

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2005-3-49 (Devralma)
Karar Sayısı : 05-29/365-87
Karar Tarihi : 4.5.2005

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, Murat GENCER, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rifki ÜNAL, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN

B. RAPORTÖRLER: Bülent GÖKDEMİR

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Boyner Holding A.Ş.

20

D. TARAFLAR

: Boyner Holding A.Ş.
Eski Büyükdere Cad. No:22 Kat:16 Park Plaza
Maslak-İstanbul

Benetton International SA
n.1, Place d'Armes L-1 LUXEMBOURG

E. DOSYA KONUSU: Boyner Holding A.Ş. ile Benetton International SA tarafından kurulacak ortak girişime ilişkin izin talebi.

30

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 15.4.2005 tarih ve 2440 sayı ile intikal eden ve en son 27.4.2005 tarih ve 2670 sayı ile eksiklikleri tamamlanan bildirim üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 29.4.2005 tarih ve 2005-3-49/Öİ-05-BG sayılı Birleşme/Devralma Ön İnceleme Raporu, 2.5.2005 tarih ve REK.0.07.00.00/75 sayılı Başkanlık önergesi ile 05-29 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40

G. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ :İlgili raporda;

- Boyner Holding A.Ş. (Boyner Holding) ile Benetton International SA (Benetton) arasında kurulacak ortak girişim işleminin, 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir işlem olmakla birlikte, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde

05-29/365-87

azaltılması sonucunu doğuran bir işlem olmadığı, bu nedenle bildirim konu ortak girişim işlemine izin verilmesi gerektiği.

50

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

H.1.1. İlgili Ürün Pazarı

Bildirim konusu işlem neticesinde Bofis Boyner Marka ve İletişim Ticaret A.Ş. (Bofis), günlük giyime uygun markalı hazır giyim ürünleri, ayakkabı, çanta ve kemer gibi aksesuarların üretim ve pazarlanması faaliyetlerini yürütecektir. Bu nedenle ilgili ürün pazarı ayakkabı, çanta ve aksesuarlar pazarı olarak tanımlanmıştır.

60

H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

Ortak girişim işleminin taraflarının ve işlem sonrasında Bofis'in faaliyet alanı dikkate alındığında ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti sınırları dahil" olarak belirlenmiştir.

H.2. Taraflar

70

H.2.1. Boyner Holding A.Ş. (Boyner Holding)

Hazır giyim, konfeksiyon ve aksesuar üretimi ve pazarlanması alanlarında faaliyet gösteren Boyner Holding'in Yönetim Kurulu'nda; Ali Osman Boyner, Hasan Cem Boyner, Lerzan Boyner, Zahide Leman Halulu, Neylan Dinler, Ümit Nazlı Boyner, Aydın Giz, Cem Duna ve İbrahim Şensoy yer almaktadır. Boyner Holding'in mevcut hisse yapısı aşağıdaki tabloda gösterilmektedir.

Tablo 1: Boyner Holding Hisse Yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Hasan Cem Boyner	(.....)
Neylan Dinler	(.....)
Emine Ayten Boyner	(.....)
Lerzan Boyner	(.....)
Latife Boyner	(.....)
Zahide Leman Halulu	(.....)
Ali Osman Boyner	(.....)
Sağlık Tekstil A.Ş.	(.....)
Toplam	100

80

H.2.2. Benetton International SA (Benetton)

Benetton, %100 oranında Benetton Group S.p.A.'nın iştiraki konumundadır. Benetton Group S.p.A'nın hisse dağılımı aşağıdaki tabloda verilmiştir.

Tablo 2: Benetton Hisse Yapısı

Hissedarlar	Hisse Oranı (%)
Edizione Holding S.p.A ¹	(.....)
Kurumsal Yatırımcılar	(.....)
Kişisel Yatırımcılar ve Diğerleri	(.....)
Toplam	100

90

H.2.3. Bofis Boyner Marka ve İletişim Ticaret A.Ş. (Bofis)

Bofis, sermayesi (.....) YTL olan ve mevcut durumda herhangi bir iktisadi faaliyeti bulunmayan bir şirkettir. Halihazırda Bofis'in %99.94'ü Boyner Holding'e aittir. Bildirim konusu işlem ile birlikte Benetton, Boyner Holding'e ait (.....) adet hisseyi satın almak suretiyle Bofis'in %50'sini kontrol edecektir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. Ortak Girişim İşlemi

Boyner Holding ile Benetton arasındaki ticari ilişki Temmuz 1985'de imzalanan Lisans Anlaşması ile United Colors of Benetton markasının Türkiye'de üretim, satış ve pazarlanması hakkının devredilmesi ile başlamıştır.

Bu çerçevede yenilenen lisans ve dağıtım anlaşmaları ile Benetton'a ait olan United Colours of Benetton, Sisley, Colors, The Hip Site markalı ürünlerin yurtiçinde fason olarak ürettirilmesi, satış ve pazarlama hakkı, Undercolors of Benetton, Playlife ve Killer Loop markalarının ise satış ve pazarlanması hakkı Boyner Holding'in kontrolünde bulunan BBA Beymen Boğaziçi Alboy Mağazacılık Tekstil Sanayi ve Ticaret A.Ş. (BBA)'ya verilmiştir.

BBA, United Colors of Benetton, Sisley, Colors, The Hip Site markalı ürünlerin büyük çoğunluğunu yüze yakın yerli teşebbüse fason olarak ürettirmekte, küçük bir kısmını ise Benetton'dan ithal etmektedir. Öte yandan BBA, anılan markaların dışında (Benetton ile ilişkisi olmayan) Beymen, Divarese, T-box, Limon, Beymen Clup markalı ürünlerin üretim, satış ve pazarlama faaliyetlerini yürütmektedir.

Bildirim konusu işlem çerçevesinde Benetton ile Boyner Holding arasında United Colors of Benetton, Sisley, Colors, The Hip site markalarının Türkiye'de fason olarak ürettirilmesi, dağıtımı ve pazarlanmasının; Undercolors of Benetton, Playlife ve Killer Loop markalarının ise dağıtım, satış ve pazarlanmasının gerçekleştirilmesine yönelik bir ortak girişime varlık kazandırılmaktadır.

Bu çerçevede öncelikle BBA'nın Benetton markalı ürünlere yönelik faaliyetleri kapsamındaki varlık ve yükümlülükleri ve personelinin hak ve yükümlülükleri

¹ Edizione Holding s.p.A'nın hisselerinin tamamı Benetton Ailesi'ne aittir.

05-29/365-87

Bofis'e devredilecek, akabinde Benetton, Boyner Holding'den anılan şirketin (.....) adet hissesini satın almak suretiyle Bofis'in %50'sini kontrol eder hale gelecektir.

130

Ortak girişim, Esas Anlaşma ve ekleri niteliğindeki (hisse, dağıtım, hizmet, ticari marka ve know-how lisansı) anlaşmalar çerçevesinde faaliyet gösterecektir. Dağıtım Anlaşması, United Colors of Benetton, Sisley, Colors, The Hip Site, Undercolors of Benetton, Playlife ve Killer Loop markalarının ortak girişim tarafından Türkiye, Gürcistan, İsrail, Kırgızistan, Türkmenistan, Özbekistan ve Kuzey Kıbrıs Türk Cumhuriyeti'nde dağıtılmasını öngörmektedir.

H.3.2. Hukuki Değerlendirme

140

Bildirim konusu işlem, niteliği itibarıyla ilk anda bir devralma işlemi gibi görünmekte, ancak gerek Bofis'in işlem öncesinde herhangi bir faaliyetinin bulunmaması, gerekse sonuç olarak BBA'nın Benetton ile ilgili tüm faaliyetinin bu teşebbüse devredilmesi, akabinde Bofis'in anılan teşebbüslerin ortak kontrolü kapsamında faaliyet gösterecek olması nedeniyle, söz konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2 (c) maddesi çerçevesinde bir ortak girişim olarak değerlendirilmesi yerinde olacaktır.

150

1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme veya Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin (c) bendine göre; "Amaçlarını gerçekleştirmek üzere işgücü ve malvarlığına sahip olacak şekilde bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkan ve taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisi olmayan ortak girişimler," anılan Tebliğ kapsamında incelenmektedir. Bu itibarla başvuru konusu işlemin söz konusu hüküm kapsamında ortak girişim niteliği taşıyıp taşımadığı incelenmeye muhtaçtır.

160

Bir birleşme ya da devralma işleminin ortak girişim olarak nitelendirilebilmesi için üç unsurun birarada varolması gerekmektedir. Bu unsurlar; i) işlem neticesinde ortak kontrol altında bir teşebbüsün varlık kazanması, ii) ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması ve iii) ortak girişimin taraflar arasındaki ya da taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amaç veya etkiye sahip bulunmamasıdır. Başvuru konusu ortak girişim işlemini bu unsurlar kapsamında ayrı ayrı değerlendirmek yerinde olacaktır.

H.3.2.1. Ortak Kontrol

Bofis'in %50 hissesinin satışına ilişkin "Hisse Alım Sözleşmesi"nin 3., "Esas Sözleşme"nin ise 4.1. maddelerinde kurulacak ortak girişimin sermayesinin Benetton ve Boyner Holding arasında eşit oranda paylaşılacağı ifade edilmektedir.

170

05-29/365-87

Karar alma süreçlerine katılım bakımından değerlendirme yapıldığında, Esas Sözleşme'nin 6.2., 6.3. ve 7. maddeleri çerçevesinde, tarafların Bofis'in yönetimine eşit oranda katılacağı görülmektedir.

180 Nitekim Esas Sözleşme'nin 6.2. maddesinde, şirketin Yönetim Kurulu'nun altı kişiden teşekkül ettirileceği, bunlardan üç kişinin Benetton, üç kişinin ise Boyner Holding'in göstereceği adaylar arasından seçileceği, 6.3. maddesinde Yönetim Kurulu Başkanı'nın, Yönetim Kurulu Üyeleri arasından seçileceği, Yönetim Kurulu Başkanı'nın oyunun oy eşitliği halinde belirleyici sayılmayacağı, 6.6. maddesinde ise Yönetim Kurulu toplantı nisabının en az dört üye ile sağlanacağı ve kararların en az dört üyenin olumlu oy kullanmasıyla alınabileceği ifade edilmektedir.

Yine Esas Sözleşme'nin 7. maddesinde şirkete ilişkin her türlü karar ve işlemin Yönetim Kurulu eliyle gerçekleştirilebileceği belirtilmektedir. Söz konusu hükümler çerçevesinde tüm kararların ancak Benetton ve Boyner Holding'in ortak iradesiyle alınabileceği ortaya çıkmaktadır.

H.3.2.2. Bağımsız İktisadi Varlık

190 Bofis'in bağımsız iktisadi varlık niteliğini taşıması, kurucularından bağımsız olarak faaliyetlerini sürdürebileceği imkanlara sahip olup olmamasına bağlıdır. Bir başka ifadeyle ortak girişim, finansman gücü, personel ve ilgili yönetim organları gibi araçlarla teçhiz edilmek suretiyle bağımsız hareket etme kabiliyetine sahip olmalıdır.

200 Esas Sözleşme'nin 11. maddesinde tarafların, ortak girişimin kendi kendine yeten bir kuruluş niteliğine sahip olacağını kabul ettikleri, bunun için gereken finansman desteğini sağlayacakları belirtilmektedir. Anılan Sözleşme'nin ekinde yer alan ve Benetton'un kontrolünde bulunan Bencom S.R.L. ile Bofis arasında akdedilen ve Bofis'e know-how ve ticari marka kullanım hakkı tanıyan "Lisans ve Dağıtım Sözleşmesi" ile Esas Sözleşme'nin 16. maddesinde şirketin faaliyet süresinin kısıtlanmaması da Bofis'in bağımsız iktisadi varlığa sahip olacağını göstergesi olarak kabul edilebilecektir.

H.3.2.3. Rekabeti Kısıtlayıcı Amaç ya da Etkinin Bulunmaması

210 Yukarıda ifade edildiği üzere, Benetton ile Boyner Holding arasındaki ticari ilişki halihazırda Lisans ve Pazarlama sözleşmeleri vasıtasıyla yürütülmektedir. İşlem sonrasında ise BBA, Benetton ve türev markalar ile ilgili tüm hak ve sorumluluklarını Bofis'e devredecektir. Bu itibarla ortak girişim işleminin rekabeti kısıtlayıcı bir amaç ya da etki taşımadığı, aksine, Boyner Holding uhdesindeki rakip markalar ile, Benetton ve türev markalarının faaliyetini ayırıştırmak suretiyle rekabeti arttırma potansiyeli taşıdığı kanaatine varılmıştır.

Yukarıda yer verilen bilgilerin ışığında bildirim konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ'de yer alan tanım çerçevesinde bir ortak girişim işlemi niteliğindedir.

220 Anılan Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 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 Lirasını (yirmi beş milyon YTL) aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur." hükmü yer almaktadır.

230 Devralma işleminin taraflarından olan Boyner Holding'in 2004 yılı cirosu (.....) ABD Doları olarak gerçekleşmiştir. Bu rakam 31.12.2004 Merkez Bankası alış kuruna dikkate alındığında (.....) YTL'ye tekabül etmektedir. Bu rakama Benetton ve türev markalı ürünlerden elde edilen cirolar da dahildir. Dolayısıyla söz konusu rakam aynı zamanda ortak girişimin taraflarının toplam ciro rakamını da temsil etmektedir. Bu itibarla söz konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bildirimle tâbi bir devralma işlemi niteliği taşımaktadır.

Daha önce vurgulandığı üzere, halihazırda Benetton ile Boyner Holding arasındaki Lisans ve Pazarlama sözleşmeleri vasıtasıyla yürütülen ticari ilişki, bildirim konusu işlem neticesinde bir ortak girişim niteliği taşıyan Bofis'e devredilecektir. Bu nedenle anılan işlemin sonrasında piyasada yoğunlaşma ortaya çıkması söz konusu olmayacaktır.

240 Diğer yandan Boyner Holding'in ilgili ürün pazarının bir alt pazarı niteliği taşıyan çok katlı mağazalar, zincir mağazalar ve hipermarketlerde satılan kıyafetler pazarındaki payı ancak %5 seviyesindedir. Söz konusu rakama Benetton markalı ürünler de dahildir. Zira Benetton'un Boyner Holding ile yürüttüğü ticari ilişki dışında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.

250 Bu bilgilerin ışığında başvuru konusu ortak girişim işlemi neticesinde pazarda herhangi bir yoğunlaşma ortaya çıkmaması, öte yandan ortak girişimin taraflarının pazar paylarının daraltılan bir pazarda dahi %5 gibi küçük bir rakama tekabül etmesi nedeniyle, söz konusu işlem neticesinde rekabetin kısıtlanmayacağı sonucuna ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,

260 Yukarıda yer verilen değerlendirmeler ışığında; Boyner Holding A.Ş. ile Benetton International SA arasında kurulacak ortak girişim işleminin, 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında bir işlem olduğuna, bununla birlikte 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran bir işlem olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesine

05-29/365-87

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.