

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-2-147 (Devralma)
Karar Sayısı : **08-56/887-349**
Karar Tarihi : 25.9.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 **Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Tuncay SONGÖR, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN, Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE

B. RAPORTÖRLER : Şerife Demet KAYA, Nur Seda KÖKTÜRK

C. BİLDİRİMDE BULUNAN : - Turktell Bilişim Servisleri A.Ş.
Tepebaşı Meşrutiyet Cad. No:71 34430 Beyoğlu- İstanbul

20 **D. TARAFLAR** : - Turktell Bilişim Servisleri A.Ş.
Tepebaşı Meşrutiyet Cad. No:71 34430 Beyoğlu- İstanbul
- Demir Toprak İth. İhr. ve Tic. A.Ş.
Büyükdere Cd. Yapı Kredi Plaza A Blok Kat:15 Levent-İstanbul
- Sınai ve Mali Yatırımlar Holding A.Ş.
Büyükdere Cd. Yapı Kredi Plaza A Blok Kat:15 Levent-İstanbul
- Endüstri Holding A.Ş.
Büyükdere Cd. Yapı Kredi Plaza A Blok Kat:15 Levent-İstanbul
30 - Şans Oyunları Yatırım Holding A.Ş.
Meşrutiyet Cd. No:71 Kat:4 34430 Tepebaşı Beyoğlu-İstanbul
- Global Bilgi Pazarlama Danışma ve Çağrı Servis Hizm. A.Ş.
İnkilap Mah. Üntel Sok. No:1 34768 Ümraniye- İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Bilyoner İnteraktif Hizmetler A.Ş. (Bilyoner)'nin Turktell Bilişim Servisleri A.Ş. (Turktell), Şans Oyunları Yatırım Holding A.Ş. (Şans Oyunları Yatırım) ve Global Bilgi Pazarlama Danışma ve Çağrı Servis Hizmetleri A.Ş. (Global Bilgi)'ye ait %55 oranındaki hissesinin Demir Toprak İthalat İhracat ve Tic. A.Ş. (Demir Toprak), Sınai ve Mali Yatırımlar Holding A.Ş. (SMYH) ve Endüstri Holding A.Ş. (Endüstri Holding) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 22.7.2008 tarih ve 4710 sayı ile intikal eden ve eksiklikleri en son 18.9.2008 tarih ve 6262 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun ve 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri çerçevesinde düzenlenen 19.9.2008 tarih ve 2008-2-147/Öİ-08-ŞDK sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 22.9.2008 tarih ve REK.0.06.00.00-120/302 sayılı

Başkanlık Önergesi ile 08-56 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da; bildirim konusu devralma işleminin

- 50
1. 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in 4. maddesi kapsamında izne tabi bir devralma olduğu,
 2. 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hâkim durum yaratmaya veya mevcut bir hâkim durumu güçlendirmeye yönelik olarak ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı,
 3. İlgili işleme yönelik olarak imzalanan 21.5.2008 tarihli Hisse Satış Sözleşmesi'nin 7. maddesinde getirilen 3 yıllık rekabet yasağının yan sınırlama olarak değerlendirilmesi gerektiği,
 4. Anılan Hisse Satış Sözleşmesi'nin 8. maddesinde düzenlenen Gizlilik yükümlülüğünün rekabet yasağının süresine paralel olarak 3 yıla indirilmesi şartıyla, başvuru konusu işleme izin verilmesi gerektiği
- 60

ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İşlemin Kapsamı

Bildirim konusunu, Turktell, Şans Oyunları Yatırım ve Global Bilgi ile Demir Toprak, Endüstri Holding ve SMYH arasında 21.5.2008 tarihinde imzalanan Hisse Satış Sözleşmesi (Sözleşme) uyarınca, Bilyoner'in bir kısım hissesinin devri oluşturmaktadır. İşlem neticesinde, Turktell'in Bilyoner'de sahip olduğu yaklaşık %55 oranındaki hisse Demir Toprak'a geçecek ve bu şekilde Bilyoner'i ortaklaşa kontrol etmekte olan 3 şirketten birinin (Turktell) yerini Demir Toprak alacaktır. Ayrıca, Şans Oyunları ve Global Bilgi'nin Bilyoner'de sahip olduğu, ayrı ayrı birer hisse ilgili işlem sonrasında Endüstri Holding ve SMYH'ye devredilecektir. Devir öncesi ve sonrası Bilyoner'in ortaklık yapısını gösterir tablolara aşağıda yer verilmektedir.

70

Tablo 1: Devir İşlemi Öncesi Bilyoner'in Ortaklık Yapısı

Hissedarın Adı	Hisse Adedi	Hisse Oranı (%)
Turktell Bilişim Servisleri A.Ş.	(.....)	(.....)
Intralot SA	(.....)	(.....)
Tek Elektronik Yatırım San. ve Tic. A.Ş.	(.....)	(.....)
Şans Oyunları Yatırım	(.....)	(.....)
Global Bilgi	(.....)	(.....)
Toplam	3.300.000	100

Tablo 2: Devir İşlemi Sonrası Bilyoner'in Ortaklık Yapısı

Hissedarın Adı	Hisse Adedi	Hisse Oranı (%)
Demir Toprak	(.....)	(.....)
Intralot SA	(.....)	(.....)
Tek Elektronik Yatırım San. Ve Tic. A.Ş.	(.....)	(.....)
Endüstri Holding	(.....)	(.....)
SMYH	(.....)	(.....)
Toplam	3.300.000	100

Taraflar, devralma işleminin salt ticari nedenlerden gerçekleştiğini ifade etmişlerdir

H.2. Taraflar

H.2.1. Devralan: Demir Toprak

80 Demir Toprak'ın faaliyet konusu mali, iktisadi, sanayi, madencilik, ziraat, enerji, bayındırlık, ulaştırma, turizm alanlarında yerli ve yabancı şahıslarla ortaklık kurmak ve kuruluşlara iştirak etmek olarak bildirilmiştir.

Demir Toprak'ın ortaklık yapısı aşağıdaki gibidir:

Tablo 3: Demir Toprak'ın Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
SMYH	(.....)
Bülent Ergin	(.....)
Endüstri Holding	(.....)
Çukurova Holding A.Ş.	(.....)
Tekfen Holding A.Ş.	(.....)
Nurettin Koçak	(.....)
Diğer	(.....)
Toplam	100

İşlem neticesinde, Demir Toprak dışında, SMYH ve Endüstri Holding de Bilyoner hisselerinin ayrı ayrı birer adedini devralmaktadır. SMYH'nin ve Endüstri Holding'in hissedarlık yapısı ise aşağıdaki gibidir.

Tablo 4: Endüstri Holding'in Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Hisse Adedi	Hisse Oranı(%)
Çukurova Holding A.Ş.	(.....)	(.....)
Çukurova İthalat ve İhracat T.A.Ş.	(.....)	(.....)
Barbaros Denizcilik İşletmesi A.Ş.	(.....)	(.....)
Mehmet Emin Karamehmet	(.....)	(.....)
Diğerleri	(.....)	(.....)
	575.000.000,00	100,0

90 Tablo 5: SMYH'nin Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Hisse Adedi	Hisse Oranı (%)
Çukurova İthalat ve İhracat T.A.Ş.	(.....)	(.....)
Endüstri Holding	(.....)	(.....)
BMC Sanayi ve Ticaret A.Ş.	(.....)	(.....)
Çukurova Holding A.Ş.	(.....)	(.....)
Çimsataş A.Ş.	(.....)	(.....)
Demir Toprak	(.....)	(.....)
Diğerleri	(.....)	(.....)
Toplam	1.000.000.000,00	100,0

H.2.2. Devreden: Turkcell

Bir Turkcell Grup şirketi olan Turkcell'in hisselerinin %99,99'u Turkcell İletişim Hizmetleri A.Ş. (Turkcell) tarafından kontrol edilmektedir. Turkcell'in ortaklık yapısına aşağıda yer verilmektedir:

Tablo 6: Turktell'in Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Turkcell	(.....)
Turkcell Kurumsal Satış ve Dağıtım Hizmetleri A.Ş.	(.....)
Global Bilgi	(.....)
Corbuss Kurumsal Tel. Servis Hiz. A.Ş.	(.....)
Şans Oyunları Yatırım	(.....)
Toplam	100

100 İlgili başvuruda, Turktell'in hâlihazırda, Turkcell ve Turkcell grup şirketleri tarafından geliştirilmiş veya geliştirilecek olan çeşitli servis ve ürünleri toptan pazarlamak, ara toptancılık yaparak pazarlamak, dağıtıcılığını gerçekleştirmek, perakendeciliğini yapmak veya tüm bu aktivitelerin gerçekleşmesi için gerekli yapıların ve işleyişin kurulmasını sağlamak, projelendirmek, danışmanlığını yapmak olarak tanımlanan faaliyetleri yürüttüğü bildirilmiştir.

H.2.3. Devredilen: Bilyoner

Bilyoner, ana faaliyet konusu itibariyle Spor Toto Teşkilat Başkanlığı (Spor Toto), Milli Piyango İdaresi Genel Müdürlüğü (Milli Piyango) ve Türkiye Jokey Klubü Genel Müdürlüğü (TJK) ile akdetmiş olduğu sözleşmeler (sırasıyla 26.3.2004 tarihli, 6.12.2006 tarihli ve 13.10.2005 tarihli sözleşmeler) kapsamında elektronik şans oyunları faaliyetini yürüten bir şirkettir.

110 Bilyoner.com ise Spor Toto, İddaa, TJK at yarışı oyunları ve Milli Piyango oyunlarını oynatma hakkına sahip olan Bilyoner'in markasıdır.

H.3. İlgili Pazar

H.3.1. İlgili Ürün Pazarı

İlgili pazarın belirlenmesi için öncelikle devralınan teşebbüsün faaliyet alanlarına bakılması gerekmektedir. Bilyoner, Spor Toto, Milli Piyango ve TJK'dan aldığı izinler çerçevesinde söz konusu kurumların yürütmekte olduğu şans oyunlarının sanal bayiliğini yapmaktadır.¹

120 Türkiye'de şans oyunlarını, çekiliş şeklinde yapılanlar ve bahis ile oynananlar olarak ikiye ayırmak mümkündür. Milli Piyango İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından yapılan Milli Piyango bileti ile Şans Topu, Sayısal Loto, Süper Loto ve On Numara, bilet veya kupon üzerinde bulunan rakamların çekiliş ile belirlenmesi şeklinde oynanmaktadır. Öte yandan, tüketiciye, belirli spor oyunlarının sonuçlarını tahmin etme imkanı veren bahis oyunları, Spor Toto Teşkilat Başkanlığı bünyesindeki futbol müşterek bahis oyunları, Süper Toto ve İddaa ile TJK At Yarışları'dır. Söz konusu iki gruptaki oyunlar da Türkiye'de yasal olarak oynanabilen ve bayilik ağırları ile tüketiciye ulaşan oyunlardır.

Bayiler ise, internet ortamı üzerinden hizmet veren sanal bayiler ile sanal olmayan bayiler olarak ikiye ayrılabilir.

130 Bu noktada incelenmesi gereken, sanal şans oyunları hizmeti ile sanal olmayan şans oyunları hizmetinin ne derece ikame olduğudur. Bu kapsamda öncelikle, futbol, at yarışı ve milli piyango oyunlarına ilişkin hizmetin verilebilmesi için gerekli yasal düzenlemeler incelenmiştir.

¹ Bilyoner'in internet sitesi Bilyoner.com 'dan oynanabilecek oyunlar İddaa, Spor Toto, Milli Piyango ve TJK At Yarışı'ndan ibarettir.

Futbol bahis oyunları hizmeti vermek isteyen bayilerin 14.8.2002 tarih ve 24846 sayılı "Futbolda Müşterek Bahis Oyunları Uygulama Yönetmeliği" uyarınca "bayilik ruhsatı"na sahip olmaları gerekmektedir. Kimlerin, hangi şartlar altında bayilik alabileceklerinin ve bayilerin yükümlülük ve haklarının belirlendiği Yönetmeliğin "Müşterek Bahsin Sanal Ortam Alt Yapısı ile Oynatılması" başlıklı 4. bölümünde sanal ortamda bayi olan/olmak isteyen gerçek veya tüzel kişiler için, sanal olmayan bayilere göre farklı şart ve yükümlülükler getirilmiştir. Söz konusu Yönetmeliğin 26. maddesine göre:

140

"- Sanal ortam bayi, sanal ortam alt yapısı kapsamında bulunan cep telefonu (GSM), interaktif dijital televizyon (ITV) ve internet alt yapı platformlarından en az bir tanesinde müşterek ve sabit ihtimalli bahis oyunlarını oynatmak zorundadır.

- Teşkilat tarafından yapılacak değerlendirme sonucunda uygun görülmesi kaydıyla, yukarıda anılan platformlardan en az bir tanesinde müşterek ve sabit ihtimalli bahis oynatma olanağına sahip firmalara sanal ortam bayiliği verilebilir.

- Sanal ortam bayi son kullanıcılarının 18 yaşından büyük olmasını kontrol etmek ve kullanıcılardan tahsil edilecek olan oyun bedellerini en uygun şekilde toplamak için gerekli alt yapıyı kurmakla ve Teşkilata onaylatmakla yükümlüdür.

150

- Teşkilat (Spor Toto Teşkilat Müdürlüğü), sanal ortam bayi devreye girmeden her türlü bağlantı ve performans testini yapabilmelidir. Teşkilat, ilgili testler sonrası herhangi bir problem tespit ederse sanal ortam bayinin operasyona başlamasını durdurabilir."

At yarışları müşterek bahis oyunları hizmetini verebilmek için de bayi ruhsatına ihtiyaç duyulmaktadır. Futbol bahis oyunları ile benzer şekilde bu oyunların sanal ortam bayiliğini yapmak için de bir takım ek şartlar getirilmiştir. Söz konusu şart ve yükümlülüklerden bazıları "Sanal Ortam Bayiliği Verilmesine İlişkin Şartname²"de şu şekilde yer almaktadır:

160

"- İnternet üzerinden bahis toplamak amacı ile kullanacağı sistemin Türkiye'de kurulu ve en az 8 değişik yerde port sahibi olan ve bu hizmet için yeterli teknolojik donanıma sahip olan Telekomünikasyon Kurumu tarafından yetkilendirilmiş bir internet servis sağlayıcı üzerinden kullanmayı taahhüt etmek ve İnternet Servis Sağlayıcısından bu konuda yetki almış olmak.

- Ödeme işlemlerinin gerçekleştirileceği banka veya bankalar ile bahis ve kazanç ödemelerinin sanal ortam üzerinden bu bankalar kanalı ile yapılacağına dair banka ile sözleşme yapmış olmak.

- Yeteri sayıda operatör barındıran bir çağrı merkezi ve IVR sistemine sahip olmak veya bu hizmeti verecek olan bir merkez ile sözleşme yapmış olmak.

170

- Yeteri sayıda operatör barındıran bir yardım masası sistemine sahip olmak veya bu hizmeti verecek olan bir merkez ile sözleşme yapmış olmak.

- Müracaat edecek olan kuruluş, en az üç değişik sanal ortam platformu üzerinden bahis kabul edecek bir sistem kurmak ve çalıştırmak."

Milli Piyango İdaresi Genel Müdürlüğü tarafından yürütülen talih oyunlarının sanal ortamda satışa sunulabilmesinin şartları, "Milli Piyango İdaresi Genel Müdürlüğü Bilet Satış, Çekiliş ve İkramiye Yönetmeliği"nde ayrı olarak düzenlenmiştir. Yönetmeliğe göre sanal ortam bayisi olabilmek için (ruhsat sahibi olabilmek için):

² www.tjk.org, 19.9.2008

“- 6762 sayılı Türk Ticaret Kanunu hükümlerine göre kurulmuş bir tüzel kişilik olması ve ticaret sicil kaydına işlenmiş olması,

180 - Sanal ortam alt yapı platformu üzerinden bilet satışında ve ikramiye ödemesinde bulunulacak sistemin yeterli teknik alt yapıya ve donanıma sahip olması ve bu hususun Tübitak, üniversitelerin ilgili fakülte ve bölümleri veya konusunda uzman bağımsız denetim şirketlerinden alınacak rapor ile belgelendirilmesi,

- Sistemi Türk Telekomünikasyon Kurumu tarafından yetkilendirilmiş bir internet servis sağlayıcı üzerinden çalıştıracağını taahhüt etmesi ve bu hususu internet servis sağlayıcısından alacağı belge ile kanıtlanması,

- Yeteri sayıda operatör barındıran bir yardım masası sistemine sahip olması veya bu hizmeti verecek olan bir merkez ile sözleşme yapmış olması,

190 - Türkiye’de veya yurt dışında sanal ortam üzerindeki faaliyetlerinin yasaklanmamış veya kısıtlanmamış olması ya da bu faaliyetlerinden dolayı herhangi bir idari ve/veya adli para cezası uygulanmamış olması,

- Bir banka ile bilet bedelinin tahsili ve ikramiye ödeme işlemlerinin sanal ortam üzerinden gerçekleştirileceğine dair sözleşme yapmış olması”

şartları aranmaktadır.

Yukarıda yer verilen bilgilerden, bayilik ruhsatı almak için gerekli şartları yerine getiren gerçek veya tüzel kişinin sanal ortam bayisi olmak istediğinde ek yasal yükümlülükler ve şartları yerine getirmek zorunda olduğu görüldüğünden, sanal ortamda şans oyunları hizmeti vermek için yasal olarak gerekli şart ve yükümlüklerin, sanal olmayan şans oyunları hizmeti vermek için gerekli olanlardan farklılık göstermesi sebebiyle iki hizmet arasında arz yönünden doğrudan ikamenin söz konusu olmadığı görülmektedir.

200

Bununla birlikte, söz konusu şans oyunları hizmetini alan müşterilerin bu hizmeti gerçek bayilerden ya da sanal bayilerden oynaması yönünde bir engel bulunmadığı bilinmektedir. Bir başka deyişle, internet hizmetinin olduğu her bölgede, müşteriler her iki seçenekten de faydalanabilmekte, bayilere hizmetten faydalanmaları karşılığında ek bir ücret ödememektedirler. Bu bakımdan, sanal ortamda ve gerçek ortamda sunulan şans oyunlarına talep arasındaki farklılığın esas olarak müşterinin internet bağlantısı aracılığıyla sanal ortamdaki bayilere ulaşım ulaşamadığı hususuna dayandığı söylenebilecektir.

210

Yukarıda yer verilen bilgiler dikkate alındığında, sanal ortamda sunulan şans oyunları ile sanal olmayan ortamda sunulan şans oyunlarına yönelik talep ve arz yönünden bazı farklılıklar olduğu görüldüğünden bu iki hizmetin doğrudan birbirinin ikamesi olduğunu söylemek güçleşmektedir. Bu hususun yanı sıra, devralan teşebbüslerin pazarda herhangi bir faaliyeti olmadığı beyanları da dikkate alınarak, pazarın her iki ortamda sunulan şans oyunlarını da kapsayacak şekilde daha geniş ya da sadece sanal şans oyunları hizmetini içerecek şekilde daha dar tanımlanmasının, başvuru konusu işlemin 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi kapsamında yapılacak değerlendirmeyi değiştirmeyeceği anlaşılmıştır. Dolayısıyla, bu aşamada ilgili pazar tanımı konusunda ayrıntılı bir değerlendirme yapılmamış ve ilgili ürün pazarı en dar şekliyle, “Sanal Şans Oyunları Hizmetleri” olarak belirlenmiştir.

220

H.3.2. İlgili Coğrafi Pazar

Yukarıda belirtilen ilgili ürün pazarında ülke içinde rekabet şartlarının farklılaşmasına neden olacak bir unsurun bulunmaması nedeniyle ilgili coğrafi pazar başvuru konusu devralma işlemi bakımından “Türkiye” olarak belirlenmiştir.

H.4. Değerlendirme

H.4.1. İşlemin Niteliği Bakımından Yapılan Değerlendirme

230 1997/1 sayılı “Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ”in (Tebliğ) 2 (b) maddesine göre “Herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi” teşebbüsler arası birleşme ve devralma olarak kabul edilmiştir.

Bildirim konusu işlem ile Bilyoner’in Turktell tarafından sahip olunan yaklaşık %55’lik hissesi Demir Toprak’a geçecektir³. Halihazırda, Intralot, Tek Elektronik ve Turktell tarafından yönetilen Bilyoner’in kontrol yapısında, ilgili işlem sonucunda Turktell’in yerini Demir Toprak alacaktır. Söz konusu işlem’in ilgili Tebliğ kapsamında bir birleşme devralma olup olmadığını belirlemek için öncelikle alıcı konumunda olan Demir Toprak’ın ve satıcı konumunda olan Turktell’in kontrol yapısının incelenmesi ve değerlendirilmesi gerekmektedir.

240 Başvuru konusu işlemde Alıcı konumundaki Demir Toprak’ın hissedarlık yapısına bakıldığında, söz konusu şirketin hisselerinin tamamına yakın bir kısmının (%99’unun) SMYH, Endüstri Holding, Çukurova Holding ve Bülent Ergin adlı şahıs arasında eşit düzeyde paylaşılmak suretiyle sahip olduğu görülmektedir. Endüstri Holding’in ve SMYH’nin hisselerinin tamamına yakın bir kısmının ise (%97-98’i) Çukurova Grubu şirketlerine ait olduğu görülmektedir.

Daha önce de belirtildiği üzere, Turktell’in hisselerinin tamamına yakın bölümü Turkcell’e ait bulunmaktadır. Turktell’den istenilen bilgiler doğrultusunda ise, Turkcell’in hissedarlık yapısının aşağıdaki tabloda gösterildiği şekilde olduğu görülmektedir.

250 Tablo 7: Turkcell’in Hissedarlık Yapısı

Hissedar	Payı (%)
Sonera Holding B.V	13,07
Çukurova Holding A.Ş.	0,05
T. Genel Gigorta A.Ş.	0,07
M.V. Holding A.Ş.	2,32
Müflis Bilka Bilgi Kaynak ve İletişim San. ve Tic.	0,01
Turkcell Holding A.Ş.	51
Halka Açık	33,48

Turktell’in gönderdiği bilgilerde ayrıca, Turkcell’in %51 oranındaki hissesine sahip bulunan Turkcell Holding’in hissedarlık yapısının aşağıdaki gibi olduğu belirtilmiştir:

³ İlgili işleme yönelik taraflar tarafından imzalanan Hisse Satış Sözleşmesi’nde Turktell’a ait hisselerin yanı sıra Şans Oyunları ve Global’a ait 1’er adet hissenin de sırasıyla Endüstri Holding ve SMYH’ye devri öngörülmüştür. Ancak, Bildirim Form’unda yer alan beyanlar da dikkate alınarak işbu Rapor’da esas olarak Turktell ile Demir Toprak arasında gerçekleşen hisse devir işlemi değerlendirilecektir.

Tablo 8: Turkcell Holding A.Ş.'nin hissedarlık yapısı

Hissedar	Payı (%)
Çukurova Telecom Holdings Limited	52,9
Sonera Holding BV	47,1
Intercon Danışmanlık ve Eğitim Hizmetleri A.Ş.	~0
SMYH	~0
Çukurova Holding A.Ş.	~0
Toplam	100

260 Turkcell Holding'de %52,9 paya sahip olan Çukurova Telecom Holdings Limited'in (Çukurova Telecom) %51 oranında hissesine Çukurova Finance International Limited (BVI) şirketinin sahip olduğu, Çukurova Finance'in ise %100 oranında Çukurova Holding A.Ş.'ye ait olduğu bildirilmiştir. Ayrıca Çukurova Telekom'un %49 hissesine Alfa Telecom Turkey Limited (BVI)'in, bu şirketin %50'şer hissesine ise Alfa Finance Holding S.A. ve Nadash International Holdings'in sahip olduğu bilinmektedir.

Yukarıdaki iki tabloda yer verilen hissedarlık yapıları da incelendiğinde Turkcell'in Sonera, Alfa ve Çukurova Grupları ile Nadash International Holdings tarafından kontrol edildiği anlaşılmıştır.

270 Yukarıda yer verilen bilgiler doğrultusunda, devralan Demir Toprak'ın Çukurova Grubu bünyesinde faaliyet gösterdiği görülmüş; devreden Turktell'i kontrol eden Turkcell'in, içinde Çukurova Grubu'nun da bulunduğu şirketler tarafından ortak kontrol edildiği göz önüne alındığında, Turktell'in kontrolünün tamamen Çukurova Grubuna ait olmadığı anlaşılmıştır. Bu bakımdan, başvuru konusu işlem sonucunda, Bilyoner'in devir işlemine konu %55'lik hissesi üzerinde bir kontrol değişikliği söz konusu olacağından, anılan işlem'in ilgili Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi olduğu görülmüştür.

H.4.2. Bildirim Yükümlülüğü Bakımından Yapılan Değerlendirme

280 Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesi "*Bu Tebliğ'in 2. maddesinde belirtilen bir birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi 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 25 milyon YTL'yi aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur*" demek suretiyle hangi tür birleşme ya da devir işlemlerinin Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğunu belirlemektedir.

Devralınan teşebbüs olan Bilyoner'in faaliyet alanı olan sanal şans oyunları hizmetleri pazarından 2007 yılında elde ettiği ciro (.....) YTL'dir. Bildirim formunda, devralan Demir Toprak'ın ve devreden Turktell'in ise ilgili pazarda bir faaliyeti olmadığı ve bu nedenle ciro elde etmediği belirtilmiştir. Demir Toprak'ı kontrol eden Çukurova Grubu'nun ise benzer şekilde sanal şans oyunları pazarında faaliyet gösteren başkaca bir şirketinin olmadığı Turktell tarafından belirtilmiştir. Bu bakımdan, başvuru konusu işlemin Tebliğ'de belirlenen ciro eşliğini aşmadığı anlaşılmıştır.

290 İşlem, pazar payı eşliği bakımından incelendiğinde ise, Bilyoner'in şans oyunları pazarında tahmini pazar payının %(...) olduğu, sanal şans oyunları pazarına ilişkin pazar payının ise %(...) olduğu anlaşılmıştır. Devralan Demir Toprak'ın ise ilgili pazarda faaliyeti bulunmadığı için pazar payı da bulunmamaktadır. Bu bakımdan, en dar şekliyle tanımlanan ilgili ürün pazarında devredilen Bilyoner'in pazar payının

Tebliğ’de belirlenen pazar payı eşiğini aşmış olması nedeniyle, inceleme konusu işlemin izne tabi olduğu anlaşılmıştır.

H.4.3. İşlemin 4054 Sayılı Kanun’un 7. Maddesi Açısından Değerlendirilmesi

300

4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi “Bir ya da birden fazla teşebbüsün hakim durum yaratmaya veya hakim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında 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” demek suretiyle hakim durum doğuran ya da mevcut bir hakim durumu güçlendiren ve bunun sonucunda rekabetin önemli ölçüde azalmasına yol açan birleşme ve devralmaları yasaklamaktadır.

Bildirim Formu’nda, sanal şans oyunları hizmetleri pazarında Bilyoner dışında faaliyet gösteren D Elektronik Şans Oyunları ve Yayıncılık A.Ş. unvanlı bir şirket daha olduğu bildirilmiştir. Söz konusu iki şirkete ait tahmini pazar payı bilgileri aşağıdaki şekildedir.

310

Tablo 9: Sanal Şans Oyunları Hizmeti Pazarındaki Teşebbüslerin 2007 Yıllarına İlişkin Tahmini Pazar Payları

Şirket	Pazar Payı (%)
Bilyoner	(...)
D Elektronik Şans Oyunları ve Yayıncılık A.Ş.	(...)
Toplam	100

Yukarıdaki tabloda görüleceği üzere, Bilyoner’in pazardaki payı %(...) oranındadır. Bununla birlikte, daha önce de değinildiği üzere başvuru konusu işlemde Bilyoner’in %55 oranındaki hissesini alan Demir Toprak’ın ve Demir Toprak’ın dahil olduğu Çukurova Grubu’nun ilgili pazarda herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır. Bu bakımdan, başvuru konusu işlemin, Bilyoner’in %55 oranındaki hissesinin Demir Toprak tarafından yönetilmeye başlanmasının haricinde pazarda herhangi bir yoğunlaşma doğurucu etki yaratmayacağı ve 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi kapsamında hakim durum oluşması veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesi sonucunu doğurmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.

320

H.4.4. Rekabet Yasağı ve Gizlilik Yükümlülükleri Açısından Değerlendirme

Taraflar arasında imzalanan Hisse Satış Sözleşmesi’nin Rekabet Yasağı başlıklı 7. maddesinde rekabet etmeme yükümlülükleri düzenlenmiştir. Buna göre, ilgili maddede, “Saticılar, Tamamlanma tarihinden itibaren 3 yıl süre ile işbu Sözleşme’nin Giriş Bölümünün (A) bendinde belirtilen Şirket’in [Bilyoner’in] ana faaliyet konusu ile doğrudan veya dolaylı bir şekilde rekabet halinde olabilecek yeni bir şirket kurmayacağını, kurulu bir şirkete pay sahibi olarak iştirak etmek suretiyle yönetim ve kontrol haklarına sahip olmayacağını beyan ve taahhüt eder” ifadesi ile işlemin “Tamamlanma Tarihi”ni izleyen 3 yıllık bir süre için gerek Saticıların, doğrudan ya da dolaylı olarak devralınan şirketin faaliyet konusu ile uğraşan yeni bir şirket kurmayacağı veya bu yönde faaliyeti olan bir şirkete, şirkette kontrol sahibi olacak şekilde ortak olmayacağı düzenlenmiştir.

330

Sözleşme’nin 8. maddesinde ise Gizlilik Yükümlülükleri belirlenmiştir. Buna göre, ilgili maddede “Taraflardan hiçbiri önceden diğer Tarafların yazılı muvafakati olmadan; işbu Sözleşme uyarınca birbirinden edindikleri, karşılıklı değiş tokuş ettikleri bilgi veya ticari sırları sözlü, yazılı yahut başka şekilde üçüncü kişilere ifşa etmeyecek ve açıklamayacaktır. İşbu madde’de düzenlenen gizlilik yükümü, işbu Sözleşme’nin

340 *herhangi bir sebeple sonra ermesi durumunda dahi 5 (beş) yıl süreyle yürürlükte kalacaktır...*” ifadesi ile tarafların Sözleşme’nin sona erdiği durumda dahi ilerleyen 5 yıllık bir süre için Sözleşme uyarınca edindikleri bilgileri ve ticari sırları birbirlerinin yazılı izni olmaksızın açıklamayacakları hükmü düzenlenmiştir.

Sözleşme ile getirilen rekabet etmeme yükümlülüğü ve gizlilik yükümlülüğünün, süresi, konusu ve tarafları bakımından devralma işleminin amacının gerçekleşmesi için makul olduğu, Rekabet Kurulu’nun ilgili içtihadı ile uyum içinde bulunduğu, bu sebeple devralma işlemiyle ilgili ve bunun için gerekli bir yan sınırlama olarak değerlendirilmesi gerektiği kanaatine ulaşılmıştır.

I. SONUÇ

350 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun’un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı “Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ” kapsamında izne tabi olduğuna, işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konusu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.