

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2024-3-042
Karar Sayısı : 24-30/711-299
Karar Tarihi : 18.07.2024

(Ortak Girişim)

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Ümit GÖRGÜLÜ, Mehmet TUĞRUL, Zeynep Özge AĞRI

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - ARGUS Vermögensverwaltung GmbH & Co KG
Temsilcileri: Av. Efser Zeynep ERGÜN, Av. Sibel YILMAZ
ATİK, Av. Defne ÇELER
Levent Mah. Mektep Sok. No.14 Beşiktaş/İSTANBUL

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Croma Pharma GmbH üzerindeki ortak kontrolün NonNomen GmbH ve OLIN Holding GmbH ile ARGUS Vermögensverwaltung GmbH & Co KG aracılığıyla dolaylı olarak Custos Privatstiftung tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 11.06.2024 tarih ve 52909 sayı ile intikal eden, 11.07.2024 tarih ve 53800 sayı ile eksiklikleri tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 12.07.2024 tarihli ve 2024-3-042/Öİ sayılı 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) Yapılan bildirim ile Croma Pharma GmbH (Croma) üzerindeki ortak kontrolün NonNomen GmbH (NonNomen) ve OLIN Holding GmbH (Olin) ile ARGUS Vermögensverwaltung GmbH & Co KG (Argus) aracılığıyla dolaylı olarak Custos Privatstiftung (Custos) tarafından devralınması işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun (4054 sayılı Kanun) ve 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ) çerçevesinde izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) Bildirilen işlemin dayanağını 30.04.2024'te imzalanan Yatırım Sözleşmesi oluşturmaktadır. Hissedarlık Sözleşmesi'nin imzalanması kapanış tarihinde gerçekleşecektir. Düzenleyici onaylar alındıktan sonra, kapanışın mümkün olan en erken zamanda gerçekleşeceği, bununla birlikte Yatırım Sözleşmesi altında 31.12.2024 tarihinin zamanaşımı süresi olarak öngörüldüğü ifade edilmektedir.
- (6) Planlanan işlemin ekonomik gerekçesini, (.....) oluşturmaktadır.
- (7) Hâlihazırda NonNomen ve Olin ayrı ayrı Croma'nın ve iştiraklerinin hisselerinin %(.....)'ine, Prinz Holding GmbH ise bu hisselerin %(.....)'ine sahiptir. Croma mevcut durumda NonNomen ve Olin'in ortak kontrolü altındadır. Planlanan işlem sonrasında NonNomen ve Olin'in hisse oranları azaltılacak ve işlemin tamamlanmasının ardından

her biri Croma'nın %(.....) oranında hissesine sahip olacaktır. Bu doğrultuda Prinz Holding GmbH %(.....) oranındaki hissesini NonNomen ve Olin'e devredecek ve hissedarlıktan çekilecektir. Bu kapsamda Argus, Olin ve NonNomen tarafından Croma üzerinde ortak girişim kurulması planlanmaktadır.

- (8) Bildirim Formu'na göre Croma, Hissedarlık Sözleşmesi ve Ana Sözleşme altında düzenlenen prensipler uyarınca yönetilecektir. Hissedarlık Sözleşmesi uyarınca Croma'nın kurumsal yönetimi (i) Genel Müdürler, (ii) Denetim Kurulu ve (iii) Hissedarlar Toplantısı olmak üzere üç adet yönetim organı aracılığıyla gerçekleştirilecektir. Hissedarlık Sözleşmesi hükümlerine uygun olarak, Croma'nın en az (.....) genel müdürü olacaktır ve bu genel müdürlerin (.....) Olin (.....) Argus tarafından atanacaktır. Genel müdürler Croma'nın ticari faaliyetlerini yönetecek ve Croma'yı üçüncü taraflara karşı temsil edeceklerdir. Hissedarlık Sözleşmesinde ayrıca Croma'nın bir Denetim Kurulu tarafından yönetileceği düzenlenmektedir. Denetim Kurulu (.....) Olin tarafından, (.....) NonNomen tarafından ve (.....) Argus tarafından atanacak olan (.....) üyeden oluşacaktır. Ayrıca her bir hissedarın Denetim Kurulu kararları üzerinde veto hakkı olacaktır.
- (9) İşlem kapsamında, NonNomen, Olin ve Argus'un her biri Croma'nın %(.....) oranında hissesine sahip olacak ve yıllık bütçe, iş planı ve önemli yatırımlara ilişkin sahip oldukları veto hakları sayesinde Croma üzerinde ortak kontrole sahip olacaktır, zira Denetim Kurulunun bu hususlara ilişkin kararları alabilmesi Hissedarlar Sözleşmesi ve Ana Sözleşme altında düzenlendiği üzere Argus, Olin ve NonNomen tarafından atanan Denetim Kurulu Üyelerinin en az (.....) olumlu oyunu gerektirmektedir. Bu nedenle ortak girişimin işlem taraflarının ortak kontrolünde olacağı değerlendirilmektedir.
- (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. Bildirim Formu'nda, Croma'nın bağımsız bir yönetim ekibi tarafından yönetileceği ve pazarda bağımsız olarak faaliyet göstermek için maliye, personel ve varlıklar gibi yeterli kaynaklara sahip olacağı ifade edilmiştir. Bildirim Formu'na göre ortak girişimin, NonNomen ve Olin'in ortak kontrolü altında satış ve satın alımlar için ana şirketlerine bağımlı olmaksızın tam işlevsel bir ortak girişim olarak faaliyet gösterdiği, işlem sonrasında da kendi mali kaynaklarını ve çalışanlarını muhafaza edeceği ve faaliyetlerini ana şirketlerden bağımsız olarak sürdürmeye devam edeceği ifade edilmiştir. Dolayısıyla Croma'nın ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet göstereceği değerlendirilmektedir. Bu bağlamda, söz konusu teşebbüsün ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlığının olması kriterini de taşıdığı değerlendirilmektedir.
- (11) Sonuç olarak, Olin ve NonNomen'in ortak kontrolündeki Croma'nın işlem neticesinde Olin, NonNomen ve Argus'un ortak kontrolünde tam işlevsel bir ortak girişim olarak ortaya çıkacağı bu nedenle işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi kapsamında bir devralma niteliği taşıdığı değerlendirilmektedir.
- (12) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 2022/2 sayılı Tebliğ'i ile değişik 7. maddesinin birinci fıkrası "*Bu Tebliğ'in 5. maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma işleminde; İşlem taraflarının Türkiye ciroları toplamının yedi yüz elli milyon TL'yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı iki yüz elli milyon TL'yi veya devralma işlemlerinde devre konu varlık ya da faaliyetin, birleşme işlemlerinde ise işlem taraflarından en az birinin Türkiye cirosunun iki yüz elli milyon TL'yi ve diğer işlem taraflarından en az birinin dünya cirosunun üç milyar TL'yi aşması halinde söz konusu*

işlemin hukuki geçerlilik kazanabilmesi için Kuruldan izin alınması zorunludur.” demek suretiyle hangi birleşme ya da devralma işlemlerinin Kurulun iznine tabi olduğunu belirlemektedir. Bununla birlikte 2010/4 sayılı Tebliğ’in 2022/2 sayılı Tebliğ ile değişik 7. maddesinin ikinci fıkrasında “ *Türkiye coğrafi pazarında faaliyet gösteren veya arge faaliyeti olan ya da Türkiye’deki kullanıcılara hizmet sunan teknoloji teşebbüslerinin devralınmasına ilişkin işlemlerde; birinci fıkranın (a) ve (b) bentlerinde yer alan iki yüz elli milyon TL eşikleri aranmaz*” ifadeleri ile söz konusu eşiklere bir istisna getirilmiştir. Sunulan ciro bilgileri incelendiğinde devre konu teşebbüs Croma’nın Tebliğ’in 7(a) ve 7(b) maddelerinde yer alan 250 milyon TL ciro eşiklerini aşmadığı görülmektedir. Bu çerçevede devre konu teşebbüsün 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında teknoloji teşebbüsü sayılıp sayılamayacağı hususu önem kazanmaktadır.

- (13) 2010/4 sayılı Tebliğ’in 4/1(e) maddesinde teknoloji teşebbüsleri “*Dijital platformlar, yazılım ve oyun yazılımı, finansal teknolojiler, biyoteknoloji, farmakoloji, tarım kimyasalları ve sağlık teknolojileri alanlarında faaliyet gösteren teşebbüsler veya bunlara ilişkin varlıklar*” biçiminde tanımlanmıştır. Croma’nın biyoteknoloji, farmakoloji/sağlık teknolojileri alanlarında faaliyet gösterdiği dikkate alındığında, 2010/4 sayılı Tebliğ’in 7(2) maddesi kapsamındaki istisnanın kapsamına girdiği değerlendirilebilecektir. Bu bilgiler ışığında, bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ’in 7. maddesinin ikinci fıkrasında düzenlenen istisna hükmü kapsamına girdiği ve izne tabi bir devralma olduğu değerlendirilmektedir.
- (14) 2010/4 sayılı Tebliğ’in 13. maddesinin birinci fıkrasında, “*Birleşme ve devralmalar değerlendirilirken özellikle; ilgili pazarın yapısı, ülke içinde veya dışında yerleşmiş olan teşebbüslerin fiili ve potansiyel rekabeti, teşebbüslerin pazardaki durumu, ekonomik ve mali güçleri, sağlayıcı ve müşteri bulabilme alternatifleri, arz kaynaklarına ulaşabilme imkânı, pazarlara giriş engelleri, arz ve talep eğilimleri, tüketicilerin menfaatleri, tüketici yararına olan etkinlikler ve diğer hususlar göz önünde tutulur.*” hükmü yer almaktadır. Etkilenen pazar kavramı 2010/4 sayılı Tebliğ’in ekinde yer alan Bildirim Formu’nda; “*Türkiye’de, a) Taraflardan ikisinin veya daha fazlasının aynı ürün pazarında ticari faaliyette bulunduğu (yatay ilişki), b) Taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ilgili pazarın alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunduğu (dikey ilişki), tüm ilgili ürün pazarlarından ve ilgili coğrafi pazarlardan oluşmaktadır.*” şeklinde tanımlanmaktadır. Bu bağlamda bildirilen devralma işleminin ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurup doğurmayacağının etkilenen pazarlar bakımından değerlendirilmesi gerekmektedir.
- (15) Bildirime konu işlem taraflarından olan Olin tamamı (.....) ait bir yatırım yönetimi şirkettir. (.....). Olin’in Türkiye’de herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.
- (16) Bir diğer işlem tarafı olan NonNomen’in amacı, diğer şirketlerdeki öz sermaye paylarını ve benzer hakları devralmak, yönetmek ve satmaktır. (.....). NonNomen’in Türkiye’de herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.
- (17) İşlem taraflarından Custos iştirakleri aracılığıyla farklı sektörlerde faaliyet gösteren bir aile vakfıdır. Graz merkezli bir yatırım yönetimi şirketi olan Custos VV’nin tamamı Custos’a aittir. Custos VV, imalat, tarım ve yazılım dâhil olmak üzere çeşitli sektörlerdeki şirketlerin yanı sıra yeni kurulan şirketlerde çoğunluk ve azınlık hisselerine sahiptir. Custos VV’nin yatırım şirketleri Croma’dan farklı alanlarda faaliyet göstermektedir.
- (18) Custos Türkiye’de Andritz ve RBG aracılığıyla faaliyet göstermektedir. Andritz, Türkiye’de ağırlıklı olarak kâğıt hamuru ve kâğıt ((.....)), metaller ((.....) çevre ve enerji

ve hidroelektrik alanlarında faaliyet göstermektedir. Andritz'in Türkiye cirosunun faaliyet alanına göre dağılımı; %(.....) kâğıt hamuru ve kâğıt, %(.....) metaller, %(.....) çevre ve enerji ve %(.....) hidroelektrik şeklindedir. (.....).

- (19) Bildirim konusu işlem ile üzerinde ortak kontrol kurulacak olan Croma, (i) minimal invaziv estetik, (ii) oftalmoloji ve estetik, (iii) cilt/yüz bakımı ve (iv) minimal invaziv estetik odağında diğer hizmet ve ürünler alanlarında faaliyet göstermektedir. Başlıca faaliyet alanı minimal invaziv estetik olup bu alanda enjeksiyon formunda "saypha" ve "Princess" isimleriyle pazarlanan çeşitli hiyalüronik asit (HA) dolgu malzemeleri üretmekte ve satışını gerçekleştirmektedir. Türkiye'de Croma'nın HA dolgu malzemelerinden yalnızca "saypha" ürünleri Croma'nın yetkili distribütörü olan (.....) tarafından pazarlanmaktadır. Croma ilgili ürünleri özel etiket ürünleri olarak da satmaktadır. İlgili ürünler daha sonra müşteriler tarafından kendi markaları altında satılmaktadır. HA dolgu malzemeleri belirgin çizgilerin, kırışıklıkların ve yüzde çökmelerin görünümünü azaltmak ve yüzün bütününe daha fazla yapı ve hacim kazandırmak amacıyla kullanılmaktadır. Bildirim Formu'nda 2023 mali yılında Croma'nın dünya genelinde elde ettiği gelirin %(.....)'ını HA dolgu malzemeleri satışının oluşturduğu, bu oranın Avrupa Birliği'nde (AB) yaklaşık %(.....), Türkiye'de ise yaklaşık %(.....) olduğu ifade edilmiştir.
- (20) Croma ilaveten botulinum toksin tip A (botoks) ürünlerinin satışını gerçekleştirmektedir ancak etken madde Croma tarafından üretilmemekte, sağlayıcılardan temin edilmektedir. (.....). Bildirim Formu'nda, Croma'nın minimal invaziv estetik alanındaki diğer ürünlerin (cilt güçlendiriciler, lifting ipleri ve PRP uygulamaları için ürünler) satışına ve kendi cilt bakım serisinin kısmi üretim ve satışına ilişkin ticari faaliyetlerinin gelir bakımından kısmen önemsiz bir role sahip olduğu belirtilmektedir. Ek olarak (.....), ancak üçüncü taraf lisans sahipleri için bu ürünlerin üretimi ve dolumu için bir üretim ortağı olarak hareket etmeye devam etmektedir¹.
- (21) Bildirim Formu'nda yer verilen bilgilere göre, Custos, Olin ve NonNomen ile Croma'nın faaliyetleri arasında yatay veya dikey örtüşme yoktur. Bu bakımdan dosya konusu işlemin Türkiye'de herhangi bir etkilenen pazara yol açmayacağı değerlendirilmektedir.
- (22) Yukarıda yer verilen inceleme ve değerlendirmeler doğrultusunda, bildirim konusu işlem neticesinde 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde başta hâkim durumun yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi olmak üzere ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunun ortaya çıkmayacağı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (23) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı 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.

¹ 2023 mali yılında, oftalmoloji ve ortopedi alanlarındaki ürünlerin satışı, Croma'nın AB çapındaki toplam satışlarının yaklaşık %(.....)'sini oluşturmuştur. (.....).