

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2020-1-012 (Devralma)
Karar Sayısı : 20-16/227-111
Karar Tarihi : 26.03.2020

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Hakan SABUNCU, Ahmet YALÇIN, Emine HARMANKAYA,
Ömer Mert AKÇİL

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : - APG Infrastructure Pool 2017 II
Temsilcileri: Av. Gönenç GÜRKAYNAK, Av. Eda DURU,
Av. Büşra AKTÜRE, Av. Hande ÖZGEN
Çitlenbik Sokak No:12 Yıldız Mah. Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Astoria Project Partners LLC ve Astoria Project Partners II LLC'nin ortak kontrolünün APG Group NV, California State Teachers' System ve Münchener Rückversicherungs-Gesellschaft tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 14.02.2020 tarih ve 1626 sayı ile giren ve eksiklikleri 05.03.2020 tarih ve 2395 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 18.03.2020 tarih ve 2020-1-012/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (4) Bildirim konusu işlem; APG Group NV (APG), California State Teachers' System (CALSTRS) ve Münchener Rückversicherungs-Gesellschaft (MUNICH RE) tarafından, Astoria Project Partners LLC'nin (ASTORIA I) tüm hisselerinin ve Astoria Project Partners II LLC'nin (ASTORIA II) ortak kontrolünün nihai olarak devralınması işlemine ilişkindir.
- (5) İşlemin temelini; Gotham Power Investors LLC (GOTHAM JV)¹, MR Gotham LP (MR GOTHAM)² ve Clal Astoria Blocker LP (CLAL) arasında akdedilen "Astoria Power Partners Holding LLC'nin Limited Şirket Sözleşmesi", Astoria Power Partners Holding, LLC (APPH), East River FundCO LLC (EAST FUNDSCO), East Energy Investments LLC (EAST ENERGY), Suez Energy Astoria (SUEZ) LLC, MIT Astoria LLC (MIT), Steinway Creek Electric Generating Company LLC (STEINWAY) ve ASTORIA I arasında akdedilen "Alım ve Satış Anlaşması" ve APPH, E Investor II LLC (E INVESTORS), JEMB Astoria II LLC (JEMB), NM Harbert Astoria LLC (NM HARBERT,) Suez Energy Astoria II LLC (SUEZ II) ve Charles R. McCall arasında akdedilen "Alım-Satım Anlaşması" oluşturmaktadır. Buna göre, birbirine bağlı adımlar ile

¹ GOTHAM JV, yalnızca söz konusu işlemin gerçekleştirilebilmesi amacıyla APG ve CALSTRS tarafından kurulmuştur.

² MUNICH RE'nin dolaylı olarak tamamına sahip olduğu sadece bildirilen işlem amacıyla kurulmuş bir şirkettir.

gerçekleştirilecek söz konusu işlemin ilk aşaması olarak GOTHAM JV ve MR GOTHAM'ın ortak kontrolündeki tam işlevsel bir ortak girişim olan APPH kurulacaktır. APPH'nin kurulmasının akabinde APPH, ASTORIA I'nin tüm hisselerini ve ASTORIA II'nin ortak kontrolünü devralacaktır.

- (6) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin dördüncü fıkrasında "*Şartla bağlanan ya da kısa bir zaman dilimi içerisinde menkul kıymetlerle seri bir şekilde gerçekleşen yakın ilişkili işlemler, bu madde kapsamında tek bir işlem olarak kabul edilir.*" hükmü bulunmaktadır.
- (7) ASTORIA I ve ASTORIA II'nin hisselerinin satışına ilişkin alım ve satış anlaşmaları uyarınca, (.....) düzenlenmektedir.
- (8) Öte yandan, (.....) APPH'nin kurulmasının ardından, APPH tarafından ASTORIA I'nin tüm hisselerinin ve ASTORIA II'nin ortak kontrolünün devralınması işlemlerinin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında tek bir işlem olarak nitelendirilebileceği anlaşılmıştır.
- (9) 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir. Anılan hüküm çerçevesinde, ortak girişimler bakımından aranan koşullar; kurulan ortak girişimin, kurucu teşebbüsler tarafından "ortak kontrol" altında tutulması ve "bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsel)" niteliği taşımasıdır.
- (10) Söz konusu işlemin ilk aşamasında GOTHAM JV ve MR GOTHAM'ın üzerinde ortak kontrol tesis edeceği APPH'nin kurulması öngörülmektedir. Şirketin hisselerine GOTHAM JV (%(.....)), MR GOTHAM (%(.....)) ve CLAL (%(.....)) sahip olacaktır. Bildirim konusu işlemi gerçekleştirmek amacıyla kurulan GOTHAM JV'nin, APPH'nin hisselerinin %(.....)'sine sahip olması nedeniyle yönetim kurulu (YK) kararlarının çoğunluğunu kontrol etme ve/veya oybirliğiyle ve nitelikli çoğunlukla (%(.....)) alınabilecek kararları veto etme yetkisi olduğu değerlendirilmektedir. Öte yandan, MUNICH RE tamamına sahip olduğu iştiraki MR GOTHAM aracılığıyla APPH üzerinde, (.....). APPH'nin %(.....) oranındaki hissesini elinde bulunduran CLAL'in ise Astoria Power Partners Holding LLC'nin Limited Şirket Sözleşmesi'nin 8.1. numaralı maddesi uyarınca pay sahipliği %(.....)'dan düşük olduğu ve bu sebeple YK'ya üye atama hakkı bulunmadığı için YK kararları nezdinde herhangi bir oy hakkı bulunmamaktadır. Bu değerlendirmeler ışığında söz konusu işlemin ilk aşamasında kurulacak olan APPH'nin ortak kontrolünü, MR GOTHAM aracılığıyla MUNICH RE; sınırlı sorumlu ve işleme özgü olarak kurulan bir teşebbüs olan GOTHAM JV aracılığıyla CALSTRS ve APG devralacaktır.
- (11) İşlem kapsamında APPH'nin kurulmasının akabinde, ASTORIA I'nin, STEINWAY SUEZ, MIT, EAST ENERGY ve EAST FUNDSCO'ya ait olan hisselerin tamamı APPH tarafından devralınacaktır. Ayrıca ASTORIA II'nin; SUEZ II, JEMB, NM HARBERT, E INVESTORS ve Charles McCall'a ait olan hisselerin %(.....) oranındaki kısmını ve ortak kontrolünü de APPH devralacaktır. ASTORIA II'nin geriye kalan hissesi ise GPP Astoria II, LLC (GPP ASTORIA) ve GPP New York, LLC (GPP NEW YORK) aracılığıyla California Public Employees' Retirement Systems'e (CALPERS) ait olmaya devam edecektir.
- (12) ASTORIA II'nin kuruluş anlaşması uyarınca CALPERS, (.....) kişiden oluşan yönetim kurulunun (.....) üyesini atama hakkına sahip olacaktır. Öte yandan, hem CALPERS hem de APPH (.....). Bu çerçevede, işlem sonrasında ASTORIA II'nin GPP ASTORIA

ve GPP NEW YORK aracılığıyla CALPERS ve APPH tarafından ortak kontrol edileceği değerlendirilmektedir. Bununla birlikte, hâlihazırda faal olan ASTORIA II'nin bağımsız iktisadi bir varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirdiği ve kalıcı olarak faaliyetlerini sürdürebilmek için yeterli kaynaklara ve kendisine özgülenmiş bir yönetime sahip bulunduğu, dolayısıyla ASTORIA II'nin tam işlevsel bir ortak girişim olduğu kanaatine varılmıştır.

- (13) Ayrıca, tarafların cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında belirtilen eşikleri aştığı ve dolayısıyla anılan işlemin izne tabi olduğu tespit edilmiştir.
- (14) CALSTRS, Amerika Birleşik Devletleri'nin (ABD) Kaliforniya eyaletindeki devlet okullarında görev yapan eğitimcilere yönelik olarak emeklilik, engellilik ve yaşam menfaatleri sağlanması için kurulmuş pasif öz sermaye yöneticisi olup bünyesindeki sistem adına yatırım yapan birden fazla grup aracılığıyla faaliyette bulunmaktadır. APG, küresel olarak emeklilik fonları ve çeşitli sektörlerdeki işverenler adına idari danışmanlık, varlık yönetimi, emeklilik idaresi, emeklilik iletişimi ve işveren hizmetleri gibi finansal hizmetler sağlamakta olup Türkiye'de herhangi bir faaliyette bulunmamaktadır. MUNICH RE ise uluslararası bir halka açık sigorta şirketi olup reasürans, birincil sigorta ve sigortaya ilişkin risk çözümleri alanında faaliyet göstermektedir. Öte yandan, işlemin ilk aşamasında kurulacak olan APPH'nin temel faaliyeti ASTORIA I ve ASTORIA II'nin yönetimini sağlamak olacaktır. Bu çerçevede, CALSTRS, APG, MUNICH RE ve APPH'nin faaliyetleri arasında Türkiye'de herhangi bir pazarda yatay veya dikey bir örtüşmenin bulunmadığı değerlendirilmektedir. Öte yandan, ana faaliyetleri ABD'de elektrik tedariki olan ve Türkiye'de herhangi bir faaliyetleri bulunmayan ASTORIA I ile APPH'nin faaliyetleri arasında da yatay veya dikey bir örtüşmenin bulunmadığı anlaşılmıştır. Ayrıca CALPERS, üyelerine emeklilik yardımı sağlamakta; eyalet, okul ve kamu çalışanları için sağlık yardımı hizmetleri sunmaktadır. Bu kapsamda, CALPERS, APPH ve ASTORIA II'nin faaliyetleri arasında da Türkiye'de yatay ve dikey bir örtüşmenin bulunmadığı sonucuna varılmıştır.
- (15) Yukarıda yer verilen değerlendirmeler neticesinde, bildirim konusu işlem ile herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı kanaatine ulaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (16) 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 hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim 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.