

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2013-3-14 (Muafiyet/Menfi Tespit)
Karar Sayısı : 13-21/288-138
Karar Tarihi : 11.04.2013

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE,
Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR, Kenan TÜRK,
Fevzi ÖZKAN

B. RAPORTÖRLER: Hakan Deniz KARAKOÇ, Cumhuriyet HATİPOĞLU

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- Roche Müstahzarları Sanayi A.Ş.
Temsilcisi: Av. İlmütluhan SELÇUK
Ebulula Mardin Cad. No:57 Akatlar Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Roche Müstahzarları Sanayi A.Ş. ile Drogosan İlaçları San. ve Tic. A.Ş. arasında imzalanan Distribütörlük Sözleşmesi'ne muafiyet tanınması talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 01.03.2013 tarih ve 1263 sayılı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 01.04.2013 tarih ve 2013-3-14/MM sayılı Menfi Tespit/Muafiyet Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; Roche Müstahzarları Sanayi A.Ş. ile Drogosan İlaçları San.ve Tic. A.Ş. arasında imzalanan Distribütörlük Sözleşmesi'ne; menfi tespit belgesi verilemeyeceği ve 2002/2 sayılı "Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği" (2002/2 sayılı Tebliğ) kapsamında olduğu kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. İlgili Pazar

G.1.1. İlgili Ürün Pazarı

- (4) 2002/2 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinde, üretim veya dağıtım zincirinin farklı seviyelerinde faaliyet gösteren teşebbüsler arasında belirli mal veya hizmetlerin alımı, satımı veya yeniden satımı amacıyla yapılan dikey anlaşmaların Tebliğ kapsamında olduğu ve bu düzenleme ile sağlanan muafiyetten ilgili pazardaki payın %40'ı aşmaması durumunda yararlanılabileceği ifade edilmektedir. Tek alıcıya sağlama yükümlülüğü içeren dikey anlaşmalarda -belirtilen koşula ek olarak- alıcının anlaşma konusu malları ve hizmetleri aldığı ilgili pazardaki payının da %40'ı aşmaması, anlaşmanın Tebliğ ile tanınan muafiyetten yararlanabilmesi için gereklidir.
- (5) Taraflar arasındaki Distribütörlük Sözleşmesi (Sözleşme) Roaccutane markalı beşeri tıbbi ürünleri konu edinmektedir. Bildirim formunda, adı geçen ürünlerin bulunduğu ATC3 sınıfının (D10B Ağız Yoluyla Alınan Akne İlaçları) yalnızca -Roaccutane'in da içeriğinde bulunan-"Isotretinoin" etkin maddeli ürünlerden müteşekkil olduğu belirtilmektedir. Dolayısıyla, en geniş şekilde ATC3 sınıfına göre, en dar şekilde etkin maddeye göre tanımlansa da hem Roche'un hem de tek alıcı konumundaki Drogosan'ın ilgili pazardaki payları farklılık

göstermeyecektir. Bu nedenle, mevcut dosya özelinde ilgili ürün pazarı tanımlanmamıştır.

G.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

- (6) İlgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak belirlenmiştir.

G.2. Taraflar

G.2.1. Roche Müstahzarları Sanayi A.Ş. (Roche)

- (7) İsviçre merkezli F. Hoffmann-LaRoche Ltd.'nin Türkiye'deki iştiraki durumunda bulunan Roche, Türkiye'de beşeri ilaç ve diagnostik cihaz alanlarında faaliyet göstermektedir.

G.2.2. Drogsan İlaçları San. ve Tic. A.Ş. (Drogsan)

- (8) Merkezi Ankara'da bulunan Nevzat Grubunun bir iştiraki olan Drogsan, beşeri tıbbi ürünlerin üretimi ve pazarlaması ile iştigal etmektedir.

G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

G.3.1. Bildirim Konusu Sözleşme

- (9) Roche ile Drogsan arasında imzalanan 18.01.2013 tarihli Sözleşme, halihazırda ruhsatı Roche'a ait olan Roaccuttane markalı ilaçların Drogsan tarafından münhasıran pazarlanmasını, tanıtımını, dağıtımını ve satışını konu edinmektedir.
- (10) Sözleşme, 08.07.2010 tarih ve 10-49/908-317 sayılı Kurul kararıyla 2002/2 sayılı Tebliğ kapsamında grup muafiyeti tanınan 13.07.2009 tarihinde aynı taraflar arasında imzalanan sözleşmenin devamı niteliğindedir.
- (11) Sözleşme'nin 2.1.1. maddesinde Drogsan'ın münhasır yetkili olduğu, 2.1.3. maddesinde gerekli şartlar sağlandığı sürece Roche'un Türkiye'de başka bir distribütör atamayacağı, 5.1.7. maddesinde Drogsan'ın Sözleşme konusu ilaçların tanıtımını ve görevli olan kadrosunun Roche ürünleri ile rakip olan ürünlerin dağıtımını, pazarlamasını, tanıtımını ve satışını yapamayacağı, 10.1. maddesinde ise Sözleşme'nin 31.12.2015 tarihine kadar (yaklaşık olarak 3 yıl) süreceği düzenlenmiştir.

G.3.2. Menfi Tespit Değerlendirmesi

- (12) Sözleşme taraflarının faaliyetleri dikkate alındığında, Roche'un ve Drogsan'ın sağlayıcı seviyesinde rakip oldukları, buna ek olarak, Sözleşme'de münhasırlık ve rekabet yasağına ilişkin hükümlerin bulunduğu görüldüğünden, anılan Sözleşme'ye menfi tespit belgesi verilemeyeceği kanaatine varılmıştır.

G.3.3. Grup Muafiyeti Değerlendirmesi

- (13) Bildirim konusu Sözleşme 2002/2 sayılı Tebliğ kapsamında incelenebilecek bir dikey anlaşmadır. Tek alıcıya sağlama yükümlülüğü içeren söz konusu Sözleşme'nin Tebliğ ile tanınan grup muafiyetinden yararlanıp yararlanamayacağının belirlenmesinde incelenmesi gereken iki temel unsur bulunmaktadır. Bu unsurların ilki hem sağlayıcının hem de alıcının pazar payının anılan Tebliğ ile belirlenen eşikleri aşip aşmadığı, ikincisi ise taraflara - Sözleşme'yi grup muafiyeti kapsamında çıkaracak nitelikte- sınırlamalar getirilip getirilmediğidir.
- (14) Sağlayıcının ve tek alıcının %40'lık eşığı aşip aşmadığının belirlenmesinde dikkate alınacak pazarlar, Tebliğ'in 2. maddesinin sırasıyla ikinci ve üçüncü fıkralarında belirtilmiştir. Buna göre, hem sağlayıcının dikey anlaşma konusu mal veya hizmetleri sağladığı ilgili pazardaki payının hem de tek alıcının dikey anlaşma konusu ürünleri aldığı ilgili pazardaki payının %40'ı geçmemesi, Sözleşmenin grup muafiyetinden yararlanabilmesi için gereklidir.

13-21/288-138

- (15) Bildirim konusu Sözleşme'nin tarafları arasındaki dikey ilişki, Kurul tarafından grup muafiyeti tanınan bir sözleşmeyle 2009 yılında kurulduğundan ve bu nedenle Drogsan'ın Roaccutane markalı ürünler dışında alım yaptığı Isotretinoin etkin maddeli başka ürün bulunmadığından, Drogsan'ın alım yaptığı pazardaki pay, aynı zamanda Roche'un aynı ürünleri sağladığı pazardaki paydır.
- (16) 2002/2 sayılı Tebliğ'in 6/A maddesinin ikinci fıkrasının (a) bendi uyarınca 2012 yılı verileri esas alındığında ve yapılabilecek alternatif ilgili ürün pazar tanımları bakımından herhangi bir fark ortaya çıkmayacağı dikkate alındığında, Roche'un Isotretinoin etkin maddeli ürün satışlarından elde ettiği pay ile Drogsan'ın aynı etkin maddeli ürünlerin alımları içindeki payının, %40 eşliğini aşmadığı, ayrıca Sözleşme'yi grup muafiyeti kapsamı dışına çıkaracak sınırlamalar içermediği dosya içeriğinden anlaşıldığından, söz konusu Sözleşme'nin 2002/2 sayılı Tebliğ ile tanınan grup muafiyetinden yararlandığı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (17) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Roche Müstahzarları Sanayi A.Ş. ile Drogsan İlaçları San.ve Tic. A.Ş. arasında imzalanan 18.01.2013 tarihli Distribütörlük Sözleşmesi'nin 2002/2 sayılı "Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği" kapsamında grup muafiyetinden yararlandığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.