

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2018-5-2 (Devralma)
Karar Sayısı : 18-07/121-65
Karar Tarihi : 08.03.2018

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Adem BİRCAN, Şükran KODALAK, Mehmet AYAN

B. RAPORTÖRLER: İmren KOL, Esra KÜÇÜKİKİZ, Ayşe N. ÖZDEMİR GÜVEN

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- Mavi Giyim Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Temsilcileri: Av. Gamze Ceren SEYMENOĞLU,
Av. F. Dilşad SAĞLAM ve Sinan DİNİZ
Ebulula Mardin Cad. Gül Sok. No:2 Maya Park Tower 2
Akatlar/Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Blue International Holding B.V.'nin Mavi Giyim Sanayi ve Ticaret A.Ş.'deki A Grubu hisselerini elden çıkarması sonucu Mavi Giyim Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin AKARLILAR AİLESİ'nin negatif tek kontrolüne geçmesine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 22.01.2018 tarih ve 779 sayı ile giren ve en son 09.02.2018 tarih ve 1248 sayı ile eksiklikleri tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 19.02.2018 tarih ve 2018-5-2/Öİ sayılı Devralma 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) Mavi Giyim Sanayi ve Ticaret A.Ş. (MAVİ); kadın ve erkeklere yönelik kot pantolon, tişört, gömlek, mont, ceket, kazak, kot harici pantolon, etek, elbise, aksesuar ve ayakkabı gibi hazır giyim ürünlerinin tasarlanması, geliştirilmesi ve satılması alanlarında faaliyet göstermektedir.
- (5) Devralan konumunda bulunan Fatma Elif AKARLILAR, Seyhan AKARLILAR, Hayriye Fethiye AKARLILAR (AKARLILAR AİLESİ); MAVİ, Eflatun Giyim Yatırım Ticaret A.Ş. (EFLATUN)¹ ve Erak Giyim Sanayi ve Ticaret A.Ş. (ERAK) aracılığıyla tekstil sektöründe faaliyet göstermektedir. ERAK, Sait AKARLILAR'ın kontrolündedir. Sait AKARLILAR ise MAVİ'nin kurucusudur.
- (6) Blue International Holding B.V. (BLUE), MAVİ'nin A Grubu hisselerinin holding şirketi konumundadır.

¹ Bildirim Formunda EFLATUN'da Seyhan AKARLILAR'ın %(.....), Fatma Elif AKARLILAR'ın %(.....), MAVİ'nin %(.....) hissesinin bulunduğu ve EFLATUN'un MAVİ'nin kontrolünde olduğu belirtilmektedir. Ayrıca EFLATUN'un MAVİ Amerika ve MAVİ Kanada'nın sermayesini temsil eden payları elinde bulundurduğu, Türkiye'de faaliyetinin olmadığı ve Türkiye cirosunun bulunmadığı ifade edilmektedir.

G.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

- (7) Bildirim Formunda 16.01.2018 tarihinde sona eren bir toplu alım satım işlemi kapsamında Turkish Private Equity Fund II'nin (TPEF II) BLUE vasıtasıyla sahip olduğu MAVİ'deki A grubu hisseleri Borsa İstanbul Yıldız Pazar'da yurt içi ve yurt dışı yerleşik yatırımcılara sattığı, işlem sonrasında AKARLILAR AİLESİ'nin BLUE aracılığıyla MAVİ'deki A grubu hisselerin yegâne sahibi haline geldiği belirtilmektedir. BLUE'nun ve MAVİ'nin bildirim konu işlem öncesi ve sonrası hissedarlık yapısına aşağıda yer verilmektedir.

Tablo 1- BLUE'nun İşlem Öncesi ve Sonrası Hissedarlık Yapısı

İşlem öncesi		İşlem sonrası	
Hissedar	Hisse Oranı (%)	Hissedar	Hisse Oranı (%)
MYN Ventures N.V (MYN) ²	(.....)	MYN	(.....)
TPEF II	(.....)		
Toplam	100,00	Toplam	100,00

Tablo 2- MAVİ'nin İşlem Öncesi ve Sonrası Hissedarlık Yapısı

İşlem öncesi		İşlem sonrası	
Hissedar	Hisse Oranı (%)	Hissedar	Hisse Oranı (%)
AKARLILAR AİLESİ (BLUE vasıtasıyla)	(.....)	AKARLILAR AİLESİ (BLUE vasıtasıyla)	(.....) ³
TPEF II (BLUE vasıtasıyla)	(.....)		
Halka Açık	(.....)	Halka Açık	(.....)
Toplam	100,00	Toplam	100,00

Kaynak: Bildirim Formu ve Ekleri

- (8) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz'un 40. paragrafında belirtildiği üzere bir teşebbüsün başka bir teşebbüs üzerinde belirleyici etkiye tek başına sahip olduğu durumda tek kontrol vardır. Bir teşebbüsün tek kontrole sahip olduğu iki genel durum tanımlanabilir. İlki, kontrolü elde eden teşebbüsün diğer teşebbüsün stratejik ticari kararlarını alma hakkına sahip olduğu durumdur. Bu hak genellikle bir şirketteki oy haklarının çoğunluğunun devralınması ile elde edilir. İkinci olarak, bir teşebbüste sadece bir hissedarın stratejik kararları veto edebildiği ama tek başına bu tür kararları alma hakkı olmadığı durumlarda da tek kontrolün varlığı kabul edilir (negatif tek kontrol). Bu durumda sadece tek bir hissedar stratejik kararların alınmasını engelleme yetkisine sahiptir. Negatif kontrol durumunda, ortak kontrol edilen bir şirketteki durumun aksine, aynı yetkiye sahip başka bir hissedar olmadığından, teşebbüsün stratejik davranışlarının belirlenmesinde negatif tek kontrole sahip hissedarın diğer hissedarlarla işbirliği yapması zorunlu değildir. Bu hissedar teşebbüste bir kilitlenme durumu yaratabileceği için 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesi anlamında tek başına belirleyici etkiye sahip olmaktadır.

² MYN AKARLILAR AİLESİ tarafından kontrol edilmektedir.

³ Bildirim Formunda TPEF II'nin MAVİ'deki hisselerinin satışına paralel olarak AKARLILAR AİLESİ'nin de sermayenin %(.....) temsil eden paylarını sattığı, bu suretle MAVİ üzerindeki dolaylı pay sahipliğinin %(.....) azaldığı belirtilmiştir.

- (9) Bildirim Formunda işlem öncesinde MAVİ'nin yönetim kurulunun altı üyeden oluştuğu, üç üyenin A Grubu hissedarlar, üç üyenin ise B Grubu hissedarlar tarafından belirlendiği ifade edilmektedir. A grubu hissedarlardan AKARLILAR AİLESİ iki üyeyi, TPEF II bir üyeyi belirlemekte, geri kalan üç üye ise halka açık olan ve sermayenin çoğunluğunu oluşturan B Grubu hissedarların oyları doğrultusunda seçilmektedir. Dolayısıyla işlem öncesinde MAVİ'nin stratejik kararlarının alınması bakımından herhangi bir hissedar grubunun ortaklaşa ya da tek başına söz sahibi olmadığı ve teşebbüsün kontrol yapısının değişen ittifaklar doğrultusunda şekillendiği anlaşılmaktadır. Bildirime konu işlem sonrasında ise AKARLILAR AİLESİ A Grubu hissedar olarak MAVİ'nin üç yönetim kurulu üyesini atama hakkına sahip olacaktır. AKARLILAR AİLESİ veto hakkına sahip olmak suretiyle MAVİ üzerinde negatif tek kontrol sağlayacaktır. Dolayısıyla dosya konusu işlem, kontrolde kalıcı bir değişiklik meydana getireceğinden 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemidir.
- (10) Dosya içeriğinden, AKARLILAR AİLESİ'nin MYN üzerinde tek kontrol sahibi olduğu, MYN'nin BLUE'daki hisseleri tutmak dışında herhangi bir ticari faaliyetinin ve dolayısıyla cirosunun bulunmadığı anlaşılmaktadır. Öte yandan AKARLILAR ailesi fertlerinden Hayriye Fethiye AKARLILAR'ın kot üretimi faaliyeti gerçekleştiren ve belirli bir ciroya sahip olan ERAK'ta %(.) pay sahipliği mevcuttur. Bildirim Formunda, ERAK üzerinde Hayriye Fethiye AKARLILAR'ın eşi ve aynı zamanda MAVİ'nin kurucusu olan Sait AKARLILAR'ın %(.) oranında hissesinin bulunduğu ve teşebbüsün stratejik kararlarının alınması bakımından Sait AKARLILAR'ın tek kontrol sahibi olduğu belirtilmektedir. Ayrıca Sait AKARLILAR AKARLILAR AİLESİ'nden ayrı tutularak, ERAK'ın AKARLILAR AİLESİ'nin kontrolünde olduğunun varsayılamayacağı belirtilmektedir.
- (11) Dosya kapsamında talep edilen bilgilere istinaden gönderilen cevabi yazıda, Sait AKARLILAR'ın Hayriye Fethiye AKARLILAR'ın eşi, Fatma Elif AKARLILAR ve Seyhan AKARLILAR'ın babası olduğu bilgisi verilmiştir. Bu durumdan yola çıkarak tarafların aynı ekonomik bütünlük içerisinde sayılıp sayılamayacağına ilişkin işlemin izne tabi olup olmadığına belirlenmesi bakımından değerlendirilmesi gerekmektedir.
- (12) Ekonomik bütünlüğün tespit edilebilmesi için kişiler ve/veya gruplar arasında ekonomik ve ailesel bağların bulunup bulunmadığı; ekonomik bağların temelleri, niteliği, büyüklüğü ve varsa bunların bağımsız faaliyetleri ve son olarak taraflar arasında çıkar birliği olup olmadığı hususlarının değerlendirilmesi gerekmektedir⁴. Çıkar birliği kavramı ise gerçek kişiler arasındaki ilişkiler açısından kontrol kavramından ziyade, rekabet motivasyonunun ortadan kaldırılması ile ilişkilendirilmektedir.
- (13) Kurul'un aldığı *Bilkom*⁵ kararında kontrol kavramı yerine aile bağlarıyla güçlendirilmiş ortak çıkar birliği ön plana çıkarılarak kardeşler arasında paylaşılan şirketler aynı ekonomik bütünlük içerisinde kabul edilmiştir. Aynı şekilde *Altıparmak Gıda*⁶ kararında kardeşler tarafından kontrol edilen şirketler aynı ekonomik bütünlük içerisinde değerlendirilmiştir. Kararda ayrıca ailesel bağların ekonomik bütünlük analizini önemli ölçüde etkilediği belirtilmiş ve kardeşler tarafından kontrol edilen şirketlerin aynı pazarda faaliyet gösteriyor olması çıkar birliğini destekleyici bir unsur olarak ele alınmıştır. Yine *Misbis*⁷ kararında bir ailenin beş farklı bireyince eşit paylarla kontrol edilen bir teşebbüsün bu bireylerden sadece biri tarafından kontrol edilen teşebbüsle aynı ekonomik bütünlük içerisinde olduğuna karar verilmiştir.

⁴ 07.02.2008 tarih ve 08-12/130-46 sayılı karar, 16.12.2010 tarih ve 10-78/1645-609 sayılı karar.

⁵ 09.01.2001 tarih ve 01-03/10-3 sayılı karar.

⁶ 31.03.2010 tarih ve 10-27/393-146 sayılı karar.

⁷ 08.11.2007 tarih ve 07-85/1039-401 sayılı karar.

- (14) Dosya içeriğinden de taraflar arasında güçlü ailesel bağların bulunduğu görülmektedir. Sait AKARLILAR'ın uzun yıllar boyunca diğer aile fertleri ile birlikte MAVİ'de hissedar konumunda olduğu, ayrıca ERAK'ın MAVİ'nin faaliyet gösterdiği pazarın üretim seviyesinde yer aldığı anlaşılmaktadır. Dolayısıyla ailesel bağların yanı sıra taraflar arasında ekonomik çıkar birliği oluşturacak unsurların da bulunduğu ve salt şekilsel bir yaklaşımla kontrol kavramına odaklanmak yerine esasa ilişkin bir yaklaşım benimsenmesinin uygun olduğu değerlendirilmektedir. Bu nedenle ERAK'ın AKARLILAR AİLESİ ile aynı ekonomik bütünlük içerisinde yer aldığı sonucuna ulaşılmıştır. Dosya içeriğinden tarafların 2016 yılı cirolarının 2010/4 sayılı Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında yer alan ciro eşiklerini aştığı anlaşıldığından bildirim konu işlem izne tabidir.
- (15) 2010/4 sayılı Tebliğ uyarınca, bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve taraflardan iki veya daha fazlasının aynı ürün pazarında faaliyette bulunduğu ya da taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ürün pazarının alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları etkilenen pazarları oluşturmaktadır.
- (16) İşlem taraflarından MAVİ kadın ve erkeklere yönelik kot pantolon, tişört, gömlek, mont, ceket, kazak, kot harici pantolon, etek, elbise, aksesuar ve ayakkabı gibi hazır giyim ürünlerinin tasarlanması, geliştirilmesi ve satılması alanlarında faaliyet göstermektedir. MAVİ ürünlerini perakende, toptan ve e-ticaret kanalları aracılığıyla satışa sunmakta olup üretim seviyesinde faaliyet göstermemektedir. Diğer işlem tarafı AKARLILAR AİLESİ ise ERAK aracılığıyla hazır giyim sektörünün üretim seviyesinde faaliyet göstermektedir. ERAK MAVİ de dâhil olmak üzere perakende seviyede faaliyet gösteren çeşit markalara kot ürünü sağlamaktadır. Dolayısıyla ERAK ve MAVİ arasında dikey bir ilişkiden söz etmek mümkündür. Öte yandan hazır giyim sektörünün gerek üretim gerek perakende aşamasında faaliyet gösteren çok sayıda teşebbüs olması, sektöre girişin ciddi bir yatırım maliyeti gerektirmemesi ve mevcut işlem bakımından ulaşılan sonucun değişmeyecek olması nedeniyle dar anlamda alt pazar ve üst pazar ayırımına gidilmesine mevcut dosya açısından gerek görülmemiştir.
- (17) MAVİ'nin BLUE tarafından devralınması işlemine ilişkin Kurul kararında⁸ kesin bir ilgili ürün pazarı tanımı yapılmamakla birlikte pazarın "*kot ve gündelik giyim ürünleri pazarı*" olarak tanımlanabileceği belirtilmiştir. KOTON'un hisselerinin bir kısmının Nemo Apparel BV tarafından devralınmasına ilişkin kararda⁹ ise MAVİ'nin "*hazır giyim ürünleri*" pazarında faaliyet gösterdiği ifade edilmiştir. Kurul'un diğer muhtelif kararlarında¹⁰ hazır giyim sektörünün hazır giyim, ayakkabı, çanta ve aksesuar gibi alt segmentlere ayrılabilmesi belirtilerek "*hazır giyim, ayakkabı, çanta ve aksesuar pazarı*" ilgili ürün pazarı olarak tanımlanmıştır.

⁸ 17.07.2008 tarih ve 08-45/635-239 sayılı karar.

⁹ 18.07.2012 tarih ve 12-38/114-365 sayılı karar.

¹⁰ 08.09.2016 tarih ve 16-30/508-229 sayılı ve 28.08.2012 tarih ve 12-42/1278-426 sayılı karar.

- (18) Dosya kapsamında etkilenen pazarın gerek “hazır giyim ürünleri pazarı”; gerekse MAVİ'nin satışını gerçekleştirmediği abiye, klasik takım elbise gibi ürünler dışarıda bırakılarak “kot ve gündelik giyim ürünleri pazarı” şeklinde tanımlanması durumunda işlem taraflarının ve rakiplerinin pazar payları incelenmiştir. Dosya içeriğinden pazarın kot ve gündelik giyim ürünleri şeklinde daraltılması durumunda MAVİ'nin ve rakiplerinin pazardaki konumlarında ve pazar paylarında belirgin bir değişiklik olmadığı, pazar paylarının sadece (.....) ile (.....) puan seviyesinde artış gösterebileceği anlaşılmaktadır. Bu bağlamda, alternatif pazar tanımlarının değerlendirilmesinin sonucunu değiştirmeyecek olmasından hareketle mevcut dosya özelinde kesin bir ilgili ürün pazarı tanımı yapılmasına gerek görülmemiştir. Bununla birlikte, bildirim konu devralma işlemi neticesinde birleşik teşebbüsün yaklaşık %(.....) gibi sınırlı bir paya sahip olacağı anlaşılmaktadır. Öte yandan pazar lideri konumunda olan LC WAIKIKI'nin pazar payı %(.....) civarında olup sektörde KOTON ve DEFACTO gibi tüm Türkiye sınırları içerisinde geniş bir perakende ağına sahip rakip markalar bulunmaktadır. Tarafların pazar payının oldukça düşük olması ve sektörün rekabetçi yapısı dikkate alındığında, işlem sonucunda rekabeti kısıtlayıcı bir yoğunlaşmanın meydana gelmeyeceği kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (19) 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, gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.