

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-3-168 (Devralma)
Karar Sayısı : 09-43/1098-278
Karar Tarihi : 1.10.2009

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI(Başkan V.)
Üyeler : Mehmet Akif ERSİN, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE, Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER: Meltem BAĞIŞ AKKAYA, Didem ULUÇ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Elca Kozmetik Ltd. Şti.
Temsilcisi: Kemal Tahir SU
Turan Güneş Bulvarı 63/1 Yıldız Ankara

20

D. TARAFLAR : Elca Kozmetik Ltd. Şti.
Sun Plaza Maslak Mah. Bilim Sk. No:5 Kat:11
34398 Maslak İstanbul

Vepa Pro Profesyonel Güzellik Ürün ve Kozmetik
Mağazacılık Ticaret A.Ş.
Sanayi Mah. Sultan Selim Cad. Uçar Sk. No.3-6,
4 Levent İstanbul

30

E. DOSYA KONUSU: Vepa Pro Profesyonel Güzellik Ürün ve Kozmetik Mağazacılık Ticaret A.Ş.'nin kiracısı olduğu 5 adet mağazaya ait kiralama hakkı, bu mağazalardaki sabit varlıklar, müşteri bilgileri ve geçmiş veri ve istatistiklerin Elca Kozmetik Ltd. Şti. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 19.8.2009 tarih ve 5852 sayı ile giren ve en son 15.9.2009 tarih 6701 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 24.9.2009 tarih ve 2009-3-168/ Öİ-09-MBA sayılı Birleşme/Devralma Raporu, 24.9.2009 tarih ve REK.0.07.00.00-120/288 sayılı Başkanlık Önergesi ile 09-43 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da;

a) Bildirim konusu devralma işleminin; 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi olduğu,

- 50 b) İşlem sonucunda 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde belirtilen ciro eşiğinin aşıldığı ve bu nedenle söz konusu işlemin bildirim tabii bir işlem olduğu,
c) Bununla birlikte devralma işlemi ile ilgili pazarda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde yeni bir hâkim durumun yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun rekabeti önemli ölçüde azaltacak düzeyde güçlendirilmesinin söz konusu olmaması nedeniyle anılan devralma işlemine izin verilebileceği sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

60 H.1.1. Elca Kozmetik Ltd. Şti.(Elca)

Devralan Elca, merkezi Lüksemburg'da bulunan Estee Lauder Luxembourg S.A.R.L'nin 2006 yılında Türk Ticaret Kanunu hükümlerine göre kurduğu bir limited şirket olup, şirketin merkezi İstanbul Maslak'ta bulunmaktadır. Anılan teşebbüs, yurtiçi ve yurtdışında her türlü kozmetik ürünleri, parfümeri, eczai ürünler ve diğer kişisel bakım ürünlerini ve hizmetlerini satın almak, satmak, ithal etmek, ihraç etmek ve bu ürünlerin üçüncü kişilere, toptancılara, perakendecilere ve/veya son kullanıcılara ulaştırılması amaçlarıyla kurulmuş olup, esas itibarıyla seçici kozmetik ürünlerin toptan satışı alanında faaliyet göstermektedir. Elca, 2006 yılından itibaren Türkiye'de Estee Lauder ürünlerinin tek yetkilisi durumunda olup ortaklık yapısına Tablo 1'de yer verilmiştir.

Tablo 1: Elca Kozmetik Ltd. Şti.'nin Ortaklık Yapısı

Ortaklar	Pay Oranı (%)
Estee Lauder Luxembourg SARL	99,95
Estee Lauder Europe Inc.	0,05
Toplam	100,00

Elca'nın 2008 yılı toplam cirosu TL (.....)'dir

H1.1.2. Vepa Pro Profesyonel Güzellik Ürün ve Kozmetik Mağazacılık Ticaret A.Ş. (Vepa Pro)

80 Devreden Vepa Pro, merkezi Levent İstanbul'da bulunan, MAC markalı kozmetik ürünleri satışıyla iştigal eden bir şirkettir. Şirket 2004 yılında kurulmuş olup, ortaklık yapısına Tablo 2'de yer verilmiştir.

Tablo 2: Vepa Pro'nun Ortaklık Yapısı

Ortaklar	Pay Oranı (%)
Vepa Velar A.Ş.	40,00
Ahmet Önder Öztarhan	10,00
Mehmet Tuncer Öztarhan	10,00
Deniz Öztarhan	10,00
Burak Öztarhan	10,00
Seda Çelik	10,00
Meliha Jale Öztarhan	10,00
Toplam	100

Vepa Pro'nun yönetim kurulu üyeleri, Ahmet Önder Öztarhan, (Başkan), Mehmet Tuncer Öztarhan, Deniz Öztarhan, Burak Öztarhan, Seda Çelik, Meliha Jale

Öztarhan'dan oluşmaktadır. Vepa Pro'nun çoğunluk hisselerine sahip Vepa Velar A.Ş.'nin ortaklık yapısına ise Tablo 3'te yer verilmiştir.

90

Tablo 3: Vepa Velar A.Ş.'nin Ortaklık Yapısı

Ortaklar	Pay Oranı (%)
Ahmet Önder Öztarhan	29,00
Mehmet Tuncer Öztarhan	29,00
Burak Öztarhan	26,88
Deniz Öztarhan	9,00
Seda Çelik	3,00
Levent Öztarhan	1,80
Özer Öztarhan	1,00
Vedat Öztarhan	0,32
Toplam	100

Vepa Pro'nun çoğunluk hisselerini elinde bulunduran Vepa Velar A.Ş.'nin hisselerine de Öztarhan ailesi sahiptir ve dolayısıyla Vepa Velar A.Ş. de Öztarhan ailesi tarafından kontrol edilmektedir. Vepa Pro'nun MAC ürünleri satışı dışında faaliyet alanı bulunmamaktadır. Teşebbüsün bağlı olduğu Vepa Grubu bünyesinde perakende alanında Vepa Sport, New Balance, CHO, PF-Flyers markaları ile kozmetik alanında Shiseido, Lalique, Cledepau gibi markaların perakende satışı yapılmakta, ayrıca gruba bağlı Vepa Fırça San. ve Tic. A.Ş. bünyesinde diş fırçası üretilmektedir. Vepa Pro'nun 2008 yılı sonu itibarı ile cirosu TL (.....)'dir.

100

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesine göre, devralma işlemlerinde devre konu mal veya hizmetlerle tüketicinin gözünde fiyatı, kullanım amaçları ve nitelikleri bakımından aynı sayılan mal veya hizmetlerden oluşan pazar, ilgili ürün pazarını oluşturmaktadır. Dolayısıyla belirli bir ürün ve onunla yüksek ikame edilebilirliği olan diğer ürünlerden oluşan pazar, ilgili ürün pazarının tanımında temel alınmaktadır.

110

Dosya konusu işlemde devreden taraf olan Vepa Pro'nun faaliyet alanı, 5 mağazada MAC markalı kozmetik ürünlerinin satışından ibaret olup perakende düzeyinde faaliyet göstermektedir. Devralan taraf olan Elca ise MAC markalı kozmetik ürünlerinin Türkiye'deki toptan dağıtımını yapmakta ve aynı zamanda perakende bazında da faaliyette bulunmaktadır. Tarafların faaliyet alanları örtüşmekle beraber, dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, Elca'nın Vepa Pro'ya satışını yaptığı MAC ürünleri, Elca'nın kozmetik ürünlerinin toptan satışı alanında sahip olduğu %..lik pazar payı içerisinde %...lik kısmını oluşturduğu anlaşılmıştır. Bu piyasada faaliyet gösteren teşebbüslerin tahmini pazar payına Tablo 4'te yer verilmiştir.

120

Tablo 4: Kozmetik ürünlerinin toptan satışı alanında faaliyet gösteren firmalar

Teşebbüs	Tahmini Pazar Payı (%)
Loreal	
Elca	
M-M Kozmetik	
Dior	
Calvin Klein	
Saka Kozmetik	

Vepa Grubu	
Diğer (> %4)	
Toplam	100

130 Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden Vepa Pro'nun piyasada sahip olduğu pazar payının %.. ya da daha küçük olduğu anlaşılmıştır. Öte yandan Elca'nın %.. olan pazar payı toptan satış alanında olup, perakende seviyesinde ise pazarda Tekin Acar, Boyner, YKM, Sevil Parfümeri gibi büyük oyuncuların yer alması nedeniyle Elca'nın pazar payı düşmektedir. Perakende bazında faaliyet gösteren teşebbüslerin Ankara ve İstanbul illeriyle, Türkiye genelinde sahip oldukları mağazaların sayısına Tablo 5'te yer verilmiştir.

Tablo 5: Kozmetik ürünlerinin perakende satışı alanında faaliyet gösteren mağazalar

Teşebbüs	Mağaza Sayısı (Ankara)	Mağaza Sayısı (İstanbul)	Mağaza Sayısı (Türkiye)
YKM			
Tekin Acar			
Boyner			
Sevil Parfümeri			
The Body Shop			
Douglas			
Elca			
Sephora			

140 Devralma işlemine konu mağazalardan ... Ankara'da, ise İstanbul'dadır. İşleme izin verilmesi halinde, Elca'nın Ankara'da .., İstanbul'da ... olmak üzere, toplam .. mağazası olacaktır. Perakende seviyesinde pazarda büyük oyuncular bulunması nedeniyle pazar parçalı bir görünüm arz etmekte olup, Elca'nın buradaki payının %... 'un altında olduğu görülmektedir.

140

Öte yandan, İlgili Pazarın Tanımlanmasına İlişkin Kılavuz'un 20. maddesinde "... inceleme konusu işlem, gerek ürün gerekse de coğrafi açıdan olası alternatif pazar tanımları çerçevesinde rekabet açısından endişeler yaratmıyor ya da alternatif tüm tanımlar açısından rekabeti bozucu bir etki söz konusu oluyorsa pazar tanımı yapılmayabilir." denilerek rekabetçi endişe yaratmayan işlemlerde Kurul'un ilgili pazar tanımlamayabileceği ifade edilmiştir. Söz konusu devralmada tarafların toptan ve perakende faaliyetleri çerçevesinde, işlemin gerçekleşmesi halinde mevcut pazar paylarının yoğunlaşmaya sebebiyet verecek büyüklükte olmaması göz önüne alınarak, ilgili pazarda yoğunlaşma yaratmayacağı kanaati oluşan dosya konusu işleme ilişkin olarak ilgili ürün pazarı ve ilgili coğrafi pazar tanımı yapılmasına gerek olmadığı sonucuna varılmıştır.

150

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

12.8.2009 tarihinde Elca ve Vepa Pro arasında imzalanan "Devir Sözleşmesi"nin konusu, Elca'nın, Vepa Pro'nun kirasında bulunan İstinye, Akmerkez, Capacity, Palladium ve Gimat mağazalarının kiralama haklarını, bu mağazalardaki sabit varlıkları, stokları, müşteri bilgilerini ve geçmiş veri ve istatistikleri devralması işlemidir.

160

Bildirime konu mağazalarda satılmakta olan MAC markalı ürünler, Kanada kanunları uyarınca kurulmuş ve merkezi Kanada'da bulunan Make Up Art Cosmetics (MAC)

170 şirket tarafından üretilmektedir. MAC, 1994 yılında Estee Lauder Companies Inc. tarafından devralınmıştır. Vepa Pro'nun kiracısı olduğu mağazalarda satılan ürünlere ilişkin olarak Vepa Pro ile Estee Lauder'in bir alt markası olan (MAC) arasında 2.8.2004 tarihinde "Tedarik ve Lisans Sözleşmesi" akdedilmiş, bu sözleşme kapsamında Vepa Pro, 2004-2009 tarihleri arasında MAC şirketinin ürünlerini Elca kanalı ile tedarik etmiştir. Taraflar arasındaki sözleşmenin süresi 30.6.2009'da sona ermiş olup, sözleşmenin sona ermesini takiben Vepa Pro, MAC firmasının ürünlerinin perakende satışı faaliyetini sonlandırmak istemiştir. Bu kapsamda Vepa Pro, MAC ürünlerinin perakende satışını yaptığı mağazalara ait kiralama hakları ile stok ve sabit kıymetleri 12.8.2009 tarihinde Elca ile akdettiği "Devir Sözleşmesi" uyarınca devretmeyi taahhüt etmektedir. Anılan sözleşmenin 4.1.a maddesi uyarınca Vepa Pro, mağazaların kira sözleşmeleri altındaki tüm haklarını Rekabet Kurulu'nca söz konusu devre izin verilmesini müteakip 2 (iki) iş günü içerisinde Elca'ya devredecek, kira sözleşmelerinin bedeli de bu devir tarihinde ödenecektir.

180 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendine göre; "Herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi" 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde teşebbüsler arası birleşme ve devralma olarak kabul edilmektedir. Bu bakımından işlem, Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralma işlemi niteliğindedir.

190 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında birleşme veya devralma kabul edilen bir işlemin, Rekabet Kurulu'ndan izin almak üzere bildirilmesi zorunlu bir işlem olarak değerlendirilebilmesi için, aynı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesine göre, "...işlemi gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25'ini aşması veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmi beş milyon TL'yi aşması..." gerekmektedir.

Devreden taraf olan Vepa Pro'nun 2008 yılı MAC ürünü satışlarından elde ettiği net gelir TL'dir. Bu rakam, yurtiçi toplam perakende MAC satışlarının yaklaşık %...'sine tekabül etmektedir. Devralan Elca'nın elde ettiği toplam net gelir TL iken, Vepa Pro'ya satılanlar dışında cirosu TL'dir. İşlemin taraflarının toplam cirosu Tebliğ'de öngörülen eşiği aşmaktadır. Dolayısıyla, söz konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabidir.

200 Burada belirtilmesi gereken husus, Vepa Pro'nun faaliyet alanı MAC ürünlerinin satışı ile sınırlı iken, Elca'nın aynı zamanda hem MAC ürünlerinin dağıtıcısı konumunda olması, hem de .. mağazada bu ürünlerin perakende satışı faaliyetini sürdürmekte olduğudur.

Bu çerçevede, pazar payları açısından yapılacak bir değerlendirmede aşağıdaki tespitlere ulaşılmaktadır.

- Elca'nın kozmetik ürünlerinin toptan satışı pazarındaki payı %.. olup, bu rakam şirketin Vepa Pro'ya satışını yaptığı MAC ürünlerinden dolayı elde ettiği pazar payını da içermektedir. Vepa Pro'ya satılanlar hariç tutulduğunda Elca'nın toptan satış pazarındaki tahmini pazar payı %.. olmaktadır.

210 - Bu doğrultuda, bildirim konusu devralma işleminin gerçekleşmesiyle birlikte Vepa Pro'nun MAC temalı ürün satışı yapılan . mağazasının kiralama hakkının Elca'ya devrolunması sonucunda Elca'nın perakende satış alanında sahip olduğu yaklaşık

%... pazar payına Vepa Pro.'nun perakende satış alanında elde etmiş olduğu yaklaşık %..'lik pazar payı dahil olacak, böylelikle Elca'nın perakende kozmetik ürünü satışındaki pazar payı yaklaşık %...'e yükselecektir.

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde hakim durum doğuran ya da mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda rekabetin önemli ölçüde azalmasına yol açan birleşme ve devralmalar yasaklanmaktadır.

220

Devralma işleminin gerçekleşmesiyle birlikte Elca, MAC ürünlerinin tek satıcısı haline gelecektir. Bununla birlikte, kozmetik ürünlerinin toptan satışı alanında pazarın parçalı bir görünüm arzemesi, perakende boyutunda ise pazarda çok sayıda büyük oyuncu bulunması, pazara girişte yasal engeller olmaması, bu doğrultuda son iki üç yılda pazara yeni firmaların girmiş olması gibi sebeplerle söz konusu işlem pazarda hâkim durum yaratmayacaktır.

I. SONUÇ

230 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

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