Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2020-1-065
Karar Sayısı : **21-27/354-174**
Karar Tarihi : 27.05.2021

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Şükran KODALAK, Ahmet ALGAN,
Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN

B. RAPORTÖRLER: Gözde MAVİ, Nezir Furkan KIRAN, Merve BİROĞLU,
Mert ÖZMEN, Murat ALACALAR

C. İLGİLİ TARAF: - Sahibinden Bilgi Teknolojileri Pazarlama ve Ticaret A.Ş.
Değirmen Yolu Cad. No:28 Asia OfisPark A Blok K:2 34752
Ataşehir/İstanbul

(1) **D. DOSYA KONUSU: Rekabet Kurulunun 01.04.2021 tarihli ve 21-18/213-M sayılı kararıyla yürütülen soruşturma kapsamında 09.04.2021 tarihinde Sahibinden Bilgi Teknolojileri Pazarlama ve Ticaret A.Ş.'de yapılan yerinde incelemenin engellenmesi/zorlaştırılması.**

(2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurulunun (Kurul) 01.04.2021 tarihli ve 21-18/213-M sayılı kararıyla, aralarında Sahibinden Bilgi Teknolojileri Pazarlama ve Ticaret A.Ş.'nin (SAHİBİNDEN) de bulunduğu bazı teşebbüsler hakkında soruşturma başlatılmıştır.

(3) İlgili karar kapsamında yerinde incelemede görevli meslek personeli tarafından 09.04.2021 tarihinde, SAHİBİNDEN'de yerinde inceleme gerçekleştirilmiştir. Takiben raportörlerce söz konusu incelemenin engellenmesine/zorlaştırılmasına ilişkin 25.05.2021 tarihli ve 2020-1-065/BN-04 sayılı Bilgi Notu düzenlenmiş olup, anılan Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.

(4) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notu'nda,

- SAHİBİNDEN'in 09.04.2021 tarihinde, yürütülmekte olan soruşturma kapsamında yapılan yerinde incelemeyi zorlaştırdığı ve engellediği,
- Anılan teşebbüse 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca idari para cezası verilmesi gerektiği

ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Tespitler

(5) Kurul tarafından 01.04.2021 tarihinde 21-18/213-M sayı ile 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesinin birinci fıkrası uyarınca, işgücü piyasasına yönelik centilmenlik anlaşmaları yapmak suretiyle 4054 sayılı Kanun'u ihlal edip etmediklerinin tespiti amacıyla, aralarında SAHİBİNDEN'in de bulunduğu bazı teşebbüsler hakkında soruşturma açılmıştır.

(6) İlgili karar kapsamında yerinde incelemede görevli meslek personeli tarafından 09.04.2021 tarihinde, teşebbüste yerinde inceleme gerçekleştirilmiştir.

(7) Dosya konusu bilgiler çerçevesinde, ilgili eylemlere ve sürece ilişkin tespit ve değerlendirmelere aşağıda yer verilmiştir:

(8) SAHİBİNDEN'de yerinde inceleme yapmak üzere görevlendirilen meslek personeli tarafından 09.04.2021 Cuma günü saat 09.51'de Değirmen Yolu Cad. No:28 Asia Ofis Park A Blok Kat:2 Ataşehir/İstanbul adresine gidilmiştir. Teşebbüs yetkililerinin, 4054 sayılı Kanun'un 14. ve 15. maddeleri kapsamında raportörlerin yetkileri ve aynı Kanun'un 16. ve 17. maddesinde düzenlenen para cezaları başta olmak üzere gerekli hususlarda bilgilendirilmesinin ardından inceleme yapılmıştır.

(9) Bu kapsamda teşebbüs yetkilisi (…..)'ın kullanımında olan ve teşebbüs malvarlığında bulunan (…..) IMEI numaralı mobil cihaz adli bilişim cihazıyla incelenmiştir. Anılan mobil cihazdaki son *Whatsapp* yazışmasının tarihi, inceleme yapan meslek personeli tarafından 24.03.2021 olarak tespit edilmiştir. Son yazışma tarihinin incelemenin gerçekleştirildiği günden 16 gün öncesine dayanması sebebiyle oluşan şüphe üzerine cihaza ilişkin olay kayıtları adli bilişim yazılımı ile taranmış ve ilgili aktivitelere ilişkin log kayıtları alınmıştır.

(10) Yerinde inceleme kapsamında ayrıca, teşebbüsün diğer bir yetkilisi (…..)'nin kullanımında bulunan ve teşebbüse ait veri içerdiği tespit edilen (…..) IMEI numaralı mobil cihaz adli bilişim cihazıyla incelenmiştir. Söz konusu cihazdan elde edilen belgelerde, *"(…..)*[1]*"* ve *"(…..)"* isimli *(…..TİCARİ SIR…..)* Başka bir teşebbüs yetkilisi (…..) tarafından kullanıldığı beyan edilen ve teşebbüs malvarlığında yer alan (…..) IMEI numaralı mobil cihazda yapılan incelemede ise (…..)'nin mobil cihazında silinmiş olan *"(…..)"* grubuna ait yazışmaların yer aldığı görülmektedir. İnceleme günü olan 09.04.2021 tarihinde 12.10 ile 12.24 saatleri arasında yapıldığı anlaşılan yazışmalara aşağıda yer verilmektedir:

"(…..)
Biz geldik (…..) ben

(…..)
(…..) çıkıcam 10 dk ya :)

(…..)
Acele etme (…..) ben bi sorucam sizinkine uzaktan baglanma sansi var mi ?
Yazarim

(…..)
(…..)

(…..)
Biz teslim ettik bilgisayarları falan bekliyoruz acele bir durum yok gibi

(…)

(…..)
Ben şimdi çıktım
20 dk ya oradayım"

G.2. Değerlendirme

(11) 4054 sayılı Kanun'un "İdari Para Cezası" başlıklı 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendinde "*yerinde incelemenin engellenmesi ya da zorlaştırılması*", teşebbüslere idari

[1] (…..).

para cezası verilmesini gerektiren hallerden biri olarak sayılmıştır. Söz konusu maddeye göre Kurul, incelemenin engellenmesi ya da zorlaştırılması halinde, teşebbüs niteliğindeki gerçek ve tüzel kişiler ile teşebbüs birlikleri veya bu birliklerin üyelerine gayri safi gelirlerinin binde beşi oranında idarî para cezası uygulamaktadır.

(12) Dosya mevcudu bilgilere göre, SAHİBİNDEN'de yerinde inceleme yapmak üzere görevlendirilen meslek personeli tarafından, 09.04.2021 Cuma günü saat 09.51 itibarıyla, yetki belgesi ile Rekabet Kurumu (Kurum) kimlik kartlarının ibraz edilmesi ve gerekli bilgilendirmelerin yapılması sonrasında inceleme gerçekleştirilmiştir. İnceleme sırasında teşebbüs yetkilileri (…..)'ın ve (…..)'nin telefonlarındaki yazışmaların silindiğine yönelik belgeler elde edilmiştir. Söz konusu belgelerin incelenmesi sonucunda, teşebbüs çalışanlarınca verilerin silindiği tarihin tereddütsüz olarak ortaya konulabilmesi için Kurum Bilişim Teknolojileri Dairesi Başkanlığından (BTDB) aşağıdaki hususlarda görüş talep edilmiştir:

- *(…..TİCARİ SIR…..)*,
- *(…..TİCARİ SIR…..)*.

(13) BTDB'nin (…..)'

- *(…..TİCARİ SIR…..)*
- *(…..TİCARİ SIR…..)*,
- *(…..TİCARİ SIR…..)*,

(…..TİCARİ SIR…..)

- *(…..TİCARİ SIR…..)*,
- *(…..TİCARİ SIR…..)*
- *(…..TİCARİ SIR…..)*
- (…..) ait loglarda gözükme sebebinin aynı gün alınan bir yedek olabileceği

tespitleri yapılmıştır.

(14) Yukarıda yer verilen hususlar çerçevesinde; (…..)'ın telefonunda veri silindiği tespit edilebilmekle birlikte anılan silme işleminin inceleme gününde yapılmadığı görülmektedir. Bu doğrultuda söz konusu teşebbüs çalışanı özelinde yerinde incelemenin engellendiğine ilişkin bir değerlendirme yapılamamaktadır.

(15) Diğer taraftan BTDB'nin teknik görüşünde (…..)'nin mobil cihazından elde edilen belgelere ilişkin olarak;

- "*(…..TİCARİ SIR…..)*
- *(…..TİCARİ SIR…..)* başladığı saat itibarıyla veri silinmesini gösterdiğinin kesin olduğu

ifade edilmiştir.

(16) Yukarıda yer verilen teknik görüşün yanı sıra *"(…..)"* grubunda yapılan yazışmaların inceleme başladıktan sonra silindiği, diğer teşebbüs çalışanlarının cihazlarından elde edilen belgelerden de doğrulanabilmektedir. Nitekim yukarıda yer verildiği üzere (…..)'ın telefonunda yapılan incelemede, *"(…..)"* isimli grupta inceleme günü 12.10 ile 12.14 saatleri arasında yazışma yapıldığı görülmektedir. Anılan yazışmanın (…..)'nin telefonunda bulunmaması, inceleme başladıktan sonra anılan kişi tarafından gruptaki yazışmaların silindiğini göstermektedir. Böylece meslek personelinin yerinde incelemede

elde etmesi olası delil ve bulgulara erişiminin zorlaştırıldığı ve engellendiği değerlendirilmektedir.

(17) Yapılan açıklamalar çerçevesinde SAHİBİNDEN'de yapılan yapılan yerinde incelemenin, teşebbüse ilişkin *Whatsapp* grubundaki yazışmaların inceleme esnasında silinmesi suretiyle 09.04.2021 tarihinde zorlaştırıldığı ve engellendiği, bu itibarla 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi gereğince teşebbüse gayri safi gelirlerinin binde beşi oranında idarî para cezası verilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

(18) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre,

a) Rekabet Kurulunun 01.04.2021 tarihli ve 21-18/213-M sayılı kararı uyarınca yürütülmekte olan soruşturma kapsamında 09.04.2021 tarihinde Sahibinden Bilgi Teknolojileri Pazarlama ve Ticaret A.Ş.'nin yerinde incelemeyi engellediği ve zorlaştırdığına,

b) Bu nedenle, 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendi uyarınca 2020 yılı gayri safi gelirlerinin binde beşi oranında olmak üzere

- Sahibinden Bilgi Teknolojileri Pazarlama ve Ticaret A.Ş.'ye (….).- TL

idari para cezası verilmesine,

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