

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2003-2-27 (Devralma)
Karar Sayısı : 03-44/502-222
Karar Sayısı : 19.6.2003

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY,
Murat GENCER, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ,
Rıfki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI,
Tuncay SONGÖR, Kublay ATASAYAR,
M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN

B- RAPORTÖRLER: Ebru ÖZTÜRK, İbrahim AYDEMİR, A. Özlem UZUN

**C- BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - Vestelnet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.
Temsilcisi: Av. Nihal ÖZKAN
Zorlu Plaza 11. Kat 34840 Avcılar/İstanbul

D- TARAFLAR

: - Vestelnet Elektronik Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Otlukbeli Sok. No:35 Daire:1 Florya/İstanbul
- DkNet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.
Otlukbeli Sok. No:35 Daire:1 Florya/İstanbul

E- DOSYA KONUSU: Vestelnet Elektronik Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.'deki %97.6 oranında hisselerinin DkNet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.'ye devredilmesi işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 9.5.2003 tarih, 2068 sayı ve 28.5.2003 tarih ve 2354 sayı ile giren başvuru üzerine, 2813 sayılı Telsiz Kanunu'nun 4502 sayılı Kanun ile değişik 7. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca Telekomünikasyon Kurumu'nun görüşü talep edilmiş, ancak incelemenin tamamlandığı 11.6.2003 tarihine kadar Telekomünikasyon Kurumu'nun görüşü Kurum'a ulaşmamıştır.

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 11.6.2003 tarih ve 2003-2-27/Öİ-03-EÖ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 13.6.2003 tarih ve REK.0.06.00.00/68 sayılı Başkanlık önergesi ile 03-44 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda;

- Vestelnet Elektronik Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.'deki %97.6 oranında hisselerinin DkNet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.'ye devredilmesi işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir işlem olduğu,
- söz konusu devir işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu daha da güçlendiren ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran bir işlem olmadığı, bu nedenle söz konusu işleme izin verilmesi gerektiği,
- ancak, devralma işleminin zamanında bildirilmemesi nedeniyle taraflara ve tarafların yönetim kurullarına Kanun'un 16. maddesinin birinci fıkrası (c) bendi ve aynı maddenin üçüncü fıkrası uyarınca ceza verilmesi gerektiği

ifade edilmiştir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

H.1.1. Ürün Pazarı

İletişim teknolojilerinin gelişmesi ve kişisel bilgisayarların iletişimde kullanılmaya başlamasıyla birlikte, internet üzerinden haberleşme oldukça yaygınlaşmış ve internet hizmeti telekomünikasyon sektörü içinde önemli bir yer elde etmiştir. Tüketiciler açısından bu hizmetlerin birbirleri ile ikame edilebilirliği faktörü dikkate alındığında, bilgi transfer hızı, diğer bir deyişle internet hizmeti için talep edilen bant genişliği pazarın tanımlanması için önemli bir kriter olmaktadır. Bant genişliği terimi, telekomünikasyon sisteminin fiziksel özelliğiyle ilgili olarak, bilginin transfer hızını göstermek üzere kullanılmaya başlanmıştır. Bant genişliğinin artması hattın hızının arttığını, birim zamanda daha fazla verinin taşınabileceğini gösterir. Bu sebeple düşük hızlardaki erişim hizmetlerine dar bant erişim hizmetleri, yüksek hızlardakine ise geniş bant erişim hizmetleri adı verilmiştir.

Dar ve geniş bant erişim hizmetlerine olan talep, bu erişim olanaklarıyla taşınacak içeriğin niteliğine (hacmine) göre değişmektedir. Örneğin, bakır kablolar üzerinden yapılan ses iletişimi, sınırlı veri transfer hızı gereksinimi nedeniyle, dar bant erişim ile sağlanabilir. Ayrıca, günümüzde halen evlerden internete bağlananların büyük çoğunluğu sabit telefon şebekesi üzerinden çevirmeli (dial-up) modemleri kullanmaktadır. Bu tür internet bağlantısı, ses iletim tekniği kullanılarak gerçekleştirildiğinden, dar bant erişimin kullanıldığı diğer bir hizmet türünü oluşturmaktadır.

Dar bant hizmetlerde iki abone arasında sadece iletişim sağlanması söz konusu olduğundan ilave katma değer yaratılması kısıtlı olup, rekabet fiyatta ve şebekenin iyi planlamasında yoğunlaşır. Geniş bant hizmette ise sunulabilecek içeriğin boyutunun büyümesiyle hizmet çeşitliliği ve içeriğe dayalı katma değer yaratılması söz konusudur. Bu sebeple içerik sağlayıcılarla geniş bant platform işleticileri arasında son dönemde birleşmelere varan işbirliği çabalarına rastlanmaktadır.

Geniş bant terimi tek bir fark dışında aynı hizmeti tarif etmek için kullanılmaktadır. Çok önemli olan bu farklılık, bilgi gönderme veya alma hızının dar banttan çok daha yüksek olmasıdır. İleri internet, isteğe bağlı video gibi yeni uygulamalar birim zamanda çok büyük boyutta verinin iletilmesini gerektirdiğinden geniş banta ihtiyaç duyarlar.

Dar ve geniş bant hizmetleri ve bununla bağlantılı olarak bu hizmetlerin taşınmasında kullanılan erişim hizmetlerini satın alan ve birbirinden farklı talep yapılarına sahip üç grup kullanıcı bulunmaktadır: Yerel kullanıcılar, kurumsal kullanıcılar ve yeniden satıcılar.

H.1.1.1. Yerel Kullanıcılar

Birinci grup kullanıcılar yerel kullanıcılarıdır. Alıcı veya göndericiden en az birinin hane halkından birisi olduğu erişim hizmetleri yerel kullanıcılara sunulan erişim hizmetleridir. Bu kullanıcı grubunun içine hane halkı ile aynı erişim talep yapısına sahip küçük ve orta boylu işletmeler (KOBİ) de dahil edilebilir. Ancak KOBİ'lerin telekomünikasyon hizmeti ihtiyacı bazı durumlarda hane halkından farklılık arz edebilir. Örneğin KOBİ iletişim teknolojilerini yoğun olarak kullanıyor, kendi işyerinde internete bağlı bir sunucu ile web vb. hizmetler sunuyorsa, statik IP¹ numarasına gerek duyulabilir ve dar bant erişim hizmetleri ihtiyacını karşılayamayabilir. Bazı durumlarda da geniş bant hizmetler içinde simetrik bilgi gönderme ve alma kapasitesi olan erişim şekillerine ihtiyaç duyulabilir. Her iki kesimin toplam büyüklüğü dikkate alındığında, telekomünikasyon hizmeti kullanıcıları arasında önemli bir paya sahip oldukları anlaşılmaktadır.

Yerel kullanıcılara sunulacak dar ve geniş bant hizmetlerde kullanılacak erişim teknolojilerine yerel erişim altyapısı veya şebekesi denir. Bu altyapının en belirgin özelliği, kullanıcılarının yerleşim olarak dağınık ve sayılarının çok fazla olması nedeniyle, fiziksel şebeke biçimini almasıdır. Bu yapı nedeniyle dar ve geniş bant hizmetlerden oluşan telekomünikasyon trafiğinin, kullanılan teknolojiye bağlı olarak sınırları belirlenen bölgelerde bir araya getirilerek, diğer bölgelere toplu halde taşınması en uygun çözüm olarak ortaya çıkmıştır.

Telekomünikasyon hizmetlerinin uzak mesafe erişim sistemi ile yerel santral veya eşiti dağıtım noktaları arasında toplu olarak taşındıktan sonra, yerel kullanıcılara dağıtılmasını sağlayan unsur yerel şebekelerdir. Yerel şebeke, yerel kullanıcıların bina veya müstemilatları ile telekomünikasyon operatörünün yerel erişim şebekesindeki santral veya santral eşiti tesisleri arasındaki fiziksel bağlantıları ifade eder.

Yerel telekomünikasyon şebekeleri dahil tüm fiziksel şebekeler, ölçek ekonomileri ve yoğunluğun söz konusu olduğu, birbiriyle fiziksel bağlantılı aktif varlıklar olarak tanımlanabilir. Fiziksel bir şebeke, hizmet noktalarını birleştiren yollardan oluşur. En iyi örnekler demiryolları, telefon şebekesi ve elektrik şebekesidir.

¹ Statik IP, internete bağlanan kullanıcı bilgisayarını veya sunucu sisteminin değişmeyen bir adresinin olmasını ifade eder. Statik IP'ye sahip kullanıcılarının bilgisayarlarını web, posta, dosya vb. sunucusu haline getirerek global internet ortamının sabit bir üyesi olma imkanları mevcuttur. Bu nitelik özellikle e-ticareti düşünen ve/veya internet üzerinde web sayfası bulundurmak isteyen KOBİ'ler için ucuz ve kaliteli çözümler sunulmasını olanaklı kılar.

H.1.1.2. Kurumsal Kullanıcılar

İkinci kullanıcı grubunu oluşturan kurumsal kullanıcılar, büyük hacimde ve değişik nitelikte telekomünikasyon hizmeti tüketirler. Bu sebeple erişim hizmetlerini toptan satın alırlar. Hacmin büyük ve hizmetin çeşitli olması bu kullanıcılara özel erişim hizmetlerinin verilmesini gerekli kılar. Bu kullanıcılara örnek olarak bankalar ve diğer finans kurumları, uluslararası şirketler ve genel olarak yerel şebekenin kapasitesi üzerinde telekomünikasyon talebi olan tüm diğer kişi ve kurumlar verilebilir.

Kurumsal kullanıcıların telekomünikasyon hizmeti taleplerinin içeriği birbirinden hem nicelik hem de nitelik açısından çok farklı olduğundan, bu kullanıcı grubunun talebine uygun yapıda bireysel özel arzın sunulması ihtiyacı vardır. Yukarıda belirtildiği gibi bu kullanıcılara yerel şebekeler ulaşmasına rağmen, bu şebekeler üzerinden sunulan hizmetlerin talebi karşılayabilmesi mümkün değildir. Dolayısıyla kurumsal kullanıcılar için telekomünikasyon trafiğinin aktığı noktalar arasında özel devrelerin tahsis edilmesi zorunluluğu bulunur.

H.1.1.3. Yeniden Satıcılar

Telekomünikasyon hizmetini üreten teşebbüsten satın alarak, bu hizmetlere katma değer ilave ederek veya doğrudan yerel kullanıcı, başka bir yeniden satıcı veya kurumsal kullanıcıya satan teşebbüslere yeniden satıcı adı verilir.

Bu kullanıcı grubunun en önemli niteliği telekomünikasyon hizmetlerini toptan yüksek miktarda satın almalarıdır. Bunun doğal sonucu, telekomünikasyon hizmeti sağlayıcılarının toptan satış yaparak perakende satışın zorunlu kıldığı pazarlama ve satış giderlerinden kurtulmalarıdır. Ayrıca sabit maliyetlerin yüksek olduğu telekomünikasyon sektöründe yeniden satıcılara yapılacak uzun vadeli toptan satışlar sağlayıcının perakende satışta yüz yüze kalacağı dönemsel dalgalanmalara bağlı talep değişikliği risklerinden korunmasını sağlayabilir. Böylece yatırımların geriye dönüşü konusunda öngörülebilir tahminler yapılabilir.

Geniş bant erişim hizmetlerinin dar bant erişim hizmetleri ile aynı pazarda olup olmadığına yönelik tahlil "Erişim", "İçerik ve Reklamlar" ile "Portallar" başlıkları altında yapılabilir:

Öncelikle geniş bant erişiminde, dar bant erişim kullanıcısı için çekici olmayacak "online" video ve müzik gibi hizmetler sunulabilmektedir. Ayrıca geniş bant erişimin tarifeleri hizmetlerin sunulma maliyeti nedeniyle yüksek olup, bu hizmetlerin alınabilmesi için kullanıcı tarafına yerleştirilmesi gereken modem vb. terminaller dar bant erişim ekipmanlarına göre pahalıdır. Çoğu durumda bir aylık geniş bant internet erişim bağlantısının fiyatı bir yıllık dar bant erişim fiyatına denk gelmektedir. Bu sebeple dar bant erişim ücretlerinde oluşacak hipotetik %5-10'luk küçük bir artışın kullanıcıları geniş bant internet erişimi satın almaya yöneltmeyeceği tahmin edilmektedir.

Öte yandan dar bant hizmetler ülke şehirlerinin hemen hemen tamamına yayılmış telefon şebekesi üzerinden sunulmakta, modern telekomünikasyon mevzuatına sahip ülkelerde öngörülen asgari hizmet sunma zorunluluğu nedeniyle makul ücretlendirilmiş sabit telefon hizmeti kamu hizmeti olarak kabul edilmektedir. Dolayısıyla dar bant internet erişimi satın almak isteyenlerin bu hizmeti satın alabilme imkanları çok yüksektir. Fakat geniş

bant hizmetler ancak elden geçirilmiş kablo TV ve telefon şebekeleri üzerinden (yerel santrale belirli mesafeden daha uzak olmayan abonelere) ve bu şebekelerin bağlı olduğu yerel santrallere özel olarak kurulacak donanım sayesinde sunulabilmektedir. Dolayısıyla bu koşulların sağlanmadığı bir bölgede yaşayan bir tüketicinin geniş bant erişim hizmeti alması mümkün değildir.

Ayrıca kesikli iletişimin söz konusu olduğu ve karşı modemın ortaklaşa kullanıldığı dar bant internet erişiminde statik IP adresi uygulaması gerçekleştirmek güçtür. Geniş bant erişim ile etkileşim sağlanan bilgiler dar bant ile sağlananları içermekte ve ayrıca film, müzik yayını, video oyunları, etkileşimli e-ticaret uygulamaları, video-konferans, sağlık uygulamaları, uzaktan eğitim gibi dar bant erişim ile kullanılmayacak uygulamaları kapsamaktadır. Ayrıca geniş bant kullanıcısı, bu tür erişim için özel olarak hazırlanmış portalları² kullanmayı tercih edecek, dar bant kullanıcısı ise bu tür portallara erişemeyecektir.

Yukarıdaki açıklamalar doğrultusunda ilgili ürün pazarı “yerel kullanıcılara sunulan dar bant internet erişimi sağlama pazarı” olarak tanımlanmıştır.

H.1.2. Coğrafi Pazar

Telekomünikasyon hizmetleri ve erişim pazarlarının tanımlanması sırasında ilgili coğrafi pazar, servis sağlayıcıları için söz konusu objektif rekabet koşullarının homojen olduğu ve rakiplerin hizmetlerini sunabildikleri alan olarak tanımlanmaktadır. Erişim altyapılarının inşa edilmesi ve bu altyapılar üzerinden çeşitli erişim hizmetlerinin sunulması çoğu ülkede lisans sahipliğini gerektirdiğinden ve bu lisanslar en geniş ulusal sınırlar içinde kalan coğrafi alan için verildiğinden coğrafi pazar ülke sınırları olarak tanımlanmaktadır.

İlgili ürün pazarında ülke içinde herhangi bir bölgedeki rekabet koşullarının diğerlerinden farklı olamayacağı görülmektedir. Dolayısıyla bu pazarlarda hizmet sunan ve sunacak olan işletmelere verilecek yetki belgelerinin veya yetki belgesi sahibi ile yapılacak sözleşmelerin kapsamının Türkiye sınırları olacağı göz önüne alınarak, ilgili coğrafi pazar “Türkiye Cumhuriyeti sınırları” olarak belirlenmiştir.

H.2. Taraflar

H.2.1. Vestelnet Elektronik Sanayi ve Ticaret A.Ş.

Şirket aşağıdaki tabloda da görüleceği üzere devre konu Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.’nin hisselerinin %97,6’sına sahiptir. Devre konu şirketin devir öncesi ve devir sonrası ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Hissedarlar	Devralma Öncesi	Devralma Sonrası
Vestel Elektronik Sanayi ve Ticaret A.Ş.	% 97,6	-
DKnet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.	-	% 97,6
Vestel Dayanıklı Tüketim Malları Pazarlama A.Ş.	% 1,6	% 1,6
Vestel Komünikasyon A.Ş.	% 0,2	% 0,2
Vestel Dış Ticaret A.Ş.	% 0,2	% 0,2
Vestel Bilişim A.Ş.	% 0,1	% 0,1
Diğer	% 0,3	% 0,3

² Portal, tüketici veya kurumsal kullanıcının üzerinden bir dizi “online” hizmete ve internetin kalanına erişilebilen bir geçiş platformu olarak tanımlanabilir.

Şirketin yönetim kurulu; Ahmet Nazif ZORLU, Şule ZORLU, Zülal ZORLU, Ömer YÜNGÜL, Mehmet Cem BODUR, Sait KATRANCI ve Enis Turan ERDOĞAN'dan oluşmaktadır.

H.2.2. DKnet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.

Önceki unvanı Dereköylü Uluslararası Özel Antrepoculuk Taşımacılık ve Ticaret A.Ş. olan şirket, 23.11.2001 tarihinde "her türlü ithal edilen malları depolarında saklamak, bu malların gerek yurt içine gerekse yurt dışına satışını gerçekleştirmek" üzere kurulmuştur. 10.1.2003 tarihinde şirket ana sözleşmesi tadil edilerek, şirket unvanı Dknet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.; faaliyet alanı da "telekomünikasyon yolu ile ve on-line sistemler içinde her türlü bilginin dağıtım ve iletişimini yapmak, bilgisayar ve telekomünikasyon alanlarında her türlü tasarımı yaparak anahtar teslimi projeler hazırlamak, internet servis sağlayıcılığı yapmak ve bu konuda üçüncü kişilere hizmet vermek" olarak değiştirilmiştir.

Şirketin %99,9998 hissesi Çiğdem SOLAK'a geriye kalan %0,0002 hisse ise Mehmet Fatih DEREKÖYLÜ, Müzeyyen DEREKÖYLÜ, Osman DEREKÖYLÜ ve Güney Gıda Taşımacılık Sanayi ve Ticaret A.Ş.'ye aittir. Şirketin yönetim kurulu ise Çiğdem SOLAK, Mehmet Fatih DEREKÖYLÜ ve Osman DEREKÖYLÜ'den oluşmaktadır.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Bildirim konusu, Vestelnet Elektronik Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Vestelnet)'nin Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.'de bulunan %97,6 oranındaki hisselerinin DKnet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş. (Dknet)'ye devri işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi kapsamında olmadığına dair menfi tespit belgesi verilmesi talebidir. Ancak aşağıda da açıklanacağı üzere işlem, tarafların sahip oldukları toplam pazar payları ve ciroları itibarıyla, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesine dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir devir işlemidir. Nitekim başvuru dilekçesinin ekinde tarafların doldurdukları "Birleşme ve Devralmalar Hakkında Bildirim Formu" yer almaktadır. Dolayısıyla talep konusu, devir işlemine izin verilmesi olarak değerlendirilmiştir.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, devir işleminin 31.12.2002 tarihinde tarafların yönetim kurulu kararları çerçevesinde ve herhangi bir devir sözleşmesi olmaksızın gerçekleştiği anlaşılmaktadır. Devir işleminin gerçekleştiğini belgelemek üzere şirketin muhasebe fişleri gönderilmiştir.

Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş. ile Superonline Uluslararası Elektronik Bilgilendirme ve Haberleşme Hizmetleri A.Ş. (Superonline) arasında 28.8.2002 tarihinde imzalanan anlaşma sonucunda Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş., "elektronik posta servisini, portal servislerini, abone bilgilerinin tamamını, erişim verilmesi işini ve donanım ve yazılımları" Superonline'a devretmiştir. Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.'nin bireysel internet servis sağlayıcılığı piyasasındaki

faaliyet devri bu anlaşma ile gerçekleştirilirken, şirketi Vestel Grubu'ndan çıkarmak üzere ikinci bir anlaşmayla hisse devri gerçekleştirilmektedir.

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca düzenlenen 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik "İzne Tabi Birleşme veya Devralmalar" başlıklı 4. maddesinde, "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 aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur." hükmü getirilmiştir.

İşlem taraflarının ilgili ürün pazarındaki toplam ciroları TL. (DKnet'in ilgili ürün pazarında faaliyeti olmadığından, rakam 2002 yılında Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.'nin ilgili ürün pazarındaki cirosudur.)'dir. Öte yandan, pazarın yapısı nedeniyle faaliyet gösteren teşebbüslerin pazar payını belirlemede güçlüklerle karşılaşılacakla birlikte, dosya mevcudu bilgilere göre, tarafların toplam pazar payları %25'in altındadır. (DKnet'in ilgili pazarda faaliyeti bulunmadığından herhangi bir pazar payı mevcut değildir.) Dolayısıyla söz konusu devralma işlemi Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.'nin sahip olduğu ciro yönüyle Rekabet Kurulu'nun iznine tabidir.

Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.'nin Superonline ile imzaladığı sözleşmenin "Hizmet Bedellerine İlişkin Faturalama" başlıklı 1.7. maddesine göre Veezygo dışındaki abonelik modellerinin faturalandırılması 9.9.2002 tarihinden itibaren Superonline tarafından yapılacak; Veezygo aboneleri için faturalandırma Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş. tarafından abonelik sürelerinin sonuna kadar yapılmaya devam edilecektir. Dolayısıyla devralma sonrasında Veezygo abonelerinin abonelik sürelerinin sonuna kadar faturalandırılması DKnet tarafından yapılacaktır. DKnet'in ise söz konusu devir işleminden önce ilgili pazarda herhangi bir faaliyeti ve pazar payı yoktur. Dolayısıyla devir işlemi pazarda bir yoğunlaşmaya yol açmayacak, işlem sonucunda hakim durumun yaratılması veya güçlendirilmesi söz konusu olmayacaktır.

Öte yandan, Raportörlerce Vestelnet yetkilileri ile yapılan görüşmede devir işleminin Vestel Grubu'nun bireysel internet servis sağlayıcılığı pazarından çekilerek asıl uzmanlık alanları olan üretime yoğunlaşmak istemeleri nedeniyle gerçekleştirildiği ve Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.'nin Superonline ile sözleşmenin imzalandığı tarihten bugüne kadar yeni abone kaydı yapmadığı ifade edilmiştir. Görüşmede ayrıca Superonline ile yapılan anlaşmanın Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş. tüzel kişiliği ile yapıldığı ve anlaşmanın yürürlükte kalmaya devam edeceği belirtilmiştir.

H.4. Bildirimin Süre Yönünden İncelenmesi

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, bildirim konu devir işleminin 31.12.2002 tarihinde gerçekleştirildiği ve 10.1.2003 tarihli Türkiye Ticaret Sicili Gazetesi'nde de Dereköylü Uluslararası Özel Antrepoculuk Taşımacılık ve Ticaret A.Ş.'nin

ana sözleşmesinde yapılan değişikliğin yayımlandığı anlaşılmaktadır. Tarafların Kurum'a başvuruları ise, 9.5.2003 tarihinde olmuştur. Dolayısıyla, işlem gerçekleştirildikten sonra Kurum'a başvuruda bulunulmuştur.

4054 sayılı Kanun'un 7., 10. ve 11. maddeleri ile düzenlenen birleşme ve devir işlemlerine ilişkin izin sistemi, bu işlemlerin gerçekleştirilmeden önce Kurul'a bildirilmesini gerektirmektedir. Bu durum, teşebbüslerin hak ve yükümlülüklerinin belirlendiği 1997/6 sayılı Tebliğ'in 7. maddesi ikinci fıkrasının, "*Tebliğ kapsamındaki birleşme ve devralmalardan Tebliğ'in 2 nci ve 4 üncü maddesi ile Rekabet Kurulu'nun iznine bağlı kılınan her türlü birleşme ve devralmanın, işlemin yapılmasından uygun bir süre (tercihen 30 gün) önce, Kurulumuza bildirilmesi ve Kurul'dan izin alınması zorunludur.*" şeklindeki hükmünde de ifade edilmiştir. Bu çerçevede, dosya konusu işlemin bildirilmesinde ilgili sürelerle uyulmadığı anlaşıldığından 16. maddenin birinci fıkrasının (c) bendi ve aynı maddenin üçüncü fıkra müeyyidelerinin uygulanması gerekmektedir.

I- SONUÇ

Yukarıda yer verilen tespitler ve yapılan değerlendirmeler doğrultusunda;

1. Vestelnet Elektronik Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin Vestelnet Elektronik İletişim ve Bilgilendirme A.Ş.'deki %97,6 oranındaki hisselerinin DKnet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.'ye devredilmesi işleminin 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında bir işlem olduğuna OY BİRLİĞİ ile,
2. bildirim konusu devir işleminin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu daha da güçlendiren ve bunun sonucunda ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran bir işlem olmadığına ve bu nedenle söz konusu işleme izin verilmesine OY BİRLİĞİ ile,
3. ancak söz konusu devralma işleminin zamanında bildirilmemesi nedeniyle;
 - a) Vestelnet Elektronik Sanayi ve Ticaret A.Ş. ile DKnet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.'ye Kanun'un 16. maddesi birinci fıkrası (c) bendi uyarınca ayrı ayrı olmak üzere 2.311.902.000.- (ikimilyarüçyüzonbirmilyondokuzyüzikibin) TL.,
 - b) aynı maddenin üçüncü fıkrası uyarınca ise bildirim yükümlülüğünün bulunduğu sürede DKnet Elektronik İletişim ve Teknolojik Yatırımlar Ticaret A.Ş.'nin Yönetim Kurulu Üyeleri olan Çiğdem SOLAK, Mehmet Fatih DEREKÖYLÜ ve Osman DEREKÖYLÜ ile Vestelnet Elektronik Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin Yönetim Kurulu Üyeleri olan Ahmet Nazif ZORLU, Şule ZORLU, Zülal ZORLU, Ömer YÜNGÜL, Mehmet Cem BODUR, Sait KATRANCI ve Enis Turan ERDOĞAN'a da aynı Kanun'un 16. maddesinin üçüncü fıkrası ve 2003/1 sayılı Rekabet

03-44/502-222

Kurulu Tebliđi uyarınca ayrı ayrı yukarıda belirtilen cezanın %10'u oranında olmak üzere 231.190.200.-TL.

idari para cezası verilmesine OY ÇOKLUĐU ile

karar verilmiştir.

KARŞI OY GEREKÇESİ

4054 sayılı Kanun'un 10/2., 11. ve 12. maddelerinde birleşme ve devralmaların "Kurul'a bildiriminden söz edilmekte, ayrıca işlemin bildirilmemesi halinde Kurul'un herhangi bir şekilde işlemde haberdar olduğu zaman (diğer bir anlatımla re'sen) yapacağı incelemeyi sonradan bildirmeme cezası uygulanacağı 11. maddede öngörülmektedir. Kanun'un 16/1-c maddesinde, birleşme veya devralmanın bildirilmemesi halinde ceza verileceği belirtilmekte olup (cümlelerin sonunda geçen "süresi içinde" tabirinin, anlaşma ve uyumlu eylemlerin yapıldıkları tarihten itibaren bir aylık bildirim süresine dair 10. maddenin birinci fıkrasında bahsedilen süre ile ilgili olduğu) bildirim, işlemin gerçekleştirilmesinden önce yapılmaması halinde ceza verileceğine dair Kanun'da açık bir hüküm bulunmadığına göre olayda, ilgili tarafca yapılan bir bildirim üzerine Kurul'ca inceleme yapıldığından (diğer bir anlatımla Kurul'ca re'sen inceleme yapılmadığından) artık bildirmeme cezası verilemeyeceği ve ayrıca menfi tespit istemiyle olsa dahi işlem, Kurul'a bildirildiğinden ve bildirilen işlemin devralma niteliğinde olduğu tavsifini yapmak bildirim yapılmadığı anlamına gelmeyeceğinden bildirim yapıldığının kabulü gerektiği, dolayısıyla bildirmeme cezası verilemeyeceği düşüncesiyle Rekabet Kurulu'nun 19.06.2003 tarih ve 03-44/502-222 sayılı kararının sonuç bölümünün 3. bendinde sayın çoğunluğun görüşüne katılmıyoruz.

R. Müfit SONBAY
Kurul Üyesi

Kublay ATASAYAR
Kurul Üyesi