

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2006-2-76 (Devralma)
Karar Sayısı : 06-56/715-205
Karar Tarihi : 26.7.2006

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN.

B- RAPORTÖRLER : Hakan Suat ÖLMEZ, Ümit Nevruz ÖZDEMİR, Hüseyin ORMAN

20 **C- BİLDİRİMDE BULUNAN:** - Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.
Vekili: Av. Özlem Yeğen, Av. Ümit Akın
Turkcell Plaza, Meşrutiyet Caddesi, No:153,
Tepebaşı, 34430, İstanbul

D- TARAFLAR : - Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.
Turkcell Plaza, Meşrutiyet Caddesi, No:153,
Tepebaşı, 34430, İstanbul
- Yapı ve Kredi Bankası A.Ş.
Büyükdere Caddesi, Yapı Kredi Plaza, D Blok,
34330, Levent/İstanbul

30 **E-DOSYA KONUSU** : Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin Yapı ve Kredi Bankası A.Ş.'ye ait %50 oranındaki A-TEL Pazarlama ve Servis Hizmetleri A.Ş. hissesini devralması işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ : 8.6.2006 tarih ve 3662 sayı ile Kurum kayıtlarına giren başvuruda, Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş. (Turkcell) tarafından, Yapı Kredi Bankası A.Ş.'ye (Yapı Kredi) ait % 50 oranındaki A-TEL Pazarlama ve Servis Hizmetleri A.Ş. (A-Tel) hissesinin devralınacağı belirtilerek, bu işleme 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun çerçevesinde izin verilmesi talep edilmiştir.

40 Söz konusu başvuru ile ilgili olarak, 4502 sayılı Kanun'la değişik 2813 sayılı Telsiz Kanunu'nun 7. maddesinin, "*Rekabet Kurulu, telekomünikasyon sektörüne ilişkin olarak yapacağı inceleme ve tetkiklerde ve birleşme ve devralmalara ilişkin olarak vereceği kararlar da dâhil olmak üzere telekomünikasyon sektörüne ilişkin olarak vereceği tüm kararlarda öncelikle Kurum'un görüşünü ve Kurum'un yapmış olduğu genel düzenleyici işlemleri dikkate alır*" şeklindeki üçüncü fıkrası uyarınca, 19.6.2006 tarih ve 1998 sayılı yazı ile Telekomünikasyon Kurumu'ndan görüş talep edilmiştir.

Beklenen görüş yazısının gelmemesi üzerine Kurumumuz tarafından Telekomünikasyon Kurumu'na 2.7.2006 tarih ve 2368 sayılı tekit yazısı

50 yazılmıştır. Anılan tekit yazısı ile birlikte, Telekomünikasyon Kurumu'ndan gelecek görüşün beklenmekte olduğu ve 4054 sayılı Kanun'da yer alan Birleşme ve Devralmalara ilişkin sürelerin anılan görüşün Kurumumuza intikalinden sonra başlayacağı hususu konusunda taraflar 7.7.2006 tarih ve 2288 sayılı yazı ile bilgilendirilmişlerdir. Telekomünikasyon Kurumu'nun ilgili görüşü 18.7.2006 tarih ve 4882 sayılı kayıt numarasıyla Kurumumuza intikal etmiştir.

Başvuru konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Tebliğ çerçevesinde değerlendirilmesine ilişkin 20.7.2006 tarih, 2006-2-76/Öİ-06-H.S.Ö sayılı Rapor, 20.7.2006 tarih ve REK.0.06.00.00-120/117 sayılı Başkanlık önergesi ile Kurul gündemine alınarak 06-56 sayılı Kurul toplantısında karara bağlanmıştır.

60

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Turkcell'in, Yapı Kredi'nin elinde bulunan %50 oranındaki A-TEL hissesini devralmasının, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun kapsamında hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumu güçlendirmeye yönelik olarak, rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı ve bu nedenle başvuru konusu işleme izin verilmesinin uygun olacağı ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. A-TEL Pazarlama ve Servis Hizmetleri A.Ş.

70 Devralmanın konusunu oluşturan A-TEL Pazarlama ve Servis Hizmetleri A.Ş. 1999 yılında Medya Holding A.Ş. ve KVK Teknoloji Ürünleri ve Ticaret A.Ş. ortaklığıyla kurulmuştur. A-Tel'in faaliyet alanı, bildirim formunda, şirket ana sözleşmesinin amaç ve konu başlıklı üçüncü maddesinde "telekomünikasyon, iletişim, basın-yayım, multimedya, internet, ses veri haberleşmesi alanında her türlü elektronik iletişim aletlerinin ve bunların yedek parçalarının alım satımını, ithalatını, ihracatını ve pazarlamasını yapmak" olarak bildirilmiştir. A-Tel'in kuruluş amacı Muhabbet Kart ve Muhabbet Hat pazarlamasını gerçekleştirmek olarak belirtilmiştir.

80 GSM operatörleri faturasız (pre-paid) telefon kartlarını kendileri pazarlayabildiği gibi, telefon kartı pazarlama faaliyetlerini distribütör firmalar aracılığıyla da gerçekleştirebilmektedir. Turkcell Hazır Kart isimli faturasız telefon kartlarını KVK, Netcell, Genpa, Mep, Tekofaks gibi alt distribütörleri kullanarak pazarlamakta, öte yandan A-Tel vasıtasıyla da Muhabbet Hat ve Muhabbet Kart'ı pazarlamaktadır. A-Tel Muhabbet Hat'tı KVK, Genpa, Netcell ve benzer firmalar aracılığıyla dağıtmakta iken Muhabbet Kart'ı Merkez Dağıtım ve KVK vasıtasıyla pazarlamaktadır¹.

Bildirim formunda yer alan bilgilere göre 2005 yılı sonu itibarıyla, A-Tel firmasının üzerinden komisyon aldığı abone sayısı (.....)'tir. Bu rakam Turkcell'in 2005 yılı sonu abone sayısı olan 27.900.000'un yaklaşık %(...)'una

¹ Paragrafın yazılmasında 12.8.2005 tarih 5668 sayılı Rekabet Kurulu kararından yararlanılmıştır.

- 90 tekabül etmektedir. A-Tel'in geliri kazandırdığı aboneler üzerinden komisyon almak suretiyle oluşmaktadır.

A-Tel'in ortaklık yapısı hâlihazırda aşağıdaki şekildedir:

Tablo 1: A-Tel Hissedarlık Yapısı

HISSEDARLAR	NOMİNAL DEĞER (YTL)	PAY ORANI
T.M.S.F.	(.....)	% (....)
Özcan Özten	(.....)	% (....)
Mahmut Vefa Toroslu	(.....)	% (....)
Arzu Algan	(.....)	% (....)
Yapı ve Kredi Bankası A.Ş.	(.....)	% (....)
TOPLAM	(.....)	% (....)

Hâlihazırda şirketin üst düzey yöneticileri ve bunların üstlendikleri görevler şu şekildedir:

Mehmet SAZCI	Başkan
S. Kemal KAYA	Başkan Vekili
Mehmet Abdullah CANBERK	Üye
Nazif GÜRDOĞAN	Üye
Frederico GHIZZONI	Üye
Massimiliano MOI	Üye

100 H.2.Taraflar

H.2.1. Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.

- 110 Turkcell İletişim Hizmetleri Anonim Şirketi, 5 Ekim 1993 tarihinde İstanbul'da kurulmuştur. 1994 yılında faaliyete geçen ve 1998 yılında Ulaştırma Bakanlığı ile 25 yıllık bir GSM lisans anlaşması imzalayan Turkcell, abonelerine mobil ses ve veri iletişimine dayalı hizmetler sunmaktadır. Şirketin faaliyet konusu, ana sözleşmesinin maksat ve mevzuu başlıklı üçüncü maddesine göre "Ulaştırma Bakanlığı ile imzalanmış bulunan GSM Pan Avrupa Mobil Telefon Sistemi ihalesinde öngörülen iş ve hizmetler ile 406 sayılı PTT kanununa aykırı olmamak üzere, her türlü telefon, telekomünikasyon ve benzeri hizmetleri ifa etmek"tir. Halka açık bir şirket olan Turkcell'in hisseleri İstanbul Menkul Kıymetler Borsası (İMKB) ve New York Stock Exchange'de (NYSE) işlem görmektedir.

Turkcell'in kurucu ortakları Sonera Holding, Çukurova Grubu ve MV Holding'dir. Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş.'nin hâkim ortağı, şirketin %51 oranında hissesine sahip olan Turkcell Holding A.Ş.'dir.

H.2.2. Yapı ve Kredi Bankası A.Ş.

120 1944 yılında kurulan Yapı ve Kredi Bankası A.Ş., 1980 yılında Çukurova Holding bünyesine girmiştir. Bankacılık Düzenleme ve Denetleme Kurulu (BDDK), Yapı Kredi, Tasarruf Mevduatı Sigorta Fonu ve Çukurova Grubu temsilcileri arasında 31 Ocak 2003 tarihinde imzalanan sözleşme doğrultusunda 28 Eylül 2005 tarihi itibarıyla TMSF ve Çukurova'nın sahip olduğu %57,4 oranındaki Yapı Kredi hisseleri finansal iştirakleri ile birlikte Koçbank A.Ş. mülkiyetine geçmiştir.

130 Elinde bulundurduğu %57,4 oranındaki Yapı Kredi hissesiyle bankanın hâkim ortağı durumunda bulunan Koçbank A.Ş.'nin hisselerinin yaklaşık %99,75'i Koç Finansal Hizmetler A.Ş. tarafından kontrol edilmektedir. Koç Finansal Hizmetler A.Ş., Koç Grubu ve Unicredito Group tarafından, tarafların %50 oranında ortaklıkla kurdukları bir ortak girişimdir.

Başvuru formunda Yapı Kredi'nin amacı ve faaliyet alanının şirket ana sözleşmesinin 5. maddesinde "Bankalar Kanunu ve yürürlükteki yasaların verdiği izin içinde her çeşit banka işlemi yapmak, her türlü mali ve iktisadi konularla ilgili teşebbüs ve taahhütlere girişmektir. Bu çerçevede banka mümessillik, vekâlet ve acentelikler üstlenmek ve komisyon işleri yapmak, sosyal ve kültürel tesisler kurmak veya mevcut olanlara iştirak etmek, Sermaye Piyasası Kanunu çerçevesinde her çeşit hisse senetleri, tahviller ile diğer sermaye piyasası araçları almak ve satmak" olduğu belirtilmiştir.

140

H.3. İlgili Pazar

H.3.1. İlgili Ürün Pazarı

Dosya mevcudu bilgiler dikkate alınarak ilgili ürün pazarı "mobil telefon kartları pazarlama" olarak tanımlanmıştır.

H.3.2. İlgili Coğrafi Pazar

150 İlgili ürün pazarında ülkenin herhangi bir bölgesindeki rekabet koşullarının diğer bölgelerden farklılık göstermediği, bir başka deyişle rekabet koşullarının ülkenin tamamında homojen bir yapı sergilediği anlaşıldığından ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak belirlenmiştir.

H.4. YAPILAN TESPİTLER VE HUKUKİ DEĞERLENDİRME

H.4.1. Telekomünikasyon Kurumu'nun Konuyla İlgili Görüşü

160 Rekabet Kurumu'nun 4502 sayılı Kanun'la değişik 2813 sayılı Telsiz Kanunu'nun 7. maddesi gereğince Telekomünikasyon Kurumu'ndan talep ettiği görüş üzerine, Telekomünikasyon Kurumu 12.7.2006 tarih ve 2006/DH-10/424 sayılı Kurul Kararı'nda konuya ilişkin olarak "GSM mobil telekomünikasyon hizmetleri hat ve kontör dağıtım birden fazla firmanın faaliyet gösterdiği, GSM işletmecileri ile söz konusu firmalar arasında ticari anlaşmalar bulunduğu ve bu tür devralmalar ile işletmecilerin değer zincirinin

dağıtım kanalında da yer alacağı hususları göz önünde tutularak konunun tarafınızca değerlendirilmesinin yerinde olacağı düşünülmektedir” şeklinde oluşan görüş, 18.7.2006 tarih ve 4882 sayılı yazıyla tarafımıza intikal etmiştir. Görüldüğü üzere Telekomünikasyon Kurumu tarafından anılan devralma işlemine ilişkin herhangi olumlu veya olumsuz bir ifade veya görüş kullanılmamış, konunun Rekabet Kurulu tarafından değerlendirilmesinin yerinde olacağı ifade edilmiştir.

H. 4.2. İşlemin Niteliği Bakımından Yapılan Değerlendirme

- 170 Dosya konusu hisse devri işlemi, 4054 sayılı Kanun’un yedinci maddesi ve 1997/1 Sayılı Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ açısından değerlendirilmiştir.

180 Tebliğ’in 2/b maddesi “herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi” işlemini Kurul’dan izin alınması gereken birleşme veya devralma sayılan hallerden saymaktadır. Söz konusu bildirimde Turkcell, Yapı Kredi’nin elinde bulunan %50 oranındaki hissesini devralmaktadır. Anılan hisse senedi devri işleminin A-Tel’in kontrol yapısını değiştireceği belirlendiğinden, işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ’in 2. maddesi kapsamında bir devralma olduğu anlaşılmıştır.

H. 4.3. İşlemin Bildirimi Bakımından Yapılan Değerlendirme

1997/1 sayılı Tebliğ’in 1998/2 sayılı tebliğ ile değişik dördüncü maddesinde Rekabet Kurulundan izin alınması zorunlu olan birleşme veya devralmalar düzenlemektedir. Buna göre:

- 190 *“Bu tebliğin 2. maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25’ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası’nı [yirmibeş milyon Yeni Türk Lirası] aşması halinde Rekabet Kurulu’ndan izin almaları zorunludur. ”*

Bildirim formunda, hedef şirketin ilgili ürün pazarındaki pazar payının 2006 yılının ilk 5 aylık döneminde hat dağıtımı açısından %(....), kontör dağıtımı açısından ise %(...) seviyesinde olduğu bildirilmiştir. Dolayısıyla, devir işlemi pazar payı açısından Tebliğ’in 4. maddesinde belirtilen eşiği aşmamaktadır. Öte yandan, hedef şirketin 2005 yılı sonu itibarıyla ilgili ürün pazarındaki cirosu (.....) YTL olarak gerçekleşmiş ve Tebliğ’le belirlenen eşiği aşmıştır.

- 200 Devir işleminin konusunu oluşturan şirketin cirosunun tebliğ’in dördüncü maddesinde belirtilen eşiği aşması nedeniyle, işlemin Rekabet Kurulu’ndan izin alınması gereken bir devralma işlemi olduğu anlaşılmıştır.

H. 4.4. İşlemin Bildirimi Bakımından Yapılan Değerlendirme

4054 sayılı Kanun'un birleşme ve devralmalara ilişkin 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in 6. maddesine göre:

210

"...hâkim durum yaratmayan veya bir hâkim durumu güçlendirmeyen ve bunun sonucu olarak ülkede veya bir bölümünde etkin rekabeti önemli ölçüde engellemeyen birleşme veya devralmalara izin verilir... Hâkim durum yaratan veya mevcut bir hâkim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ülkede veya bir bölümünde etkin rekabeti önemli ölçüde engelleyen birleşme ve devralmaların Kanun'a aykırı olduğu kabul edilir ve bunlara izin verilmez."

Telefon kartları Türkiye'de üç GSM operatörü olan Turkcell, Telsim ve Avea ile birlikte çalışan firmalar veya bizzat bu operatörler tarafından pazarlanmaktadır. Turkcell pazarlama açısından bu kanalların her ikisini de kullanırken Telsim ve Avea telefon kartlarını A-Tel benzeri bir teşebbüs vasıtasıyla pazarlamamaktadır.

220

Turkcell'in 2005 yılı sonu itibarıyla (.....)'i faturalı (.....)'i ön ödemeli sistem olmak üzere toplam 27.900.000 abonesi bulunmaktadır. Bu rakam içinde A-Tel'in payı yaklaşık (.....)'dir. A-Tel'in ilgili ürün pazarındaki pazar payının 2006 yılının ilk 5 aylık döneminde hat dağıtımı açısından %(...), kontör dağıtımı açısından ise %(...) seviyesinde olduğu anlaşılmaktadır.

230

Daha önce Çukurova Grubu'nun bağlı ortaklığı olarak faaliyetlerini sürdüren Yapı Kredi'nin iştiraki olan A-Tel'in kontrolü, Rekabet Kurulu'nun 12.8.2005 tarih ve 5668 sayılı kararıyla dolaylı olarak Koçbank'a geçmiştir. Taraflar arasında 28.9.2005 tarihinde "A-Tel Opsiyon Sözleşmesi" imzalanmış ve Çukurova Holding 14.4.2006 tarihinde "Alış Opsiyon Bildirimi" ile opsiyonunu kullanacağını Yapı Kredi'ye bildirmiştir. Bildirim üzerine taraflar arasında imzalanan ve Rekabet Kurulu'nun izin vermesi halinde geçerlilik kazacak "Hisse Satış Sözleşmesi" ile A-Tel'in kontrolü tekrar Çukurova Grubu'na geçmesi amaçlanmıştır.

Bildirime konu olan A-Tel'in %50 oranındaki hissesinin Turkcell'e devrine izin verilmesi halinde A-Tel'in ilgili ürün pazarındaki pazar payında herhangi bir değişikliğin ortaya çıkmayacağı, Turkcell'in ilgili ürün pazarında hiçbir faaliyet yürütmediği gerekçesiyle devralma işleminin hâkim durum yaratmayacağı veya mevcut hâkim durumu güçlendirmeyeceği anlaşılmaktadır.

240

A-Tel'in faaliyetleri MVNO (Mobile Virtual Network Operator) kapsamında yer alabilecek bir faaliyettir. MVNO'lar, GSM altyapısına sahip olmadan lisanslı bir operatörün altyapısını kullanarak; operatörden dakika satın alınarak; müşteriye farklı marka ile hizmet arz eden firmalardır. Bu tür firmaların faaliyetlerini sürdürebilmesi için gerekli olan bir dağıtım kanalı ve potansiyel müşteri portföyüdür. Her üç GSM operatörünün kendi telefon kartlarını bağımsız distribütörler veya kendi iştirakleri vasıtasıyla pazarlayabildikleri ve bu konuda mal temin eden firmalarla çalışmak için öngörülen ticari ve objektif koşullar dışında ilgili ürün pazarına girişi etkileyen başka bir koşulun da

bulunmadığı da göz önüne alındığında ilgili devir işleminin pazarda herhangi bir giriş engeli de yaratmayacağına kanaat getirilmiştir.

250

I.SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,

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 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde belirtilen nitelikte hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

260