017-1-72 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 18-01/2-2
Karar Tarihi : 04.01.2018

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Adem BİRCAN, Şükran KODALAK, Mehmet AYAN

B. RAPORTÖRLER: Emine TOKGÖZ, Ahmet YALÇIN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : CPP Investment Board Europe S.a.r.l.
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Öznur İNANILIR,
Av. Sinem UĞUR
Çitlenbik Sok. No:12 Yıldız Mah. Beşiktaş/İstanbul

(1) **D. DOSYA KONUSU:** CPP Investment Board Europe S.a.r.l., Allianz Infrastructure Luxembourg I S.a.r.l. ve Gas Natural SDG, SA tarafından Gas National Distribution Business S.L. üzerinde ortak kontrol tesis edilmesi suretiyle bir ortak girişim kurulması işlemine izin verilmesi talebi.

(2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 20.12.2017 tarihinde giren bildirim üzerine düzenlenen 27.12.2017 tarih ve 2017-1-72/Öİ sayılı 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) Başvuru, CPP Investment Board Europe S.a.r.l. (CPPIB EUROPE), Allianz Infrastructure Luxembourg S.a.r.l. (ALLIANZ INFRASTRUCTURE) ve Gas Natural SDG, SA (GAS NATURAL) tarafından Gas National Distribution Business S.L. (GAS NATIONAL) üzerinde ortak kontrol tesis edilmesi suretiyle bir ortak girişim (OG) kurulmasına ilişkindir.

(5) Bildirim konusu işlemin temelini taraflar arasında imzalanan Hissedarlar Sözleşmesi, Yatırım Anlaşması, Finansman Sözleşmesi ve Konsorsiyum Yatırım İlkeleri Ön Protokolü oluşturmaktadır. Bunlara göre GAS NATİONAL, ana şirketlerin ve bunların iştiraklerinin ihraç edilmiş sermayesine sahip olacaktır. İşlem öncesinde GAS NATURAL tarafından tek başına kontrol edilen GAS NATİONAL işlem sonrasında ortak kontrol edilen bir ortak girişim haline gelecektir. Taraflardan ALLIANZ INFRASTRUCTURE ve CPPIB EUROPE, birlikte oluşturdukları bir konsorsiyum aracılığıyla OG'de %(.....) hisse oranına sahip olurken mevcut hissedar GAS NATURAL işlem sonrasında %(.....) hisseye sahip olacaktır. İşlemin ekonomik gerekçesi, kısaca çeşitlendirme ve altyapı sektörü olan doğal gazdaki büyük ölçekli yatırım ihtiyacının karşılanmasıdır.

(6) 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 girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir. Bu tür işlemlerde, işlem taraflarının her biri devralan olarak kabul edilir." Bu çerçevede 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir ortak girişim işleminin; i) ortak kontrolün bulunması, ii) ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak kurulması unsurları açısından değerlendirilmesi gerekmektedir.

18-01/2-2

- (7) **i) Ortak Kontrolün Bulunması:** Planlanan işlemin gerçekleşmesi ile, GAS NATURAL OG'de çoğunluk hissesine sahip olacaksa da diğer iki ana şirketin birlikte oluşturacağı konsorsiyuma "koruyucu haklar" tesis edilecektir. Bu hakların kapsamına OG'nin işletme planı, yapacağı birleşme/devralmalar, gelecekteki iş geliştirmeleri, borçlanmalar, bütçenin belirlenmesi ve kıdemli yönetici atanması gibi hususlar dâhildir. (.....). Tüm bu düzenlemelerden, OG'nin kurucu şirketlerce ortak kontrol edileceği anlaşılmaktadır.
- (8) **ii) bağımsız iktisadi varlık olarak kurulması:** İktisadi bağımsızlık, ortak girişimin, stratejik kararların alınması bakımından ana teşebbüslerinden tamamen ayrı hareket etmesini değil, operasyonel anlamda bağımsız faaliyette bulunabilmesini ifade etmektedir. Bu sebeple OG'nin bağımsız iktisadi varlık olup olmadığı, pazarda aktif bir rol üstlenmeye hazır bir durumda olup olmadığıyla ve devamlılık (en azından pazarda kalıcı bir değişiklik meydana getirebilecek kadar devamlı) saikiyle kurulup kurulmadığı ile ilgilidir. Dosya konusu OG, yeterli kaynağa sahip ve tam işlevsel olup, pazarda kalıcı ve bağımsız olarak faaliyet gösterecektir. Öncelikle OG, halihazırda İspanya'da faal olup doğal gaz ve LPG dağıtım ağına sahip bulunmaktadır. Diğer yandan yeni yönetim düzenlemeleri çerçevesinde genel müdür ve finans müdürü atanmasıyla OG'nin bağımsız yönetimi belirlenmiş durumdadır. OG; kuruculara ya da onların müşterilerine tedarik sağlamak için kurulmamış olup kurucularla olan ilişkilerini (GAS NATURAL dahil) mesafeli olarak gerçekleştirecektir. OG doğal gaz ve LPG dağıtım pazarında kalıcı olarak faaliyet göstermek üzere kurulmaktadır. Dolayısıyla belli bir proje inşa etmek üzere ya da sınırlı bir süre için kurulmuş değildir.
- (9) Yukarıdaki bilgi ve değerlendirmeler neticesinde, bildirim konu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesindeki esaslar çerçevesinde tam işlevsel bir ortak girişim olarak nitelendirilebileceği değerlendirilmektedir.
- (10) Bu çerçevede işlem, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralmadır. Ayrıca, tarafların cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinde öngörülen eşikleri aşması nedeniyle işlemin Kurulumuzun iznine tabi olduğu anlaşılmıştır.
- (11) Bildirim konu işlem hâkim durum oluşturma/güçlendirme açısından değerlendirildiğinde ise, öncelikle OG'nin taraflarının Türkiye'deki faaliyetlerinin yatay ya da dikey olarak örtüşmediği görülmektedir. Dosya mevcudu bilgilere göre, OG spesifik olarak İspanya'da doğal gaz ve LPG dağıtım piyasasında faaliyet göstermektedir. Söz konusu pazarlar doğası gereği yerel/bölgesel pazarlardır. Öte yandan, taraflardan GAS NATURAL'ın İspanya'da aynı pazarda bulunduğu; diğer kurucuların esasen varlık yönetimi ve sigorta alanlarına yoğunlaşmış olduğu aynı bilgilerden anlaşılmaktadır. Ayrıca, CPPIB'nin dünyada doğal gaz yatırımları bulunmaktaysa da bunlar finansal temelli olup dosya konusu OG ile birlikte ele alacak bir nitelik arz etmemektedir.
- (12) Son olarak, OG'nin 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi açısından rekabetçi davranışların koordinasyonu riski taşıyıp taşımadığı da incelenmiştir. Buna göre, OG ve GAS NATURAL İspanya'da doğal gaz ve LPG dağıtım piyasasında faaliyet göstermekle birlikte, diğer ana şirketler farklı pazarların oyuncularındır. OG'nin ülkemizde faaliyeti olmayıp işlem taraflarının ülkemizde elde ettiği cirolara ilişkin pazarlarda örtüşme mevcut değildir. Bu bağlamda bildirim konusu işlemin koordinasyon riski taşımadığı kanaatine varılmıştır.
- (13) Yapılan bu inceleme ve değerlendirmeler neticesinde, bildirim konu işlem ile herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı kanaatine varılmıştır.

18-01/2-2

H. SONUÇ

- (14) 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.