

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2015-2-31 (Öneriştirma)
Karar Sayısı : 15-36/543-175
Karar Tarihi : 09.09.2015

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN,
Doç. Dr. Tahir SARAÇ, Kenan TÜRK

B. RAPORTÖRLER: İsmail Atalay YOLCU, Beyza AĞVAZ

C. BAŞVURUDA

BULUNAN : - Bir Numara Radyo ve Televizyon Yayınları A.Ş.
Temsilcisi: Av. Mustafa Kemal ERNALBANT
Kavacık Mahallesi Yürekli Adam Sokak No: 20 Kat: 7 Daire: 16
Beykoz / İstanbul

D. HAKKINDA İNCELEME

YAPILAN : - VY Uluslararası Teknoloji Hizm. Tic. Ltd. Şti.
Altınay İş Merkezi Kasap Sokak No: 10 Kat: 1
Esentepe 34394 Şişli / İstanbul

- (1) **E. DOSYA KONUSU:** VY Uluslararası Teknoloji Hizm. Tic. Ltd. Şti.'nin ulusal radyo ve televizyonlarda yayınlanan şarkıların popülerliğini ölçen listeleri hazırlarken Number 1 Türk FM, Number 1 FM, Number 1 Türk TV ve Number 1 TV verilerini kullanmadığı, böylece anılan kanalların müzik şirketlerinden klip ve reklam bedeli alamayarak gelir kaybına uğradığı iddiası.
- (2) **F. İDDİALARIN ÖZETİ:** Bir Numara Radyo ve Televizyon Yayınları A.Ş. (BİR NUMARA) ve Klas Radyo ve Televizyon Yayınları A.Ş. (KLAS) temsilcisi tarafından yapılan başvurularda özetle;
- VY Uluslararası Teknoloji Hizm. Tic. Ltd. Şti.'nin (VY MEDIA) ulusal radyo ve televizyonlarda hangi şarkıların kaç kez yayınlandığını ölçtüğü; ölçüm sonuçlarını şarkıcılar, yapımcılar, müzik şirketleri ve radyo - televizyon kanalları ile paylaştığı,
 - VY MEDIA'nın şarkıların çalınma sıklığının değerlendirilmesi konusunda dayanak alınan en önemli araştırma şirketi olduğu ve bu yönüyle piyasaya hakim durumda bulunduğu,
 - Şarkıcıların ve müzik şirketlerinin her ay düzenlenen söz konusu raporu inceleyerek, kendi şarkılarını en çok çalan radyo ve televizyon kanalları ile anlaşmalar yaptığı ve radyo ve televizyon kanallarının bu anlaşmalar yoluyla gelir elde ettiği,
 - VY MEDIA'nın, daha önce rating ölçümlerinde yer verdiği Number 1 TV, Number 1 FM, Number 1 Türk TV ve Number 1 Türk FM kanallarını, keyfi şekilde ölçüm dışında tutmaya başladığı; anılan kanallarda yayınlanan şarkı ve şarkıcıların, ölçüm sıralamasında yer alamamaları nedeniyle yanlış yönlendirildiği,
 - Bu durumun anılan kanallar için hem prestij kaybına yol açtığı, hem de kanalların müzik şirketlerinden alınan reklam bedeli ve şarkıcılardan alınan klip bedeli gelirlerinden mahrum kalmaları nedeniyle maddi kayıplara uğradıkları ifade edilmiştir.

15-36/543-175

- (3) **G. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 09.06.2015 tarih ve 2779 sayı, 17.06.2015 tarih ve 2829 sayı ile giren başvurular üzerine hazırlanan 15.07.2015 tarih ve 2015-2-31/İİ sayılı İlk İnceleme Raporu'nun görüşülmesi sonucunda önaraştırma yapılmasına karar verilmiştir.
- (4) İlgili karar uyarınca düzenlenen 01.09.2015 tarih ve 2015-2-31/ÖA sayılı Önaraştırma Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (5) **H. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** Önaraştırma konusu iddialar ile ilgili olarak; VY MEDİA hakkında 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 41. maddesi uyarınca soruşturma açılmasına gerek olmadığı sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmiştir.

I. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (6) Başvuru dilekçelerinde açıklık bulunmayan hususların giderilmesi için teşebbüs yetkilileri ile 25.06.2015 tarihinde Raportörlerce gerçekleştirilen görüşmede; teşebbüs yetkilileri tarafından başvuru dilekçelerindeki hususlara ek olarak, Bağlantılı Hak Sahibi Fonogram Yapımcıları Meslek Birliği (MÜ-YAP) üyesi Doğan Müzik Yapım ve Tic. A.Ş. (DMC), Avrupa Müzik Yapım Prod. ve Yay. Tic. A.Ş. (AVRUPA MÜZİK) ve Seyhan Müzik Prodüksiyon İnşaat San. ve Tic. Ltd. Şti. (SEYHAN MÜZİK) ile şarkıların telif ücretlerine ilişkin olarak anlaşma sağlanamadığı; bu yüzden BİR NUMARA'ya ait kanallarda, anılan müzik şirketlerinin şarkılarının çalınmadığı, bunun da bu şirketlere bağlı şarkıcıların sıralamadaki yerlerini olumsuz etkilediği, şarkıcıların şirketlere şarkılarının BİR NUMARA kanallarında da çalınması için baskı yaptığı; DMC'nin VY MEDİA'nın gizli ortağı olduğu, anılan MÜ-YAP üyesi şirketlerin hem BİR NUMARA'yı zor durumda bırakmak hem de kendisine bağlı şarkıcıların baskısından kurtulmak için BİR NUMARA kanallarını VY MEDİA'nın ölçümlerinin dışına çıkarttığı ifade edilmiştir.
- (7) Görüşmede ayrıca BİR NUMARA kanallarının sektörde önemli yer tuttuğu, VY MEDİA'nın ölçümü aracılığıyla BİR NUMARA kanallarını takip eden yüzlerce kanalın kendilerini referans olarak aldığı; bu yüzden BİR NUMARA kanallarının ölçüm kapsamı dışında tutulmasının, bu kanalların takip edilmesini engelleyerek piyasayı yanlış yönlendirdiği; kendi kanallarında çalınan şarkıların olması gerektiği kadar popüler olmadığını, DMC, AVRUPA MÜZİK ve SEYHAN MÜZİK'e bağlı şarkıcılara ait şarkıların ise ölçümlerde suni bir şekilde daha üst sıralarda yer aldığı belirtilmiştir.

I.1. Hakkında İnceleme Yürütülen Taraf

- (8) 2006 yılında kurulan VY MEDİA, İstanbul'da yerleşik bir teşebbüstür. Radyo ve televizyonlarda çalınan şarkıların/müziklerin sayılması ve raporlanması alanında faaliyet göstermektedir. Yazılım yardımıyla takip edilen şarkıların belirli bir zaman aralığında ne zaman, hangi kanalda, kaç kere çalındığı tespit edilerek, şarkı ve dolayısıyla şarkıcıların popülerliği ölçülmektedir.

I.2. İlgili Pazar

- (9) Dosya konusu başvuru, VY MEDİA'nın ölçüm faaliyetlerinde BİR NUMARA Grubu'na ait kanalların verisini kullanmamasına ilişkindir. Bu bağlamda şarkı ölçümü hizmeti ve radyo-televizyon yayıncılığı hakkında genel bilgi verilmesi faydalı olacaktır.

I.2.1. Sektör Hakkında Genel Bilgiler

- (10) Radyo ve televizyon kanallarının yayınlarına ilişkin ölçüm faaliyetleri, sektördeki farklı oyuncuların piyasayı takip etmek ve karar almak için ihtiyaç duydukları verileri karşılamak amacıyla gerçekleştirilmektedir. Bu ihtiyaçlardan birini de radyo ve televizyon kanallarında belirli bir sürede, hangi şarkı veya müziğin, kaç kere, hangi kanallarda çalındığının tespiti oluşturmaktadır. Ölçüm sonuçları şarkıcılar, müzik şirketleri,

15-36/543-175

menajerler, radyo ve televizyon kanalları ve şarkıcılarla proje gerçekleştirmek isteyen diğer teşebbüsler tarafından kullanılmaktadır. Örneğin müzik şirketleri kliplerin müzik kanallarında yayınlanması için yapılan anlaşmalara müzik kanalları tarafından uyulup uyulmadığını takip etmekte, şarkıcılar kendi şarkılarının popülaritesini ölçebilmekte ve radyo ve televizyon kanalları diğer kanalların hangi şarkı ve şarkıcıları yayınlamaya ağırlık verdiğini görebilmektedir.

- (11) VY MEDİA tarafından verilen bilgiye göre söz konusu ölçüm bir yazılım yardımıyla yapılmaktadır. Takip edilecek şarkının beş veya daha fazla noktasından örnek alınarak bu örnekler kanallarda çalan müzikler ile karşılaştırılmakta, şarkının herhangi bir kanalda çaldığı tespit edildiğinde çalma tarihi ve saati sunuculara kaydedilmektedir. Bu şekilde toplanan veri ile excel tablosu veya PDF formatında raporlar hazırlanmakta, bu raporlar yukarıda sayılan piyasa oyuncularından teşekkür edebilecek müşterilere/abonelere internet sayfası veya e-posta aracılığıyla ulaştırılmaktadır. Yapılan incelemelerden anlaşıldığı üzere söz konusu raporlar abonenin isteği doğrultusunda belirli bir şarkının hangi kanallarda kaç kere çaldığını gösterebildiği gibi belirli bir dönemde belirli kanallarda hangi şarkıların çaldığını da gösterebilmektedir.
- (12) Takip ve ölçüm işleminin yapılmasını sağlayan teknolojiye Radio Monitor, Nielsen Music Control, Mediabase, Radio Wave Monitor, Tunesat, BMAT ve Kollektor gibi şirketler sahiptir.

I.2.2. İlgili Ürün Pazarı

- (13) Mevcut önaraştırma kapsamında inceleme sonucunu değiştirmeyeceğinden hareketle pazar tanımı yapılmasına gerek görülmemiştir.

I.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

I.3.1. Elde Edilen Bilgi ve Belgeler

- (14) Önaraştırma kapsamında 04.08.2015 tarihinde Raportörlerce VY MEDİA'da yerinde inceleme yapılmıştır.
- (15) VY MEDİA'dan ve BİR NUMARA'dan yazılı talep edilen bilgilere istinaden cevabi yazılar Kurum kayıtlarına intikal ettirilmiştir. MÜ-YAP, Musiki Eseri Sahipleri Grubu Meslek Birliği (MSG), Müzik Yorumcuları Meslek Birliği (MÜYORBİR) ve Türkiye Musiki Eseri Sahipleri Meslek Birliği'nden (MESAM) talep edilen bilgiler ise anılan meslek birlikleri tarafından gönderilen ortak bir yazı ile Kurum kayıtlarına ulaştırılmıştır. MÜ-YAP, MSG, MÜYORBİR ve MESAM'dan yazı ile talep edilen bilgi ve belgelere istinaden cevabi yazılar da Kurum kayıtlarına intikal etmiştir.

I.3.2. Hukuki Değerlendirme

- (16) Aşağıda, yerinde inceleme ve bilgi talebi yoluyla elde edilen bilgi ve belgeler çerçevesinde şikâyete konu olayın gelişimi hakkında bilgi verilmiştir.
- (17) MÜ-YAP, MSG, MÜYORBİR ve MESAM 5846 sayılı Fikir ve Sanat Eserleri Kanunu'nun (5846 sayılı Kanun) 42. maddesi uyarınca, eser sahipleri ile bağlantılı hak sahiplerinin ortak çıkarlarını korumak ve bu Kanun ile tanınmış hakların idaresini ve takibini, alınacak ücretlerin tahsilini ve hak sahiplerine dağıtımını sağlamak üzere kurulmuş özel hukuk tüzel kişisidir. 5846 sayılı Kanun'un 43. maddesine göre radyo-televizyon kuruluşları, uydu ve kablolu yayın kuruluşları ile mevcut veya ileride bulunacak teknik imkânlardan yararlanarak yayın ve/veya iletim yapacak kuruluşlar "*sahneye konmuş eserler dışında kalan eser, icra, fonogram ve yapımlar için ilgili alan meslek birlikleri ile 52. maddeye uygun sözleşme yaparak izin almak, söz konusu yayın ve/veya iletimlere ilişkin ödemeleri bu birliklere yapmak ve kullandıkları eser, icra, fonogram ve yapımlara ilişkin listeleri bu birliklere bildirmek zorundadırlar.*"

- (18) Meslek birlikleri tarafından gönderilen yazıda; BİR NUMARA Grubuna ait kanalların Radyo ve Televizyon Üst Kurulu kayıtlarında sabit olduğu üzere 24 saat müzik yayını yaparak bu sayede kazanç elde ettiği, diğer taraftan meslek birliklerinin hak takibine başladığı 2001 yılından 2007 yılına kadar 5846 sayılı Kanun'da zorunlu kılınan izinleri almadan faaliyet gösterdiği belirtilmektedir. BİR NUMARA tarafından iletilen yazıda da meslek birlikleri ile BİR NUMARA arasında halen yürürlükte olan bir izin sözleşmesinin bulunmadığı, bunun nedeninin meslek birliklerinin uzlaşmaz tavrı olduğu, meslek birliklerinin farklı yayıncılara farklı fiyatlar sunarak ve aşırı fiyatlar talep ederek durumunu kötüye kullandığı ifade edilmektedir. Her iki yazının da ekinde yer alan listelerden taraflar arasında sonuçlanmış veya devam eden onlarca dava olduğu görülmektedir.
- (19) BİR NUMARA kanallarının VY MEDİA'nın sonuçlarını kamuya duyurduğu ölçümleri yaparken takip ettiği kanallardan çıkarılmasının dört meslek birliğinin 24.06.2014 tarihinde VY MEDİA'ya gönderdiği yazı ile gerçekleştiği anlaşılmaktadır. Söz konusu yazıda "...*başta lisanssız çalışmayı usul haline getirmiş ve bu nedenle hakkında bir çok dava açılmış ve mahkumiyet kararı verilmiş olan Number One Grubu olmak üzere benzer durumdaki tüm yayın kuruluşlarının izleme listelerinizden çıkarılması için gerekli hassasiyeti göstermenizi önemle rica ederiz*" denmektedir. Bu yazı üzerine VY MEDİA BİR NUMARA kanallarını hemen takip ettiği kanal listesinden çıkarmamış yaklaşık bir yıl daha şarkıların çalınma sayısı ölçümlerinde BİR NUMARA kanallarını da takip etmiştir.
- (20) VY MEDİA ile MÜ-YAP arasında imzalanan ve 01.05.2015 – 30.04.2017 tarihleri arasında geçerli olması öngörülen Abonelik Hizmet Sözleşmesi'nin 4. maddesinin beşinci fıkrasında;

"VY MEDİA, Türkiye Resmi Yerli ve Yabancı Eserler Listesi adı altında kamuoyuna açıkladığı listeyi oluşturan ve MÜ-YAP'a periyodik olarak raporlayacağı yayıncı kuruluşlar listesini işbu sözleşmeye iki ek halinde sunacaktır. MÜ-YAP, VY MEDIA tarafından sözleşmenin eli olarak sunulan Türkiye Resmi Yerli ve Yabancı Eserler Listesi'ni oluşturan yayıncı kuruluş listesinde yer alıp da, MÜ-YAP ile lisans sözleşmesi imzalamamış olan yayın kuruluşlarının adlarını VY MEDIA'ya yazılı olarak bildirecek ve VY MEDIA, MÜ-YAP tarafından kendisine adları bildirilen lisanssız yayın kuruluşlarının adlarını sözkonusu listeden çıkartacaktır."

hükmü yer almaktadır. Bu sözleşmenin yürürlüğe girmesinin ardından 15.05.2015 tarihinde BİR NUMARA Grubu kanalları takip edilen kanallar listesinden çıkarılmıştır.

- (21) Bu tarihten sonra VY MEDİA Twitter ve Facebook sosyal medya ağları üzerinden kamuya açıkladığı Music Top Turkey Top 5 Yerli ve Music Top Turkey Top 5 Yabancı listelerini oluştururken şarkıların BİR NUMARA kanallarında çalınmasını kayda almamıştır. Diğer taraftan VY MEDİA, abonelerine sunduğu hizmetler açısından BİR NUMARA kanallarını izlemeden çıkarmamıştır. Örneğin bir şarkının hangi kanallarda kaç kez çalındığını gösteren listelerde BİR NUMARA kanalları da yer almakta, VY MEDİA'dan hizmet almak isteyen bir radyo kanalı için hazırlanan teklifte Number One FM ve Number One TV'nin yer aldığı görülmektedir
- (22) Öneraştırmaya konu başvuruda şikayet edilen VY MEDİA, BİR NUMARA'nın rakibi konumunda değildir. BİR NUMARA'nın faaliyetlerinin zorlaşmasından veya BİR NUMARA'nın faaliyet gösterdiği pazarda rekabetin BİR NUMARA aleyhine bozulmasından sağlayacağı bir fayda bulunmamaktadır. Konunun özünde VY MEDİA'nın davranışlarının değil meslek birlikleri ile BİR NUMARA arasında uzun süredir devam eden ciddi izin ve telif anlaşmazlıklarının yattığı, tarafların birbirleriyle olan mücadelelerinde VY MEDİA ölçümlerinin de bir araç olarak kullanıldığı kanaati oluşmuştur. 6102 sayılı Türk Ticaret Kanunu'nun (6102 sayılı Kanun) 54. maddesine göre "[r]akipler arasında veya tedarik edenlerle müşteriler arasındaki ilişkileri etkileyen aldatıcı veya dürüstlük kuralına diğer şekillerdeki aykırı davranışlar ile ticari uygulamalar haksız ve hukuka aykırıdır". Bu

15-36/543-175

çerçeve de meslek birlikleri ile VY MEDİA'nın eylemleri BİR NUMARA'yı zarara uğratmış veya piyasayı yanlış yönlendirmiş ise bunun 4054 sayılı Kanun çerçevesinde değil, 6102 sayılı Kanun'un Haksız Rekabet başlıklı dördüncü bölümü çerçevesinde ele alınabileceği kanaatine ulaşılmıştır.

J. SONUÇ

- (23) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi uyarınca şikayetin reddi ile soruşturma açılmamasına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.