

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2020-1-065
Karar Sayısı : 23-45/842-297
Karar Tarihi : 21.09.2023

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Birol KÜLE
Üyeler : Ahmet ALGAN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,
Hasan Hüseyin ÜNLÜ, Ayşe ERGEZEN, Cengiz ÇOLAK,
Berat UZUN

B. RAPORTÖRLER : Gözde MAVİ, Mert ÖZMEN, Murat ALACALAR, Serkan GÜMÜŞ

C. BAŞVURUDA

BULUNAN : - Yemek Sepeti Elektronik İletişim Perakende Gıda AŞ
Temsilcileri: Av. Şahin ARDIYOK, Av. Barış YÜKSEL,
Av. Gökçe ÇETİNKAYA
Büyükdere Cad. Bahar Sokak No:13 River Plaza Kat:11
Levent Şişli/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Rekabet Kurulunun 01.04.2021 tarihli ve 21-18/213-M sayılı, 05.08.2021 tarihli ve 21-37/527-M sayılı, 16.12.2021 tarihli ve 21-61/875-M sayılı kararları uyarınca yürütülmüş olan soruşturma kapsamında Yemek Sepeti Elektronik İletişim Perakende Gıda AŞ hakkında verilen Rekabet Kurulunun 31.03.2022 tarihli ve 22-15/254-112 sayılı kararının yeniden değerlendirilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurulunun (Kurul) 01.04.2021 tarihli ve 21-18/213-M sayılı kararı ile 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) ihlal edilip edilmediğinin tespitine yönelik olarak, aralarında Yemek Sepeti Elektronik İletişim Perakende Gıda Lojistik AŞ'nin (YEMEK SEPETİ) bulunduğu teşebbüsler hakkında soruşturma açılmasına karar verilmiştir.
- (3) Soruşturma sürecinde YEMEK SEPETİ tarafından gönderilen 20.01.2022 tarih ve 24779 sayılı başvuruda, 4054 sayılı Kanun'un 43. maddesinin üçüncü fıkrası uyarınca uzlaşma talebinde bulunulmuştur. Bu talep Kurulun 03.02.2022 tarihli toplantısında görüşülmüş ve 22-07/96-M sayı ile uzlaşma görüşmelerine başlanmasına karar verilmiştir. YEMEK SEPETİ ile gerçekleştirilen uzlaşma görüşmeleri neticesinde, 17.03.2022 tarihli ve 22-13/206-MUA sayılı uzlaşma ara kararı verilmiş ve karar teşebbüse tebliğ edilmiştir.
- (4) YEMEK SEPETİ tarafından süresi içerisinde gönderilen uzlaşma metni çerçevesinde hazırlanan 24.03.2022 tarihli ve 2020-1-065/BN-64 sayılı Bilgi Notu, Kurulun 31.03.2022 tarihli toplantısında görüşülmüş ve 22-15/254-112 sayılı karar ile YEMEK SEPETİ'nin işgücü piyasasında rakibi olan bazı teşebbüslerle çalışan ayartmama anlaşması yapmak suretiyle 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesini ihlal ettiğine, 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin üçüncü fıkrası ve Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hâkim Durumun Kötüye Kullanılması Halinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik'in 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendi, ikinci fıkrası, üçüncü fıkrasının (a) bendi ve 7. maddesinin birinci fıkrası uyarınca 2020 yılı gayrisafi geliri üzerinden %(...) 'sı oranında olmak üzere 21.744.862,9 TL idari para cezası uygulanmasına, 4054 sayılı Kanun'un 43. maddesinin yedinci fıkrası ve Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hâkim Durumun Kötüye Kullanılmasına Yönelik Soruşturmalarda Uygulanabilecek Uzlaşma Usulüne ilişkin

Yönetmelik'in 4. maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca uzlaşma usulü sonucunda %25 oranında indirim uygulanmasına ve bu çerçevede 2020 yılı gayrisafi gelirleri üzerinden %(...)oranında ve 16.308.647,18 TL tutarında idari para cezası uygulanmasına karar verilmiş ve soruşturma YEMEK SEPETİ bakımından uzlaşma usulü ile sonlandırılmıştır

- (5) YEMEK SEPETİ tarafından gönderilen 23.08.2023 tarihli ve 41844 sayılı başvuruda 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Kanunu'nun (İYUK) 11. maddesi uyarınca 31.03.2022 tarihli ve 22-15/254-112 sayılı uzlaşma kararının yeniden değerlendirilmesi ve eşitlik ilkesini teminen idari para cezalarına temel teşkil eden ciroların YEMEK SEPETİ lehine değiştirilmesi talep edilmiştir. Başvuru üzerine düzenlenen 14.09.2023 tarih ve 2020-1-065/BN-79 sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (6) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili Bilgi Notunda, İYUK'un 11. maddesi uyarınca 31.03.2022 tarihli ve 22-15/254-112 sayılı uzlaşma kararının yeniden değerlendirilmesinin talep edildiği hususu Kurulun bilgisine sunulmuştur.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

- (7) YEMEK SEPETİ tarafından gönderilen 23.08.2023 tarihli ve 41844 sayılı başvuruda;
- Soruşturma sürecinde uzlaşma mekanizmasını kullanan YEMEK SEPETİ'ne ilişkin ceza miktarının YEMEK SEPETİ'nin yıllık gayri safi geliri üzerinden hesaplandığı,
 - Kurumun internet sitesinde yayımlanan soruşturmanın nihai kararında yer alan ceza miktarları incelendiğinde ise teşebbüslere uygulanan idari para cezalarının değerinin dikkat çekici ölçüde düşük ve YEMEK SEPETİ'ne uygulanandan farklı olarak ilgili teşebbüsler lehine bir gelir kaleminin uygulandığının anlaşıldığı,
 - Soruşturma kapsamında, birebir aynı ihlali gerçekleştiren ve aralarında hiçbir somut farklılık bulunmayan taraflara uygulanacak idari para cezalarının tespitinde farklı ciroların esas alınmasının hukuk devleti ilkesi ve eşitlik ilkesi ile bağdaşmadığı,
 - Bu durumun Kurulun uzlaşma mekanizmasına başvurmayan soruşturma tarafı teşebbüsleri uzlaşarak zaman ve maliyet tasarrufu sağlayan teşebbüslerden daha avantajlı bir konuma getirdiği ve böylelikle uzlaşma müessesinin teşebbüsler nezdinde itibarsızlaşacağı

ifade edilerek İYUK'un 11. maddesi uyarınca 31.03.2022 tarihli ve 22-15/254-112 sayılı uzlaşma kararının yeniden değerlendirilmesi ve eşitlik ilkesini teminen idari para cezasına temel teşkil eden cironun YEMEK SEPETİ lehine değiştirilmesi talep edilmiştir.

- (8) Yukarıda özetine yer verilen başvuru ile uygulanması talep edilen İYUK'un 11. maddesine aşağıda yer verilmiştir:

"ÜST MAKAMLARA BAŞVURMA

MADDE 11 - 1. İlgililer tarafından idari dava açılmadan önce, idari işlemin kaldırılması, geri alınması, değiştirilmesi veya yeni bir işlem yapılması üst makamdan, üst makam yoksa işlemi yapmış olan makamdan, idari dava açma süresi içinde istenebilir. Bu başvurma, işlemeye başlamış olan idari dava açma süresini durdurur.

2. Otuz gün içinde bir cevap verilmezse istek reddedilmiş sayılır.

3. İsteğin reddedilmesi veya reddedilmiş sayılması halinde dava açma süresi yeniden işlemeye başlar ve başvurma tarihine kadar geçmiş süre de hesaba katılır."

- (9) Bu doğrultuda ilgililer tarafından, Kurul kararının kaldırılması, geri alınması, değiştirilmesi veya yeni bir işlem yapılması dava açma süresi içerisinde Kuruldan istenebilmektedir.

- (10) Diğer taraftan 4054 sayılı Kanun'un "Soruşturmaya Başlanması, Taahhüt ve Uzlaşma" kenar başlıklı 43. maddesinin sekizinci fıkrası;

"Sürecin uzlaşma ile neticelenmesi halinde, idari para cezası ve uzlaşma metninde yer alan hususlar uzlaşmanın taraflarınca dava konusu yapılamaz."

hükmünü amirdir.

- (11) YEMEK SEPETİ tarafından süresi içerisinde gönderilen ve içeriğinin dava konusu yapılmayacağı tarafça kabul edilen uzlaşma metni, Kurulun 31.03.2022 tarihli toplantısında görüşülmüş 22-15/254-112 sayılı karar ile,

- YEMEK SEPETİ'nin işgücü piyasasında rakibi olan bazı teşebbüslerle çalışan ayartmama anlaşması yapmak suretiyle 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesini ihlal ettiğine,
- 4054 sayılı Kanun'un 16. maddesinin üçüncü fıkrası ve Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hâkim Durumun Kötüye Kullanılması Halinde Verilecek Para Cezalarına İlişkin Yönetmelik'in 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendi, ikinci fıkrası, üçüncü fıkrasının (a) bendi ve 7. maddesinin birinci fıkrası uyarınca 2020 yılı gayrisafi geliri üzerinden %(.)'sı oranında olmak üzere 21.744.862,9 TL idari para cezası uygulanmasına,
- 4054 sayılı Kanun'un 43. maddesinin yedinci fıkrası ve Rekabeti Sınırlayıcı Anlaşma, Uyumlu Eylem ve Kararlar ile Hâkim Durumun Kötüye Kullanılmasına Yönelik Soruşturmalarda Uygulanabilecek Uzlaşma Usulüne İlişkin Yönetmelik'in 4. maddesinin dördüncü fıkrası uyarınca uzlaşma usulü sonucunda %25 oranında indirim uygulanmasına ve bu çerçevede 2020 yılı gayrisafi gelirleri üzerinden %(.) oranında ve 16.308.647,18 TL tutarında idari para cezası uygulanmasına

karar verilmiş ve soruşturma YEMEK SEPETİ bakımından uzlaşma usulü ile sonlandırılmıştır.

- (12) Bu çerçevede uzlaşma ile neticelenen süreç sonunda karara bağlanan idari para cezası ve uzlaşma metninde yer alan hususlar dava konusu edilemeyeceğinden, İYUK'un 11. maddesi uyarınca idareye başvuruda bulunulmasının ve idare tarafından da işlemin kaldırılmasının, geri alınmasının, değiştirilmesinin ya da yeni bir işlem yapılmasının mümkün olmadığı, bu bağlamda YEMEK SEPETİ'nin talebinin kabul edilebilir olmadığı değerlendirilmiştir.

H. SONUÇ

- (13) Yapılan yeniden değerlendirme sonucunda; İYUK'un 11. maddesi kapsamında Rekabet Kurulunun 31.03.2022 tarihli ve 22-15/254-112 sayılı uzlaşma nihai kararının kaldırılmasına, geri alınmasına, değiştirilmesine veya yeni bir işlem yapılmasına yer olmadığına gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.