

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2025-1-002

(Devralma)

Karar Sayısı : 25-09/201-102

Karar Tarihi : 06.03.2025

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE

Üyeler : Ahmet ALGAN (İkinci Başkan), Ayşe ERGEZEN,
Cengiz ÇOLAK, Rıdvan DURAN

B. RAPORTÖRLER : Uğur Bilgehan BURHAN, Habil Arda KEL, Rengin ÜCEL,
Berk YILMAZ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

: -Infonet Bilgi Teknolojileri Ticaret AŞ

Temsilcileri: Av. Sevim Nihan YİĞİT, Av. Beril DURAL

Cumhuriyet Cad. No. 25, Çınar Apt. K.4 34437 Taksim/İstanbul

(1) **D. DOSYA KONUSU:** Elmer Yazılım Danışmanlık ve Ticaret Limited Şirketi'nin hisselerinin tamamının Infonet Bilgi Teknolojileri Ticaret AŞ aracılığıyla Mustafa Kemal CILIZ ve Graham David STEVINSON tarafından devralınması işlemi.

(2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 08.01.2025 tarih ve 61169 sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 03.03.2025 tarihli ve 2025-1-002/Öİ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.

(3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

(4) Başvuruda; Elmer Yazılım Danışmanlık ve Ticaret Limited Şirketi'nin (ELMER YAZILIM) hisselerinin tamamının Infonet Bilgi Teknolojileri Ticaret AŞ (INFONET) tarafından devralınması işlemine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 7. maddesi kapsamında izin verilmesi talep edilmektedir.

(5) Bildirim konusu işlemin temelini, taraflar arasında 21.11.2024 tarihinde imzalanan "*Hisse Alım ve Satım Sözleşmesi*" oluşturmaktadır. Anılan sözleşme ile bildirilen işlem öncesinde her biri eşit hisse oranına sahip (.....)'in, (.....)'in ve (.....)'in ortak kontrolünde bulunan ELMER YAZILIM'ın hisselerinin tamamı ve ortak kontrolü INFONET aracılığıyla Mustafa Kemal CILIZ ve Graham David STEVINSON tarafından devralınacaktır.

(6) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ (2010/4 sayılı Tebliğ)'in 5. maddesinde, birleşme ve devralma sayılan hallerden biri olarak; "*kontrolde kalıcı değişiklik meydana getirecek şekilde bir veya daha fazla teşebbüsün tamamının ya da bir kısmının doğrudan veya dolaylı kontrolünün, hisse ya da mal varlığının satın alınmasıyla, sözleşmeyle veya diğer bir yolla bir ya da daha fazla teşebbüs veya hâlihazırda en az bir teşebbüsü kontrol eden bir veya daha fazla kişi tarafından devralınması*" hali sayılmıştır. Anılan Tebliğ'in 5. maddesinin üçüncü fıkrasında; "*Bağımsız bir iktisadi varlığın tüm işlevlerini kalıcı olarak yerine getirecek bir ortak girişimin oluşturulması, bu maddenin birinci fıkrasının (b) bendi kapsamında bir devralma işlemidir...*" hükmüne yer verilmiştir. Bu doğrultuda 2010/4 sayılı Tebliğ'in yukarıda yer verilen maddesi uyarınca ortak girişimler bakımından aranan koşulların;

kurulan ortak girişimin, kurucu teşebbüsler tarafından “ortak kontrol” altında tutulması ve kurulan şirketin, “bağımsız bir iktisadi varlık” niteliği taşıması olduğu görülmektedir.

- (7) INFONET, mevcut durumda hissedarları Mustafa Kemal CILIZ ile Graham David STEVINSON’ın ortak kontrolü altındadır. Hâlihazırda ELMER YAZILIM’ın yönetim kurulu üyelerinin belirlenmesi ve veto haklarına ilişkin devralan işlem tarafları arasında kesinleşmiş bir karar bulunmamakla birlikte işlem sonrasında ELMER YAZILIM’a ilişkin stratejik kararlar Mustafa Kemal CILIZ ve Graham David STEVINSON tarafından ortaklaşa belirlenecektir ve yetkiler taraflar arasında paylaştırılacaktır. Bu çerçevede, nihai olarak Mustafa Kemal CILIZ ile Graham David STEVINSON’un, ELMER YAZILIM üzerinde ortak kontrole sahip olacakları anlaşılmaktadır.
- (8) Bildirim konusu işlemin 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında bir devralma olarak değerlendirilmesi için ortak girişim üzerinde ortak kontrol tesis edilmesi dışında aranan ikinci kriter ise üzerinde ortak kontrol tesis edilen işletmenin bağımsız bir iktisadi varlık niteliğini taşıması, diğer bir deyişle tam işlevsel olmasıdır.
- (9) Birleşme ve Devralma Sayılan Haller ve Kontrol Kavramı Hakkında Kılavuz’un 78. paragrafında belirtildiği üzere, *“Bir teşebbüsün tek kontrolünün devralınması durumunda olduğu gibi, ortak kontrolün devralınması, devralan teşebbüslerin planlarına göre devralınan teşebbüsün işlem sonrasında itibaren tam işlevsel sayılmayacak olması halinde dahi, piyasada yapısal bir değişikliğe sebep olacaktır. Bu nedenle, birkaç teşebbüsün başka bir teşebbüsün tamamının ya da bir kısmının ortak kontrolünü üçüncü kişilerden devralmalarını içeren ve 17. paragrafta belirtilen kriterleri karşılayan bir işlem, tam işlevsellik kriterini göz önünde bulundurmamak gerekmeksizin, Tebliğ uyarınca Kanun kapsamında bir yoğunlaşma teşkil edecektir.”* hükmü yer almaktadır. Rekabet Kurulunun (Kurul) çeşitli kararlarında da ortak kontrolün hâlihazırda faal olan bir teşebbüs üzerinde kurulması halinin tam işlevsellik kriterinin ayrıca değerlendirilmesine gerek olmaksızın bir yoğunlaşma teşkil edeceği ifade edilmiştir. Dolayısıyla söz konusu işlem de ortak kontrolün hâlihazırda faal olan bir teşebbüs üzerinde tesis edilmesine yönelik olduğu için 2010/4 sayılı Tebliğ kapsamında devralma işlemi olarak değerlendirilmektedir.
- (10) 2010/4 sayılı Tebliğ’in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerine göre bir devralmanın Kurul iznine tabi olması için, *“işlemin taraflarının Türkiye ciroları toplamının yedi yüz elli milyon TL’yi ve işlem taraflarından en az ikisinin Türkiye cirolarının ayrı ayrı iki yüz elli milyon TL’yi” veya “devralma işlemlerinde devre konu varlık ya da faaliyetin, ... Türkiye cirosunun iki yüz elli milyon TL’yi ve diğer işlem taraflarından en az birinin dünya cirosunun üç milyar TL’yi”* aşması gerekmektedir.
- (11) Bildirime konu devralmanın taraflarının cirolarına bakıldığında 2010/4 sayılı Tebliğ’in 7. maddesinin birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerinde yer alan ciro eşiklerinin aşıldığı, dolayısıyla işlemin izne tabi bir işlem olduğu tespit edilmiştir.
- (12) 2010/4 sayılı Tebliğ uyarınca Türkiye’de taraflardan ikisinin veya daha fazlasının aynı ürün pazarında ticari faaliyette bulunduğu ya da taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyet gösterdiği herhangi bir ilgili pazarın alt veya üst pazarında ticari faaliyette bulunduğu tüm ilgili ürün pazarları ve coğrafi pazarlar etkilenen pazarları oluşturmaktadır. Bu noktada tarafların faaliyetleri arasında yatay veya dikey bir örtüşmenin olup olmadığı önem arz etmektedir.
- (13) Devre konu teşebbüs ELMER YAZILIM, bir yazılım dağıtım şirketi olarak kurulmuş olup ana faaliyet konusu kurumsal ve bireysel kullanıcılara yönelik bilgi güvenliği, web analizi, iş haritalama, ürün geliştirmeye yönelik yazılımlar ve depolama yönetimi alanlarında bilgisayar yazılımı alımı, satımı, ihracatı ve ithalatını yapmaktır. ELMER YAZILIM Türkiye’deki faaliyetlerini küresel çapta da aynı şekilde sürdürmektedir.

- (14) Devralan INFONET'in siber güvenlik alanında, INFONET'in hissedarlarından Mustafa Kemal CILIZ'in dijital sertifikalar, elektronik güvenlik, siber güvenlik alanında, diğer hissedar Graham David STEVINSON'ın ise uzaktan bağlantı ve yönetim, inşaat ve mühendislik, güvenlik ve kimlik yönetimi, belge işleme, yazılım tedarik zinciri ve işbirliği araçlarına yönelik çözümler sağladığı anlaşılmaktadır.
- (15) Tüm bu değerlendirmeler ışığında, devralma işlemi neticesinde tarafların faaliyetleri arasında Türkiye'de herhangi bir yatay örtüşmenin mevcut olmadığı; ayrıca tarafların birbirinin alt ve üst pazarlarında faaliyet göstermediği, tarafların sunduğu ürün ve hizmetlerin birbirlerinin girdisi niteliğinde olmadığı anlaşıldığından dikey bir örtüşmenin de söz konusu olmadığı, dolayısıyla bildirim konu devralma işleminin pazarda bir rekabet karşıtı endişeye sebep olmayacağı kanaatine ulaşılmıştır.
- (16) Yukarıda yapılan değerlendirmeler ışığında, anılan işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde başta hâkim durumun yaratılması veya mevcut bir hâkim durumun güçlendirilmesi olmak üzere etkin rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuran bir nitelik taşımadığı değerlendirilmektedir.

H.SONUÇ

- (17) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında 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 etkin 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.