

**Rekabet Kurumu Başkanlığından,**

**REKABET KURULU KARARI**

**Dosya Sayısı** : 2007-2-96  
**Karar Sayısı** : **07-56/631-213** (Ortak Girişim)  
**Karar Tarihi** : 4.7.2007

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

10 **Başkan** : Tuncay SONGÖR (İkinci Başkan)  
**Üyeler** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN

**B. RAPORTÖRLER** : Murat ÇETİNKAYA, Adnan AKGÜN, Evrim Özgül KAZAK

**C. BİLDİRİMDE BULUNAN**

20 :- İndeks Bilgisayar Sis. Müh. San. ve Tic. A.Ş.  
- Datagate Bilgisayar Malzemeleri Tic. A.Ş.  
Temsilcileri Av. Murat ÖZTÜRK  
Strazburg Cad. 10/11-12 Sıhhiye/Ankara

**D. TARAFLAR**

:- İndeks Bilgisayar Sis. Müh. San. ve Tic. A.Ş.  
Ayazağa Köyü. Cendere Yolu No:9/4 Şişli/İstanbul  
- Datatec International Limited  
110 Buckingham Avenue, Slough, Berkshire,  
SL1 4PF ENGLAND

30 **E. DOSYA KONUSU** : **İndeks Bilg. Sis. Müh. San. ve Tic. A.Ş ve kontrolünde bulunan Datagate Bilgisayar Malzemeleri Tic. A.Ş.'nin Neteks İletişim Ürünleri Dağıtım A.Ş.'de sahip oldukları hisselerden bu şirketin toplam %49,9998 sermayesine tekabül eden kısmının Datatec International Limited tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.**

**F. DOSYA EVRELERİ** : 30.5.2007 tarih ve 3780 sayı ile Kurum kayıtlarına giren başvuruda eksiklikler tespit edilmesi üzerine, taraflardan 8.6.2007 tarih ve 2031 sayılı yazı ile söz konusu eksikliklerin giderilmesi istenmiş, talep edilen bilgi ve belgeler 12.6.2007 tarih ve 4016 sayı ile Kurumumuza intikal etmiştir.

40 Başvuru konusu işlemin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ çerçevesinde değerlendirilmesine ilişkin 26.6.2007 tarih, 2007-2-96/Öİ-07-MÇ sayılı Devralma Ön inceleme Raporu, 26.6.2007 tarih ve REK.0.06.00.00-120/201 sayılı Başkanlık önergesi ile Kurul gündemine alınarak 07-56 sayılı Kurul toplantısında karara bağlanmıştır.

**G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu, İşlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili ürün pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı, Hisse Satışı Sözleşmesi'nin 11. maddesinde yer alan rekabet yan sınırlama sayılarak bildirim konusu işleme izin verilebileceği ifade edilmiştir.

50 **H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME****H.1.Taraflar****H.1.1. İndeks Bilg. Sis. Müh. San. ve Tic. A.Ş (İndeks)**

Neteks İletişim Ürünleri Dağıtım A.Ş. (Neteks) hisselerinin çoğunluğuna sahip olan İndeks'in faaliyet alanı bilişim sektöründe PC, dizüstü bilgisayar, yazıcı, sunucu, çevre birimleri ve yazılım ürünleri toptan satışlarıdır. Bildirim formunda İndeks'in 2006 yılında toplam (.....) YTL ciro elde ettiği ifade edilmektedir.

**H.1.2. Datagate Bilgisayar Malzemeleri Tic. A.Ş. (Datagate)**

Bildirim formunda yer alan bilgilere göre, bilgisayar ana parçaları (anakart, mikro işlemci, sürücü, ekran ve ekran kartı, optik ürünler, sürücü ürünleri, hafıza ürünleri vs.) ile yedekleme ürünleri ve yedekleme yazılımlarının toptan satışı faaliyetini yürüten Datagate, İndeks tarafından kontrol edilmektedir. Datagate'in 2006 yılı toplam cirosu (.....) YTL'dir.

**H.1.3 Datatec International Limited (Datatec)**

Ağ kurulum alanında faaliyet gösteren Datatec, %100 Datatec Limited tarafından kontrol edilmektedir. Datatec Limited Güney Afrika'da mukim, iştirakleriyle dünya çapında ağ kurulumu (networking) ve iletişim alanında faaliyet gösteren bir holding şirkettir. Bildirim formunda yer alan bilgilere göre Datatec Grubu'nun 2006 yılı toplam cirosu (.....) ABD Doları olarak gerçekleşmiştir. Datatec Limited'in ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Ortak Adı/Unvanı	Sermaye Payı (%)
Halka Arz	67,10
Jens Montanana	6,90
Public Investment Commissioners (SA)	11,60
Old Matual Life Assurance co Limited (SA)	14,40
<b>Toplam</b>	<b>100</b>

70 **H.2. İlgili Pazar****H.2.1. İlgili Ürün Pazarı**

İnternet ve bilgisayar ağları günümüzde iletişim, iş yaşamı, eğitim ve eğlencenin önemli bir kısmına hizmet etmektedir. Kurumların da iş süreçlerini elektronik ortama taşımaları, her türlü iş akışının (e-business, e-CRM, e-learning, v.b.) web üzerinden yapılması günümüzde hızla yaygınlaşmaktadır. Söz konusu hizmetler önemli iletişim altyapıları ve ekipmanlarının sağlanmasını gerektirmektedir. Neteks bu alanda hizmet vermek üzere geliştirilmiş iletişim sistemleri ve ekipmanları üreticisi birçok firmanın ürünlerinin Türkiye'deki dağıtıcısı olarak hizmet vermektedir. Neteks'in Türkiye sınırları içinde dağıtıcılık anlaşmasına sahip olduğu firmalar Cisco Systems, Nortel Networks, 3Com, HP, HCS, Corning, LinkSys, Airties, Trend Micro, Check Point ve APC'dir. Söz konusu firmaların ürün yelpazelerinde farklılıklar olmakla birlikte Neteks genel olarak bu firmaların LAN( Local Area Network- Yerel Alan Ağ) ürünleri, WAN (Wide Area Network – Geniş Alan Ağı) ürünleri, ADSL modem/router, kablosuz erişim cihazları, ağ güvenliği ürünleri ve data kablolama ürünlerini satmaktadır. LAN (Local Area Network – Yerel Alan Ağ) ürünleri; küçük, orta ölçekli veya büyük kurumsal müşterilerin kendi ofisleri, binaları veya kampüsleri içinde bulunan PC, server, yazıcı ve diğer paylaşılan cihazların birbirleri ile bağlantısını sağlayan anahtar ürünlerdir. LAN ürünlerinin çalışabilmesi için öncelikle uygun bir bakır ve/veya fiber kablolama altyapısının kurulması gerekmektedir. Neteks bu altyapı için gerekli ürün yelpazesinin de (kablo, patch panel, duvar prizi, patch kablo, fiber sonlandırma

kutuları, v.b) dağıtımını yapmaktadır. WAN (Wide Area Network – Geniş Alan Ağı) ürünleri kurumların internet bağlantıları ve/veya şube-merkez bağlantılarını sağlayan yönlendirici ürünleridir. İnternet bağlantılarında ortaya çıkan güvenlik sorununa yönelik firewall, anti-spam özellikli ürünler ise güvenlik ürünleri olarak tanımlanmaktadır. ADSL modem/router ve kablo ihtiyacını ortadan kaldıran, temelde ofis içinde kullanılan kablosuz bağlantı ürünlerini kapsayan bireysel kullanıcı ihtiyaçlarına yönelik internet bağlantı çözümleri için geliştirilmiş cihazların da Neteks tarafından dağıtımı yapılmaktadır. Devralma işlemi taraflarından İndeks, bilişim sektöründe PC, dizüstü bilgisayar, yazıcı, sunucu, çevre birimleri ve yazılım ürünleri toptan satışı yapmaktadır.

İlgili ürün pazarının tespitinde, birleşme veya devralma konusu olan mal veya hizmetlerle, tüketicinin gözünde fiyatı, kullanım amaçları ve nitelikleri bakımından aynı sayılan mal veya hizmetlerden oluşan pazar dikkate alınmaktadır. Devre konu olan Neteks'in ağ kurulum alanında faaliyet göstermesi nedeniyle bildirim konusu işlem bakımından ilgili ürün pazarı "*ağ kurulum ve iletişim ekipmanları ve hizmetleri pazarı*" olarak tespit edilmiştir.

Söz konusu ilgili ürün pazarının detaylı bir inceleme sonucunda ağ kurulum ürün ve hizmetlerinin niteliksel özelliklerine bağlı olarak alt pazarlara ayrılabilmesi ihtimali bulunmakla birlikte inceleme konusu işlem bakımından böyle bir değerlendirmeye ihtiyaç gerek görülmemiştir.

### H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

Devre konu Neteks, Türkiye'de bilgisayar ürünlerini alış ve satışını yapan, buna uygun faaliyet konusuna sahip her firmaya ürünler satabilmektedir. Neteks'in bayileri ile yapmış olduğu özel bir sözleşme bulunmamaktadır. Dolayısıyla ilgili coğrafi pazar, devralma işlemi açısından ilgili ürün pazarında ülkenin herhangi bir bölgesindeki rekabet koşullarının diğer bölgelerden farklılık göstermemesi, bir başka deyişle rekabet koşullarının ülkenin tamamında homojen bir yapı sergilemesi nedeniyle "*Türkiye Cumhuriyeti sınırları*" olarak belirlenmiştir.

### H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Bildirim formunda, Neteks'in %49,9998'ini temsil eden hisselerin Datatec'e (Alıcı) devir işlemini gerçekleştirmek amacıyla, İndeks, Datagate ve Alıcı arasında yürürlüğe girmesi Rekabet Kurulu iznine bağlı olan Hisse Satışı Sözleşmesi'nin 3.5.2007 tarihinde imzalanmış olduğu bildirilmektedir. Mevcut durumda Neteks'in ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir.

Ortak Adı/Unvanı	Sermaye Payı(%)	Hisse Adeti
İndeks Bilg. Sis. Müh. San. ve Tic. A.Ş.	69,9997	769.997
Datagate Bilgisayar Malzemeleri Tic. A.Ş.	24	264.000
Zafer Kurdakul	3	33.000
Erhan Mustafa Doğan	3	33.000
Nevres Erol Bilecik	0,0001	1
Salih Baş	0,0001	1
Atilla Kayalıoğlu	0,0001	1
<b>Toplam</b>	<b>100</b>	<b>1.100.000</b>

Dosya mevcudu bilgilere göre, Neteks hisselerinin Datatec'e devri öncesinde Neteks'in mevcut ortaklarından Mustafa Erhan Doğan hisselerinin tamamı olan 33.000 adet hisseyi ve Zafer Kurdakul hisselerinin tamamı olan 33.000 adet hisseyi İndeks'e devredebilir. Bu devir sonrasında İndeks'in Neteks'teki hisse sayısı 835.997 adet olacaktır. İndeks bu hisseleri devraldıktan sonra 285.998 adet hissesini Alıcı'ya, 1 adet hissesini de Alıcı'nın belirleyeceği Alıcı grubundan bir şirkete

devredecektir. Datagate ise hisselerinin tamamı olan 264.000 adet hisseyi Datatec'e devredecektir. Bununla birlikte mevcut ortaklardan Atilla Kayalıoğlu toplam 1 hissesini yine Alıcı'nın belirleyeceği Alıcı Grubundan bir şirkete devredecektir. Söz konusu devir işlemlerinden sonra Neteks'in ortaklık yapısı aşağıda yer verilen şekilde olacaktır.

Ortak Adı/Unvanı	Sermaye Payı(%)	Hisse Adeti
İndeks Bilg. Sis. Müh. San. ve Tic. A.Ş.	49,9998	549.998
Nevres Erol Bilecik	0,0001	1
Salih Baş	0,0001	1
Datatec	49,9998	549.998
Datatec adayı 1	0,0001	1
Datatec adayı 2	0,0001	1
<b>Toplam</b>	<b>100</b>	<b>1.100.00</b>

1997/1 sayılı Tebliğ'in 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, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde teşebbüsler arası birleşme ve devralma sayılan haller arasında kabul edilmektedir.

Bu çerçevede, bir ortak girişim işleminin yoğunlaşma doğurucu kabul edilebilmesi ve dolayısıyla 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin birinci fıkrası (c) bendi çerçevesinde birleşme veya devralma sayılabilmesi için taşınması gereken unsurlar şunlardır;

- Ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması,
- Ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık olarak ortaya çıkması,
- Ortak girişimin, taraflar arasındaki veya taraflarla ortak girişim arasındaki rekabeti sınırlayıcı amacı veya etkisinin olmaması.

Dosyada yer alan bilgi ve belgelerin incelenmesinden, bildirim konusu işlemin yukarıda sayılan unsurları taşıdığı ve 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında bir ortak girişim işlemi olduğu, dolayısıyla işlemin, birleşme/devralma işlemi olarak kabul edilmesi gerektiği sonucuna ulaşılmıştır.

1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde; *"Bu tebliğin 2. maddesinde belirtilen bir 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 yirmi beş trilyon Türk Lirası'nı [yirmibeş milyon Yeni Türk Lirası] aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur."* ifadesi yer almaktadır.

Bildirim formunda Neteks'in 2006 yılı için toplam (.....) YTL ciro elde ettiği bildirilmiştir. Devir işleminin konusunu oluşturan şirketin cirosunun Tebliğ'in 4. maddesinde belirtilen ciro eşliğini aşması nedeniyle, herhangi bir pazar payı değerlendirmesine gerek görülmemektedir, söz konusu işlemin Rekabet Kurulu'nun iznine tabi bir işlem olduğu sonucuna varılmıştır.

4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi uyarınca *"Bir ya da birden fazla teşebbüsün hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri veya herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları, miras yoluyla iktisap durumu hariç olmak üzere,*

*devralması hukuka aykırı ve yasaktır.*” Bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ’in 6. maddesinde “...hakim durum yaratmayan veya bir hakim durumu güçlendirmeyen ve bunun sonucu olarak ülkede veya bir bölümünde etkin rekabeti önemli ölçüde engellemeyen birleşme veya devralmalara izin verilir.” ifadeleri yer almaktadır.

180 Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, Datatec’in Türkiye’de ilgili ürün pazarında bizzat veya herhangi bir iştiraki aracılığıyla faaliyeti ve cirosu bulunmadığı anlaşılmaktadır. Bu sebeple dosya konusu devralma işlemiyle Neteks’in mevcut pazar payı değişmeyecek, yalnızca Neteks üzerindeki “kontrol” değişikliğe uğrayacaktır. Bu bakımdan, başvuru konusu devralma işleminin, ilgili ürün pazarında bir hakim durum yaratması veya mevcut bir hakim durumu güçlendirmesinin ve böylece ilgili ürün pazarında rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı sonucuna varılmıştır.

Taraflar arasında imzalanan Hisse Satışı Sözleşmesi’nin 11. maddesi rekabet etmemeye ilişkin Satıcılar açısından sınırlayıcı taahhütler öngörmektedir. Söz konusu maddede:

190 “*Satıcılar, Tamamlama Tarihinden itibaren başlayacak 3 yıl boyunca, Şirketin ya da Bağlı Şirketin ticari faaliyette bulunduğu coğrafi bölgede Satıcılardan herhangi biri tarafından dağıtılan ürünleri satmamayı ya da dağıtmamayı Alıcıya taahhüt eder; velev ki bu sınırlama P.N.B. üretim hattına dahil edilmeyen ve Hewlett-Packard Teknoloji Çözümleri Ltd.Şti. tarafından dağıtımı yapılan ürünleri kapsamassın.*

*Satıcılar, Tamamlama Tarihinden itibaren başlayacak 3 yıl boyunca Türkiye Cumhuriyeti sınırları içinde Şirketin Tamamlama Tarihindeki faaliyetleriyle tamamen ya da kısmen rekabet edecek herhangi bir şirketi ya da işi (doğrudan ya da dolaylı olarak) kurmamayı, böyle bir şirketten hisse ya da sair menfaatler edinmemeyi Alıcıya taahhüt eder.*” ifadeleri yer almaktadır.

200 Rekabet yasakları, alıcıların yaptıkları yatırımların karşılıklarını tam olarak almalarının bir aracı olarak görülmektedir. Genel olarak rekabet yasaklarının yan sınırlama olarak değerlendirilebilmesi için “yoğunlaşma ile doğrudan ilgili ve gerekli olma”, “sadece taraflar açısından kısıtlayıcı olma” ve “orantılılık” kriterlerini sağlaması gerekmektedir. Bildirim konusu işlemde yer alan rekabet yasağı, yoğunlaşma işlemi ile doğrudan ilgili ve gereklidir. Söz konusu yükümlülüklerin sadece satıcılara getirildiği ve üçüncü kişilerin ticari faaliyetlerini sınırlayıcı bir yönü bulunmadığı görülmektedir. Hisse Satışı Sözleşmesi’nin yukarıda anılan maddesi ile getirilen rekabet yasağı devir tarihinden itibaren Neteks’in faaliyet alanı ile sınırlıdır. Dolayısıyla rekabet yasağı kapsam bakımından da orantılıdır. Orantılılık kriterine süre yönünden bakıldığında da, bildirim konusu devralma işlemi bakımından 3 yıllık rekabet yasağı süresinin makul olduğu kanaatine varılmıştır.

## **I. SONUÇ**

210 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,

1. Bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi ve bu Kanun’a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı “Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ” kapsamında izne tabi olduğuna, ancak işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına,

**07-56/631-213**

2. Hisse Satışı Sözleşmesi'nin 11. maddesinde düzenlenen rekabet etmeme yükümlüğünün yan sınırlama sayılarak bildirim konusu işleme izin verilmesine,

220 OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.