

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2007-3-117 (Devralma)
Karar Sayısı : 07-76/901-341
Karar Tarihi : 20.9.2007

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Tuncay SONGÖR (İkinci Başkan)
Üyeler : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN
Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN

B. RAPORTÖRLER: Ümit GÖRGÜLÜ, Osman Tan ÇATALCALI, Çağlar Deniz ATA

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20

: Fennella S.a r.l. Temsilcisi: Av. Hakan YAZICI
Levent Mah. Sümbül Sok. No:1 Beşiktaş/ İstanbul

D. TARAFLAR

: Fennella S.a r.l.
46A, Avenue J.F. Kennedy L-1855 Luxembourg

BBA Beymen Boğaziçi Alboy Mağazacılık
Tekstil Sanayi ve Ticaret A.Ş.

Büyükdere Caddesi Noramin İş Merkezi Kat B-4
Maslak İstanbul

30

E. DOSYA KONUSU: Fennella S.a.r.l tarafından BBA Beymen Boğaziçi Alboy Mağazacılık Tekstil Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin Beymen Mağazacılık A.Ş.'ndeki %50 hissesini satın alarak söz konusu şirkette ortak kontrol tesis edilmesine izin verilmesi talebi.

40

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 13.8.2007 tarih ve 5416 sayı ile giren ve en son 7.9.2007 tarih ve 5946 sayı ile eksiklikleri tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 13.9.2007 tarih ve 2007-3-117/Öİ-07-ÜG sayılı Birleşme/Devralma Raporu, 17.9.2007 tarih ve REK.0.07.00.00-120/191 sayılı Başkanlık Önergisi ile 07-76 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da;

-Bildirim konusu Fennella'nın BBA'ya ait %50 oranındaki Beymen hissesini satın alması işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu,

-Anılan devralma işlemi sonucunda ilgili pazarda bir hakim durum yaratılması ya da mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi yoluyla etkin rekabetin önemli ölçüde

- 50 kısıtlanmasına yol açmayacağı anlaşıldığından söz konusu devir işlemine izin verilebileceği, sonucuna ulaşıldığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. BBA Beymen Boğaziçi Alboy Mağazacılık Tekstil Sanayi ve Ticaret A.Ş. (BBA)

BBA'nın ortaklık yapısına Tablo 1'de yer verilmiştir.

60 Tablo 1- BBA'nın Ortaklık Yapısı

Ortaklık Yapısı	Oranı (%)	Sermaye Payı YTL
Boyner Holding A.Ş.	99,99	62.492.039,39
Beymen Mağazacılık A.Ş.	0,00	677,901
Altınyıldız Men ve Konf. Fabr. A.Ş.	0,00	678,00
Altınpetrol Ürünleri San. ve Tic.A.Ş.	0,00	29,43

Beymen, Boyner Holding'e bağlı bir şirkettir. Söz konusu devir ile kurulacak ortaklığı temin etmek amacıyla 18.9.2006 tarihinde, Satıcı (BBA) içerisinde çıkarılarak ayrı bir anonim şirket olarak yapılandırılmıştır.

Boyner Holding, devre konu Beymen gibi, bünyesinde barındırdığı grup şirketleri aracılığıyla farklı markalarla hizmet sunmaktadır. Boyner Holding'e bağlı şirketler ve ilgili ürün pazarlarında veya etkilenen ürün pazarlarında faaliyet gösterdiği markalar ve elde ettikleri ciroları aşağıdaki gibidir.

70 Tablo 2- Boyner Holding Şirketleri ve Grup İçi Faaliyetleri

Grup Şirketi	Şirket Bünyesindeki Mağazalar
Boyner Büyük Mağazacılık A.Ş.	Boyner, Boyner Outlet, Boyner Casa Club, Boyner Beaute
Altınyıldız Mensucat ve Konfeksiyon Fab. A.Ş.	Network, Fabrika
Beymen Mağazacılık A.Ş.	Beymen, Beymen Club
BBA Beymen Boğaziçi Alboy Mağazacılık Tekstil Sanayi ve Ticaret A.Ş.	Divarese, T-Box
Benetton Giyim Sanayi ve Ticaret A.Ş. ²	Benetton, Sisley, 012

Tablo 3 – Boyner Holding Şirketleri 2006 Ciroları

Grup Şirketleri	Net Ciro (YTL)
Boyner Büyük Mağazacılık A.Ş.	(.....)
Altınyıldız Mensucat ve Konfeksiyon Fab. A.Ş.	(.....)
Beymen Mağazacılık A.Ş.	(.....)
BBA Beymen Boğaziçi Alboy Mağazacılık Tekstil Sanayi ve Ticaret A.Ş.	(.....)

¹ Beymen'in bilançosundaki değeri 2.727 YTL olup, 2049,10 YTL enflasyon değerlendirme farkı mevcuttur.

² Boyner Holding A.Ş. ve Benetton Sbbbbb tarafından ortak kontrol ile yönetilen bir JV teşebbüsüdür.

H.1.2. Beymen Mağazacılık A.Ş. (Beymen)

80 Beymen, Türkiye’de özellikle üst gelir seviyesine hitap eden bölümlü mağazacılık alanında faaliyet göstermektedir. Beymen mağazalarında satışa sunulan ürünler; kozmetik, kadın giyim ve aksesuar, erkek giyim ve aksesuar, ayakkabı ve ev tekstili gibi geniş bir yelpazeyi kapsamaktadır. Beymen 18.9.2006 tarihine kadar dosya konusu işlemde satıcı teşebbüs olan, BBA’nın bünyesinde yer almakta iken, bu tarih itibarı ile sabit kıymet ve stokların ayrılması ile kısmi olarak bölünerek, BBA çatısı altından ayrılmıştır. Ancak BBA’nın bu tarihten sonra da %74.6 oranındaki Beymen hissesi üzerinde mülkiyeti korunmuş olup, hisse devrinden sonra da Beymen hisselerinin %24.06’sı üzerindeki sahipliği devam edecektir. Beymen’in devralma işlemi öncesi ortaklık yapısına Tablo 4’de yer verilmektedir.

Tablo 4 – İşlem Öncesinde Beymen’in Mevcut Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Hisse Adedi	Sermaye Karşılığı (YTL)	Sermaye Oranı(%)
BBA Beymen Boğaziçi Alboy Mağazacılık Tekstil San. ve Tic. A.Ş.	6.386.500.000	63.865.000	74.06
Boyner Holding	2.235.999.960	22.359.999,6	25.93
Lerzan Boyner	10	0.10	0
H. Cem Boyner	10	0.10	0
Nur Mehmet İnal	10	0.10	0
Serdar Sunay	10	0.10	0
Toplam	8.622.500.000	86.225.000	100

90 Beymen’in İzkar Giyim Ticaret ve Sanayi A.Ş., Nile Bosphorus Retail and Tradin CO. (Mısır’da faaliyet göstermektedir) ve BBA (SATICI) olmak üzere 3 iştiraki bulunmaktadır.

Beymen’in hisse devri öncesindeki yönetim kurulu Hasan Cem Boyner (Yönetim Kurulu Başkanı), Serdar Sunay (Yönetim Kurulu Başkan Yardımcısı), Lerzan Boyner, Nur Mehmet İnal, Tuncay Toros, Esel Yıldız Çekin, Siyami Tuncer Tüzün ve Nazlı Ümit Boyner’den oluşmaktadır.

Beymen’in hisse devri sonrasında oluşacak olan yönetim kurulunun üyeleri Hasan Cem Boyner (Yönetim Kurulu Başkanı), Colin Douglas Clark, Sunil Kumar Nair ve Nur Mehmet İnal olacaktır.

100

H.1.3. Fennella S.a r.l. (Fennella)

Bir yatırım şirketi olan Fennella’nın, Beymen’in faaliyet gösterdiği ilgili ürün pazarında Türkiye’de veya dünyada herhangi bir faaliyeti yoktur. Fennella’nın hissedarları Citigroup Venture Capital International Growth Partnership II L.P. (%64) ve Citigroup Venture Capital International Growth Partnership (Employee) II L.P. (%36) olup, her iki hissedarın da sınırsız sorumlu ortağı Citigroup Venture Capital International Investment G.P. Limited’tir.

110 Citigroup Venture Capital International Growth Partnership II, L.P. ve Citigroup Venture Capital International Growth Partnership (Employee), II, L.P. yeni kurulan

şirketler olduklarından, ciroları yoktur. Anılan teşebbüslerin hepsini kontrol eden ana şirket ise Citigroup Venture Capital International Delaware Corporation'dır. Bu teşebbüsün 2006 yılı mali tabloları henüz tamamlanmamış olup, şirketin 2005 cirosu (.....) \$ (yaklaşık YTL)'dir.

120 Citigroup Venture Capital International Investment G.P. Limited'in ve bu şirketin %100 sahibi olan Citigroup Venture Capital International Delaware Corporation'ın Türkiye'de ilgili ürün pazarında veya etkilenen ürün pazarında doğrudan veya dolaylı olarak kontrolüne sahip olduğu herhangi bir teşebbüs bulunmamaktadır.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

130 Beymen mağazalarında satışa sunulmakta olan ürünler; kozmetik, kadın giyim ve aksesuar, erkek giyim ve aksesuar, ayakkabı ve ev tekstili gibi geniş bir yelpazeyi kapsamaktadır. Bu ürünler, gerek nitelikleri gerekse kullanım amaçları ve fiyatları bakımından ayrı pazarlarda yer alan ürünlerdir. Beymen ise söz konusu ürünleri mağazalarında yer alan ayrı bölümlerde tüketicilere sunmaktadır. Bu nedenle Beymen'in faaliyette bulunduğu pazarı, pek çok farklı ürünü bir arada satışa sunan mağazalar pazarı çerçevesinde değerlendirmek gerekmektedir.

140 Bu bağlamda Beymen'in faaliyet gösterdiği pazar genel çerçevede pek çok farklı ürünün bir arada satıldığı "bölümlü mağazacılık" pazarı olarak değerlendirilebilir. Ancak bu pazar bakımından alt pazarlar önem arz etmektedir. Özellikle yüksek gelir seviyesine sahip kişilere yönelik faaliyet gösteren ve "lüks" olarak nitelendirilebilecek ürünleri tüketicilerin beğenisine sunan mağazalar, söz konusu pazarın ayrı bir bölümünü teşkil etmektedirler. Beymen'in faaliyet gösterdiği ilgili pazarı toplam hazır giyim ve aksesuar perakendeciliği pazarından farklı kılan özellikler ise Beymen'de satılan ürünlerin kalite ve tasarım yönüyle yüksek standartlarda ve orta alt segmentlerde bulunan ürünlere nazaran daha pahalı ürünler olmasıdır.

Bu bağlamda Beymen'in faaliyet gösterdiği pazar "üst gelir grubuna hitap eden bölümlü mağazacılık" olarak değerlendirilmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

150 Coğrafi pazar belirlenirken, ilgili mal ve hizmetlerin özellikleri ile tüketici tercihleri, diğer giriş engelleri, ilgili bölge ile komşu bölgeler arasında teşebbüslerin pazar payları veya mal ve hizmetlerin fiyatları bakımından hissedilir bir farklılığın varlığı gibi unsurlar dikkate alınmaktadır.

Devredilen teşebbüs olan Beymen, birbirinden uzak pek çok farklı bölgede faaliyet gösteren bir teşebbüstür. Devralan teşebbüs olan Fennella'nın ülkemizde herhangi bir faaliyeti olmaması nedeniyle, coğrafi pazar "*Türkiye Cumhuriyeti sınırları*" olarak belirlenmiştir.

H.3.Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. Devralma İşlemi

Devralma işlemi neticesinde, Fennella S.a r.l, Beymen'in yaklaşık %75'ini kontrol eden BBA'nın Beymen'deki %50'lik hissesini alarak Beymen'de ortak kontrol tesis edecektir.

1998/2, 1998/6 ve 2000/2 sayılı Rekabet Kurulu Tebliği ile Değişik, 1997/1 sayılı Tebliğ uyarınca, dosya konusu işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında ortak girişim olarak değerlendirilebilmesi için söz konusu teşebbüslerin "... amaçlarını gerçekleştirmek üzere işgücü ve malvarlığına sahip olacak şekilde bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkan ve taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmayan" bir ortak girişim kurmaları gerekmektedir. Bu bağlamda kurulacak ortak girişimin tarafların ortak kontrolünde bulunması, bağımsız bir iktisadi varlık olması ve rekabeti kısıtlayıcı amaç ve etkisinin bulunmaması gerekmektedir. Bu yönleriyle işlem aşağıda değerlendirilmiştir.

H.3.1.1. Ortak Girişim Şirketi Üzerinde Tarafların Ortaklaşa Kontrolünün Bulunması

Devralma işleminin bir ortak girişim olarak nitelendirilebilmesi için, ortak girişimin ilk olarak ortaklaşa kontrol edilecek olması gerekmektedir. Bir teşebbüsün ortaklaşa kontrol edilebilmesi için öncelikle ortaklık yapısının ve ortak girişim sözleşmesinde teşebbüsün karar alma mekanizmasını nasıl düzenlediği incelenmesi gerekecektir.

Beymen'in devralma işlemi sonrası oluşacak olan ortaklık yapısına aşağıda yer verilmiştir.

190 Tablo 5 – İşlem Sonrası Beymen'in Oluşacak Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Hisse Adedi	Sermaye Karşılığı (YTL)	Sermaye Oranı(%)
BBA Beymen Boğaziçi Alboy Mağazacılık Tekstil San. ve Tic. A.Ş.	2.075.250.000	20.752.500	24.06
Boyner Holding	2.235.999.960	22.359.999,6	25.93
Lerzan Boyner	10	0.10	0
H. Cem Boyner	10	0.10	0
Nur Mehmet Inal	10	0.10	0
Serdar Sunay	10	0.10	0
Fennella S.à r.l.	4.311.250.000	43.112.500	50
Toplam	8.622.500.000	86.225.000	%100

Yukarıda yer verilen tablolardan da anlaşıldığı üzere, devralma işlemi ile birlikte Fennella S.a r.l Beymen'in %50 hissesine sahip olacak ve Boyner Holding ile ortak kontrole sahip olacaktır. Söz konusu teşebbüsün geri kalan hissesi ise BBA ile Boyner Holding'in olacaktır. BBA'nın kontrolünün Boyner Holding'de olması nedeniyle, Beymen'in devralma işlemi sonucundaki kontrolü hem kendi hissesi hem

de kontrolünde bulunan BBA'nın hisseleri aracılığıyla Boyner Holding ile Fennella'da olacaktır.

- 200 Beymen'in yönetim kurulunun nasıl oluşacağı ise Hissedarlık Sözleşmesi'nin 7.5.1. maddesinde belirtilmektedir. Söz konusu madde uyarınca devralma işlemi sonrasında Beymen'in yönetim ve karar mekanizmasını oluşturan yönetim kurulu 4 kişiden oluşacaktır. Yönetim Kurulu üyelerinden ikisini Fennella, geri kalan 2 kişiyi ise Boyner Holding atayacaktır. Ayrıca Hissedarlık Sözleşmesinin 7.5.5. maddesine göre, Beymen'in yönetim kurulu toplantı nisabının devralma işlemi sonrasında en az 3 üye olduğu ve kararların alınmasında en az 3 yönetim kurulu üyesinin olumlu oy kullanması gerektiği hükme bağlanmıştır. Bu maddeler ışığında, devralma işlemi sonucunda oluşturulacak Beymen'in yeni yönetim kurulunun, şirketin iki ortağının ortaklaşa temsil edildiği ve kararların mutlak surette diğer tarafın katılımı ve olumlu görüşü neticesinde alınabildiği görülmektedir. Bu nedenle devralma konusu işlem neticesinde Beymen'in, ortak girişimde en büyük pay sahibi olan her iki teşebbüs tarafından ortaklaşa kontrol edildiği anlaşılmıştır.

H.3.1.2. Ortak Girişimin Bağımsız Olması

- 220 Devralma işlemi için yapılan başvuruda, Beymen'in 18.9.2006 tarihinde BBA'nın içerisinde çıkarılarak ayrı bir anonim şirket olarak yapılandırıldığı belirtilmiştir. Böylelikle Beymen'in Boyner Holding'den bağımsız olarak kendine ait bilgi birikimi, müşteri portföyü, temin olanakları, sermaye ve iş gücüne sahip olması sağlanmıştır. Ayrıca taraflar arasında imzalanan anlaşmada Beymen'in belli bir süre sonra feshedileceğine dair herhangi bir madde bulunmaması, Beymen'in süresiz olarak kurulduğunu gösterir niteliktedir. Dolayısıyla Beymen'in Boyner Holding'den bağımsız olarak faaliyetlerini sürdüreceği kanaatine varılmıştır.

H.3.1.3. Ortak Girişimin Rekabeti Kısıtlayıcı Etkisinin Olmaması

- 230 Devralma işlemi sonrasında hem Boyner Holding hem de Fennella, Beymen'in faaliyet gösterdiği pazarlarda faaliyet göstermeyecektir. Fennella'nın aynı ürün pazarında başkaca faaliyetinin olmaması nedeniyle, söz konusu ortak girişim teşebbüsler arasında rekabetçi davranışların koordinasyonuna yol açmayacaktır.

H.3.2. İşlemin Değerlendirilmesi

- 240 Devralma konusu işlemin, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesi uyarınca izne tabi bir işlem olup olmadığının belirlenebilmesi için tarafların ilgili pazarlardaki pazar payı ve ciro bilgilerinin değerlendirilmesi gerekmektedir.

İnceleme konusu devralma işleminde alıcı konumunda bulunan Fennella'nın ilgili ürün pazarında herhangi bir faaliyeti yoktur. Bu nedenle devralma işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesi uyarınca izne tabi bir işlem olup olmadığının belirlenmesi için devre konu Beymen³'in ilgili ürün pazarı olan "üst gelir grubuna hitap eden bölümlü mağazacılık" pazar payı ve ciro bilgilerinin değerlendirilmesi gerekmektedir.

³ Boyner Grubu'nun ilgili ürün pazarında Beymen haricinde elde ettiği herhangi bir cirosu bulunmamaktadır.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, Beymen'in 2006 yılına ilişkin cirosunun (.....) YTL, devralma taraflarının ilgili ürün pazarında toplam pazar payının %(...) olduğu anlaşılmıştır. Dolayısıyla, 1997/1 sayılı Tebliğ'de belirtilen her iki eşik de aşıldığından, söz konusu devralma işlemi 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir işlemdir.

- 250 Ancak, tarafların bu pazarlardaki pazar payları sadece devralınan şirketin faaliyetlerinden elde ettiği pazar payıdır. Bu bakımdan devralma işlemi neticesinde ilgili ürün pazarında herhangi bir değişiklik yaşanmayacaktır. Bu nedenle anılan devralma işlemi ile birlikte bahse konu pazarlarda bir hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması söz konusu olmayacaktır.

H.3.3. Rekabet Yasağı ve Gizlilik Hükümleri

- 260 "Hissedarlık Sözleşmesi"nde yer alan ve ortak girişimin taraflarına getirilen birtakım yükümlülüklerle ilişkin değerlendirme yapılması gerekmektedir. Ortak girişim işleminin gerçekleşebilmesi için gerekli olan ve yoğunlaşma işlemiyle doğrudan ilintili kısıtlamalar yan sınırlama olarak değerlendirilebilmekte ve bu tür sınırlamalara yoğunlaşma işlemiyle birlikte izin verilebilmektedir. Ortak girişimin tarafları konumundaki teşebbüslere getirilen rekabet etmeme yükümlülükleri (rekabet yasağı) yan sınırlama olarak değerlendirilebilecek kısıtlamaların başında gelmektedir. Bunun yanı sıra, rakip teşebbüslere ortak olmama, devredilen şirketin müşterilerini çekmeme, personelinin istihdam etmeme ve ticari bilgilerin gizli tutulması gibi yükümlülükler de yan sınırlama olarak değerlendirilebilmektedir.

- 270 Söz konusu devralma işleminin tarafları arasında imzalanan "Hissedarlık Sözleşmesi"nin 14. maddesi ile taraflara birtakım rekabet yasakları getirilmiştir. Bu madde ile satıcıya herhangi bir kısıtlama getirilmezken alıcıya ortak girişim süresince rakip teşebbüslere yatırım yapmama, ortak girişime ait markaları kullanmama gibi yasaklar getirilmektedir. Söz konusu kısıtlamaların, ortak girişimde ortak kontrol devam ettiği sürece geçerli olduğu ve ortak kontrolün sona ermesinden sonraki döneme ilişkin herhangi bir yükümlülük içermediği göz önüne alındığında, ortak girişimin sağlıklı işleyebilmesi için gerekli olduğu ve ilgili piyasadaki rekabet ortamı üzerinde herhangi bir kısıtlayıcı etkisinin olmadığı kanaatine varılmıştır.

- 280 Söz konusu sözleşmenin 16.1. maddesinde ise gizlilik yükümlülüğü düzenlenmektedir. Anılan maddede işlem taraflarının her birine, herhangi bir operasyon şirketinin ya da diğer tarafların, yönetimi, işletmesi veya faaliyeti ile ilgili zaman zaman elde edecekleri her türlü bilgiyi (Gizli Bilgi) sözleşmenin feshinden sonra fesih tarihini müteakip 12 ay süre ile gizli tutması şartı getirilmektedir.

Sözleşmedeki gizlilik yükümlülüğü sadece gizli bilgiyi saklı tutmayı içermekte olup, gizli bilgiyi kullanmama yönünde herhangi bir düzenleme getirmemektedir. Bu çerçevede, söz konusu yükümlülüğün piyasadaki rekabet üzerinde, rekabet yasağına benzer dikkate değer nitelikte bir etki yaratmayacağı kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

300 Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna, ancak işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.