

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2016-3-62 (Devralma)
Karar Sayısı : 16-36/625-278
Karar Tarihi : 03.11.2016

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Fevzi ÖZKAN, Adem BİRCAN, Şükran KODALAK

B. RAPORTÖRLER: Emin Cenk GÜLERGÜN, Çiğdem Gizem OKKAOĞLU,
Mehmet GERÇEK

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri San. ve Tic. A.Ş.
Temsilcisi: Av. Prof. Dr. İ. Yılmaz ASLAN
Gazi Umur Paşa Sok. Bimar Plaza 38/8 Balmumcu
Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Eczacıbaşı-Baxter Hastane Ürünleri San. ve Tic. A.Ş.'ye ait "IV Serum Ürünleri Varlıkları"nın ve EİS Eczacıbaşı İlaç, Sınai ve Finansal Yatırımlar San. ve Tic. A.Ş.'ye ait ekipmanların Koçak Farma İlaç ve Kimya San. A.Ş. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 17.10.2016 tarihinde giren bildirim üzerine düzenlenen 01.11.2016 tarih ve 2016-3-62/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) Bildirim kapsamında; EİS Eczacıbaşı İlaç, Sınai ve Finansal Yatırımlar San. ve Tic. A.Ş. (ECZACIBAŞI) ile BAXTER Health Care S.A. (BAXTER) tarafından ortak kontrol edilen Eczacıbaşı-Baxter Hastane Ürünleri San. ve Tic. A.Ş.'ye (EBAX) ait "IV Serum Ürünleri" iş koluna ilişkin varlıkların (VARLIKLAR) ve hâlihazırda ECZACIBAŞI bünyesinde bulunan bazı malvarlığı değerlerinin (ECZACIBAŞI EKİPMANLARI) Koçak Farma İlaç ve Kimya San. A.Ş. (KOÇAK) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talep edilmektedir.
- (5) Dosyada yer alan bilgilere göre; ECZACIBAŞI EKİPMANLARI, ECZACIBAŞI tarafından alımı yapılan ve alındıkları tarihten itibaren EBAX'ın kullanımına bırakılan (.....) TL değerindeki varlıklardır. Mevcut durumda EBAX, ECZACIBAŞI ile BAXTER'in ortak kontrolünde olan tam işlevsel bir ortak girişimdir. EBAX; üç ana işkoluna (renal ürünler, biyoteknolojik ürünler ve hastane ürünleri) ait bazı malvarlığı değerlerini 2015 yılında elden çıkarmış olup, 2016 yılı itibarıyla yalnızca "IV Serum Ürünleri" iş kolunda faaliyette bulunmaktadır. EBAX bünyesindeki devre konu VARLIKLAR; serum ürünleri (intravenöz çözelti) ile serum ürünlerine ilişkin pazarlama ruhsatları, ekipmanlar, stoklar ve markalardır. VARLIKLAR kapsamındaki serumlar genel olarak; vücutta yeterli miktarda sıvı bulunmasını sağlamak, kan hacmini artırmak, kaybedilen elektrolitleri yerine koymak, hastanın asit-baz dengesini düzeltmek veya hastanın beslenmesini sağlamak için intravenöz olarak verilen çözeltilerdir.

- (6) Devralma işleminde devralan taraf olan KOÇAK ise; kadın-doğum, üroloji, göğüs hastalıkları, kardiyoloji, onkoloji alanlarına ve genel sağlığın korunmasına yönelik ilaç ve ilaç hammaddesi üretmektedir. KOÇAK'ın ürün zincirinde; akne, alopesi, alzheimer, ülser, prostat, hormon, osteoporoz, tüberküloz, topikal steroid, parkinson ve vitamin eksikliği tedavisinde kullanılan ilaçlar ile antidepresan, antidiyabetik, antifungal, antioksidan ve antibiyotik ürünler yer almaktadır.
- (7) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin ikinci paragrafında, bir teşebbüsün malvarlığının tamamı ya da bir kısmı üzerinde kurulacak mülkiyet veya işletmeye müsait bir kullanma hakkı da teşebbüs üzerinde fiilen veya hukuken belirleyici etki uygulama olanağı sağlayan araçlar arasında sayılmaktadır. EBAX, ECZACIBAŞI ve KOÇAK arasında yapılan bildirim konusu Varlık Alım ve Satım Sözleşmesi de bu çerçevede değerlendirilmesi gereken bir kontrol değişikliği öngörmektedir. Dolayısıyla işlem anılan Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralmadır. Öte yandan ilgili tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlem Kurulumuzun iznine tabidir.
- (8) 2010/4 sayılı Tebliğ ekinde yer alan Bildirim Formu'nda etkilenen pazarlar, "*bildirim konusu işlemde etkilenme ihtimali olan ve taraflardan en az ikisinin aynı ürün pazarında veya taraflardan en az bir tanesinin bir diğerinin faaliyette bulunduğu bir ürün pazarının alt veya üst pazarında faaliyette bulunduğu ilgili ürün pazarları*" olarak tanımlanmaktadır. Beşeri ilaç sektörünü konu alan dosyalarda, ilgili ürün pazarlarının belirlenmesinde dikkate alınan önemli unsurlar; ilaçların tedavi edici özellikleri, formları, içerdikleri etkin maddeler ve orijinallikleri ile reçeteli veya reçetesiz satılabilmeleridir. Her bir unsur, değerlendirmenin kapsamına göre ele alınmakta ve ilgili ürün pazarı tanımları bu çerçevede yapılmaktadır¹.
- (9) Beşeri ilaçlara ilişkin pazar tanımında; Dünya Sağlık Örgütü ile Avrupa Eczacılık Pazarlama Birliği'nin (European Pharmaceutical Marketing Association) tanımladığı Anatomik Tedavi Sınıflandırması (Anatomical Therapeutic Classification-ATC) önem taşımaktadır. ATC sistemi, birinci derecesi (ATC-1) en genel ve dördüncü derecesi (ATC-4) ise en detaylı olmak üzere dört kategoriden oluşmaktadır. ATC-3 sınıflandırması, kullanım alanı ve amaçlarına göre birbirini ikame edebilen ürünlerin bir pazarda toplanmasına olanak tanımakla birlikte tüm incelemeler için yeterli olmamakta ve bazı dosyalarda daha dar pazar tanımları yapılabilmektedir.
- (10) Bu kapsamda KOÇAK'ın ürünleri ile devre konu VARLIKLAR'ın ATC-3 sınıflandırması kapsamında birbirine rakip olmadığı ve tarafların ürünlerinin aynı ATC-3 pazarları içerisinde bulunmadığı değerlendirilmiştir. Düşük sayı ve değerdeki ECZACIBAŞI EKİPMANLARI ise hâlihazırda EBAX tarafından serum ürünlerini üretmeye yönelik olarak kullanılmakta olduğundan, söz konusu ekipmanlar VARLIKLAR ile birlikte KOÇAK sahipliğine geçtiği takdirde etkilenen bir pazar ortaya çıkmayacaktır. Dolayısıyla işlem sonrasında etkilenen pazar bulunmadığından, VARLIKLAR ve ECZACIBAŞI EKİPMANLARI'nın KOÇAK'a devrinin herhangi bir ilgili pazarda yoğunlaşmaya sebep olmayacağı kanaatine varılmıştır.

¹ Bkz. Kurulumuzun 20.10.2005 tarihli, 05-70/970-267 sayılı ve 28.08.2012 tarihli, 12-42/1256-408 sayılı kararları.

H. SONUÇ

- (11) 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 hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.