

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2016-2-37 (Ortak Girişim)
Karar Sayısı : 16-30/502-223
Karar Tarihi : 08.09.2016

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Adem BİRCAN

B. RAPORTÖRLER : İsmail Atalay YOLCU, Selin DURSUN, Mesut MORGÜL

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

BULUNAN :- Mehmet Ali YALÇINDAĞ
Temsilcileri: Av. Şahin ARDIYOK, Av. Belit POLAT
Büyükdere Cad. Bahar Sok. No: 13
Rover Plaza Kat 11-12 34394 Levent Şişli/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Natek Bilişim Bilgisayar Eğitim Danışmanlık Yazılım Ticaret Sanayi A.Ş.'nin, (.....) oranında hissesinin Mehmet Ali YALÇINDAĞ ve May Investment B.V. tarafından devralınması suretiyle ortak girişime dönüştürülmesi işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 19.08.2016 tarih ve 5080 sayı ile giren ve en son 29.08.2016 tarih ve 5216 sayı ile eksiklikleri tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 31.08.2016 tarih ve 2016-2-037/Öİ sayılı Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

- (4) Mehmet Ali YALÇINDAĞ, kontrol ettiği MAY Yönetim Danışmanlık Hizmetleri A.Ş., MYMG Dijital Ticaret ve Yatırım A.Ş., May Investment B.V. (MAY İNVEST) aracılığıyla işletme alanında danışmanlık hizmeti vermekte ve alibaba.com alışveriş sitesinin Türkiye'deki münhasır distribütörlüğünü yapmaktadır.
- (5) May Investment B.V. (MAY İNVEST); Hollanda menşeli bir şirket olup hali hazırda herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.
- (6) Natek Bilişim Bilgisayar Eğitim Danışmanlık Yazılım Ticaret Sanayi A.Ş. (NATEK); bilgi güvenliği yönetimi yazılımları geliştirmekte, üretmekte, pazarlamakta ve yazılım danışmanlığı alanında faaliyet göstermektedir.
- (7) Necati ERTUĞRUL, Ahmet Timuçin ERPOLAT ve Tolga ERPOLAT; kontrol sahipleri arasında yer aldığı teşebbüsler aracılığıyla (NATEK, Natek Savunma Havacılık Yazılım Bilişim Tic. San. Ltd. Şti. (Natek Savunma), Bilgikent Bilişim Teknolojileri Danışmanlık Hizmetleri A.Ş. (Bilgikent)) bilgi teknolojisi ve yazılım alanlarında faaliyet göstermektedir.

G.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (8) Dosya konusu işlem, NATEK'in hisselerinin % (.....)'unun, MAY İNVEST ve Mehmet Ali YALÇINDAĞ tarafından, Necati ERTUĞRUL, Tolga ERPOLAT ve Ahmet Timuçin ERPOLAT adlı gerçek kişilerden devralınması yoluyla NATEK'in ortak girişime dönüştürülmesi işlemidir.
- (9) Bildirime konu işlem öncesinde NATEK gerçek kişi hissedarlar tarafından kontrol edilmektedir. NATEK ile Mehmet Ali YALÇINDAĞ ve MAY İNVEST arasında akdedilen Sözleşme uyarınca, NATEK'in (.....) oranında hissesine Mehmet Ali YALÇINDAĞ ve Mehmet Ali YALÇINDAĞ tarafından kontrol edilen MAY İNVEST'in sahip olacağı ve bunun sonucunda NATEK'in, gerçek kişiler ile MAY İNVEST ve Mehmet Ali YALÇINDAĞ tarafından birlikte kontrol edileceği anlaşılmaktadır. NATEK'in işlem öncesi ve sonrası hissedarlık yapısına aşağıdaki tabloda yer verilmiştir.

(10) Tablo 1- NATEK'in Hissedarlık Yapısı

İşlem Öncesi		İşlem Sonrası	
Hissedar	Hisse Oranı (%)	Hissedar	Hisse Oranı (%)
Necati ERTUĞRUL	(.....)	Necati ERTUĞRUL	(.....)
Ahmet Timuçin ERPOLAT	(.....)	Ahmet Timuçin ERPOLAT	(.....)
Tolga ERPOLAT	(.....)	Tolga ERPOLAT	(.....)
		Mehmet Ali YALÇINDAĞ	(.....)
		MAY İNVEST	(.....)
Toplam	100		100

Kaynak: Bildirim Formu

- (11) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin 3. fıkrası çerçevesinde, bir ortak girişimin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilebilmesi için "ortak kontrol" ve "tam işlevsellik (bağımsız iktisadi varlık)" koşullarını taşıması gerekmektedir.
- (12) İki ya da daha fazla teşebbüs ya da kişinin başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etki uygulama imkânına sahip olması durumunda ortak kontrolden söz edilmektedir. Belirleyici etki, bir teşebbüsün stratejik ticari eylemlerine yön veren kararları engelleyebilme yetkisi anlamına gelmektedir. "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz"un (Kılavuz) 50. vd. paragraflarında bir ortak girişimde ortak kontrolden söz edilebilmesi için tarafların eşit oy hakkına sahip olması, stratejik kararların alınmasında veto haklarının bulunması ya da oy haklarının ortaklaşa kullanılması gibi şartların sağlanması gerektiği ifade edilmiştir. Bu anlamda, ana şirketlerin kontrol edilen teşebbüsle ilgili önemli kararlarda (bütçe, işletme planı, önemli yatırımlar, üst yönetimin atanması gibi) mutabakata varmak zorunda olduğu hallerde ortak kontrol söz konusudur.
- (13) Bildirim konusu Sözleşme'nin ilgili maddelerinde düzenlenen; yönetim kurulu üye sayısı, toplantı yeter sayısı ve karar alınabilmesi için gerekli oy sayısı ile yönetim kurulu kararında nitelikli çoğunluk gerektiren konular dikkate alındığında, stratejik ticari kararların alınması için yapılacak bir yönetim kurulu toplantısına Mehmet Ali YALÇINDAĞ veya MAY İNVEST'in katılımının ve olumlu oyunun gerektiği görülmektedir. Dolayısıyla Sözleşme hükümleri incelendiğinde NATEK'in kurucu hissedarlar ile Mehmet Ali YALÇINDAĞ ve MAY İNVEST'in ortak kontrolü altında olacağı anlaşılmaktadır.

16-30/502-223

- (14) Bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilmesi için aranan ikinci kriter ise, üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliği taşıması, diğer bir deyişle tam işlevsel olmasıdır. Bu kriter ile aranan özellik ortak girişimin, kurucularından bağımsız olarak ilgili pazarda faaliyetlerini kalıcı olarak sürdürebilen ayrı bir iktisadi işletme olarak teşekkül etmesidir. Bir ortak girişimin tam işlevsel olarak kabul edilebilmesi için;
- Bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olmak,
 - Ana şirketlerin belirli bir işlevi ötesinde faaliyet göstermek,
 - Satış ve satın alma ilişkilerinde ana şirketlere bağımlı olmamak,
 - Kalıcı olarak faaliyet göstermek¹
- şeklinde ifade edilebilecek nitelikleri taşıması beklenmektedir
- (15) Dosya içeriğinden anlaşıldığı üzere NATEK Türkiye'de bilgi güvenliği yönetim yazılımları geliştirmekte, üretmekte, pazarlamakta ve yazılım danışmanlığı alanında faaliyet göstermektedir. Bu çerçevede, işlem öncesinde de bahse konu pazarda faaliyet gösteren NATEK'in; bağımsız olarak faaliyet göstermek için yeterli kaynaklara sahip olduğu, ilgili pazarda faaliyet gösteren diğer firmaların gerçekleştirdiği faaliyetlerde bulunacağı ve stratejik ticari kararların alınmasında ise Mehmet Ali YALÇINDAĞ veya MAY İNVEST'in onayının gerekli olacağı dosya içeriğinden anlaşılmıştır. Ayrıca, taraflar arasındaki Sözleşme'nin süre bakımından sınırlı olmadığı görülmektedir. Dolayısıyla kurulacak ortak girişim tam işlevsellik niteliğine sahip olacaktır.
- (16) Yukarıda yer verilen bilgilerden dosya konusu işlemin, bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişim kurulması niteliğini taşıdığı anlaşıldığından, söz konusu işlem 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemidir. İşlem taraflarının 2015 yılı cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında yer alan ciro eşiklerini aştığı dolayısıyla bildirim konu işlemin izne tabi olduğu görülmektedir.
- (17) Yazılım pazarında faaliyet gösteren NATEK'in yazılım pazarındaki payının yaklaşık (.....) arasında olduğu, bunun yanı sıra NATEK'in kendisi ve iştirakleri aracılığıyla faaliyet gösterdiği güvenli yazılım pazarındaki payının ise (.....) olduğu dosya içeriğinden anlaşılmıştır.
- (18) NATEK'in iştirakleri Natek GmbH ve Bor Yazılım A.Ş.'dir. NATEK GmbH, Avrupa'da NATEK ürünlerinin satışını gerçekleştirmek ve satış sonrası hizmetlerini sunmak üzere 2015 yılında kurulmuştur. Bor Yazılım A.Ş. ise NATEK'in araştırma ve geliştirme faaliyetlerini yürütmektedir.
- (19) Kurucu hissedarlar ise mevcut durumda doğrudan Bilgikent ve Natek Savunma'yı kontrol etmekte olup (.....). Natek Savunma, askeri alanda hava, kara, personel ve bilgi teknolojileri çözümleri sunmaktadır. Şirket, akıllı sınır gözetleme, keskin nişancı tespit ve izleme sistemi, çok amaçlı mini elektro optik sistemi, akıllı sahil gözetleme sistemi gibi sistemler geliştirmektedir. Bilgikent ise bilgi teknolojisi çözümleri alanında faaliyet göstermekte ve elektronik sistemlerinin entegrasyonuna yönelik projeler yürütmektedir.

¹ Kılavuz, par. 81-93.

16-30/502-223

- (20) NATEK ile Mehmet Ali YALÇINDAĞ ve MAY İNVEST'in faaliyet alanları arasında kesişme bulunmadığı dosya içeriğinden anlaşıldığından, işlemde etkilenen pazar da bulunmamaktadır. Bu hususlar birlikte değerlendirildiğinde, devir işlemi sonucunda herhangi bir hâkim durumun oluşması ya da mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesinin söz konusu olmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

H. SONUÇ

- (21) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı 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 aynı Kanun maddesinde yasaklanan 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.