

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2024-2-032 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 24-21/472-200
Karar Tarihi : 03.05.2024

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖRLER : Dilan TOPRAK ERDAĞI, Muhammed Salih TÜRK,
Burcu AYKOL

C. BİLDİRİMDE

BULUNANLAR : - Abu Dhabi Future Energy Company PSJC
Temsilcileri: Sezin ELÇİN CENGİZ, Zeynep ÖZGÜLTEKİN,
İlayda AKÇA
Nidakule Levent Harman 1 Sok. No:7 K:6 Levent/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Terra-Gen Power Holdings II LLC'nin ortak kontrolünün Abu Dhabi Future Energy Company PJSC tarafından devralınması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 16.04.2024 tarihli ve 50971 sayılı yazı ile giren ve eksiklikleri en son 30.04.2024 tarihi ve 51377 sayılı yazı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 02.05.2024 tarih ve 2024-2-032/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; hâlihazırda Mitsubishi UFS Financial Group, Inc. (MUFG) ve ECP Terra-Gen Holdings LP (ECP TERRA-GEN) tarafından ortak kontrol edilen Terra-Gen Power Holdings II LLC'deki (TERRA-GEN) ECP TERRA-GEN hisselerinin tamamının Abu Dhabi Future Energy Company PSJC (MASDAR) tarafından satın alınması yoluyla ECP TERRA-GEN'in TERRA-GEN üzerindeki ortak kontrolünün devralınması işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 7. maddesi uyarınca izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) İşlemin temelini taraflar arasında 18.03.2024 tarihinde imzalanan "Yedinci Tadil Edilen ve Yeniden Düzenlenen Limited Şirket Sözleşmesi" (Hissedarlar Sözleşmesi) ile 18.03.2024 tarihinde imzalanan "Birleşme ve Pay Alım Sözleşmesi" oluşturmaktadır. Söz konusu sözleşmelere göre hâlihazırda MUFG ve ECP TERRA-GEN tarafından ortak kontrol edilen TERRA-GEN'deki ECP TERRA-GEN'e ait hisselerin tamamı Abu Dhabi Developmental Holding Company PSJC (ADQ) tarafından kontrol edilen MASDAR tarafından devralınacaktır. Böylelikle ortak girişimin bir tarafı değişecek ve işlemin gerçekleşmesi halinde TERRA-GEN nihai olarak MUFG ve ADQ tarafından ortak kontrol edilecektir.
- (6) İşlemin ekonomik gerekçesi; (.....) olarak ifade edilmiştir.
- (7) 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 girişim oluşturulması" (tam işlevsel ortak girişimler) bir devralma işlemidir. Bu hüküm çerçevesinde bir ortak girişim oluşturulması işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında birleşme ve devralma sayılabilmesi için ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması, ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması ve kalıcı olarak faaliyet göstermesi gerekmektedir.

- (8) Hâlihazırda bir ortak girişim olarak faaliyet gösteren TERRA-GEN'in hissedarlarından olan ECP TERRA-GEN hisselerinin MASDAR'a devredilmesi işlemin temelini oluşturmaktadır. Terra-Gen Management HoldCo'nun sahip olduğu (.....) oranındaki minimal payın, Kuruma bildirilen işlem öncesinde elden çıkarılacağı ve neticede mevcut diğer iki ortak arasında eşit şekilde paylaştırılacağı taraflarca beyan edilmiştir. TERRA-GEN, işlem öncesinde ECP TERRA-GEN'in ve Golden NA Power Holdings LLC (GOLDEN)'nin ortak kontrolünde bulunmaktadır. İşlem sonrasında ise TERRA-GEN'in %(.....) oranındaki hissesi nihai olarak ADQ tarafından kontrol edilen MASDAR tarafından devralınacak olup, geriye kalan %(.....) oranındaki hisseye ise nihai olarak MUFG tarafından kontrol edilen GOLDEN sahip olmaya devam edecektir. Bu çerçevede işlem, ortak girişimin taraflarından birinin değişmesi nedeniyle bildirim tabi bir yoğunlaşma işlemi teşkil etmektedir.
- (9) Hissedarlar Sözleşmesi uyarınca TERRA-GEN yönetim kurulunda, (.....) GOLDEN üyesi, (.....) MASDAR üyesi tarafından atanan (.....) üye bulunacaktır. Hissedarlar Sözleşmesi kapsamında; iş planının ve bütçenin onaylanması, tadil edilmesi veya değiştirilmesi ve yönetim ekibinin¹ herhangi bir üyesinin atanması veya görevden alınması da dâhil olmak üzere bazı konuların yönetim kurulu kararı gerektiren konular olduğu belirtilmiştir. Yönetim kurulu kararları hissedarların %(.....)'inin olumlu oyu ile alınacaktır. Dolayısıyla yönetim kurulunda karar alınabilmesi için en az (.....) üyenin olumlu oyu gerekmektedir. Bu çerçevede yönetim kurulunda karar alınabilmesi için her iki ana şirketin de söz konusu stratejik konularda mutabık kalması gerekmektedir. MASDAR ve GOLDEN'in eşit miktarda hisseyi haiz olması, yönetim kurulunda eşit sayıda üyeye sahip olması ve stratejik konuların, her iki hissedarın da olumlu oyu ile karara bağlanacak olması nedeniyle, TERRA-GEN'in, MASDAR ile GOLDEN tarafından ortak kontrol edileceği anlaşılmaktadır.
- (10) Diğer taraftan bir ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkabilmesi için operasyonel bakımdan bağımsız olması gerekmektedir. Bu bağlamda ortak girişimin operasyonel bağımsızlığı; faaliyetlerini gerçekleştirmek için yeterli kaynaklara sahip olma, ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet gösterme, satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmama ve kalıcı olarak faaliyet gösterme gibi nitelikleri ifade etmektedir. Bu çerçevede başvuruda yer alan bilgilerde TERRA-GEN'in;
- Bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olduğu,
 - Kuruluşundan beri kendi yönetim kadrosu, çalışanları, mali kaynakları, personeli ve varlıkları dâhil olmak üzere kendi kaynakları ile faaliyet gösterdiği,
 - Mali ihtiyaçlarını karşılamak için üçüncü kişilerden borç alabildiği, dağıtımını ve perakende satışını gerçekleştirdiği elektriği üçüncü kişilerden temin edebildiği ve yine üçüncü kişilere satabildiği,
 - Belirli bir vadeye tabi olmayıp sınırsız süreli kurulduğu ve hâlihazırda yerleşik bir şirket olduğu,

¹ Hissedarlar Sözleşmesi uyarınca yönetim kurulu tarafından bir veya daha fazla kişinin şirket yetkilisi olarak atanabileceği belirtilmiştir.

- Mevcut durumda ana şirketlerinin belirli bir işlevinin ötesinde faaliyet gösterdiği ve bildirim konu işlem tamamlanınca da bu durumun aynı şekilde kalacağı
Faaliyetlerini sürdürebilmek için ana şirketlerine yaptığı satışlara yahut ana şirketlerinden yapılacak alımlara bağımlı olmayacağı

ifade edilmiştir.

- (11) Bu bilgiler çerçevesinde, bildirim konusu işlem sonrasında da TERRA-GEN'in; bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirmeye devam edeceği, Bildirim Formu'nda da ifade edildiği üzere tam işlevsel bir ortak girişim niteliğinde olacağı, bu nedenle işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca aynı maddenin birinci fıkrasının (b) bendi ve dolayısıyla 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında bir devralma işlemi niteliğinde olduğu değerlendirilmektedir.
- (12) Öte yandan, tarafların cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin (a) ve (b) bentlerinde düzenlenen ciro eşiklerini aştığı, dolayısıyla işlemin Kuruldan izin alınması gereken nitelikte bir devralma işlemi olduğu anlaşılmaktadır.
- (13) Hâlihazırda ortak girişim tarafı olan MUFG, Türkiye'de bankacılık sektöründe faaliyet göstermektedir. Ortak girişimin diğer tarafı ADQ ise Türkiye'de iştirakleri aracılığıyla tıbbi ürün, su ve tarım pazarlarında faaliyet göstermektedir. Ortak girişim konusu TERRA-GEN'in Türkiye'de faaliyeti bulunmamaktadır. Bu sebeple ortak girişim tarafları ADQ, MUFG ile ortak girişim konusu TERRA-GEN'in faaliyetleri açısından Türkiye'de yatay ya da dikey bir örtüşme bulunmadığı anlaşılmaktadır.
- (14) Yukarıda yer verilen incelemeler ve değerlendirmeler sonucunda söz konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında başta hâkim durum yaratılması ya da mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi olmak üzere ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran nitelikte olmadığı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (15) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında 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.

