

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2004-1-100 (Menfi Tespit)  
Karar Sayısı : 04-83/1171-296  
Karar Tarihi : 30.12.2004

10

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

**Başkan** : Mustafa PARLAK  
**Üyeler** : Tuncay SONGÖR, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY,  
Murat GENCER, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL,  
Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M.Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN

**B. RAPORTÖR** : Özgür BAL

20

**C. BAŞVURUDA  
BULUNAN**

: - Fako İlaçları A.Ş.  
Temsilcisi: Prof. Dr. Arif ESİN  
Akaretler Sıraevleri S. Seba Cad. No:35  
Beşiktaş / İstanbul

**D. TARAFLAR**

: - Fako İlaçları A.Ş.  
Büyükdere Cad. No:205  
34394 4. Levent / İstanbul

30

- Farmaser İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti.  
Bostancı Yolu Cad. Keyap Çarşı Sok.  
No:100 Yukarı Dudullu / İstanbul

**E. DOSYA KONUSU: Fako İlaçları A.Ş. ile Farmaser İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti. arasında akdedilen ihalelere ilişkin çalışma ilke ve prensiplerine menfi tespit belgesi verilmesi veya muafiyet tanınması talebi.**

40

**F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 7.9.2004 tarih, 4948 sayı ile giren başvuru üzerine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 5. ve 8. maddeleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 20.12.2004 tarih, 2004-1-100/MM-04-ÖB sayılı Menfi Tespit Raporu, 21.12.2004 tarih, REK.0.05.00.00/240 sayılı Başkanlık önergesi ile 04-83 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

**G. RAPORTÖRÜN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; Fako İlaçları A.Ş. ile Farmaser İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti. arasında akdedilen "SSK İhalelerine Katılacak İlaç Depoları Çalışma İlke ve Prensipleri" sözleşmesine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 8. maddesi uyarınca menfi tespit belgesi verilmesinin uygun olduğu ifade edilmektedir.

50 **H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

**H.1. Taraflar**

**H.1.1. Fako İlaçları A.Ş.**

60 Fako İlaçları A.Ş., merkezi İzlanda'da bulunan Actavis grubuna bağlı olarak faaliyet göstermektedir. 1956 yılında Pharmaco ismi ile kurulan grup, esas olarak jenerik ilaç üretimi ve satışı alanında faaliyet göstermektedir. Dünya çapında faaliyetleri bulunan grup, sonradan Actavis ismini almıştır. Fako İlaçları A.Ş.'nin Türkiye piyasasında 2003 yılı pazar payı %3.1 olarak ifade edilmektedir.

**H.1.2. Farmaser İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti. (Farmaser)**

Farmaser herhangi bir gruba bağlı olmayıp bağımsız şekilde faaliyet gösteren bir ecza deposudur.

**H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme**

70 Bildirim konusu anlaşma Fako İlaçları A.Ş. tarafından oluşturulan "SSK İhalelerine Katılacak İlaç Depoları Çalışma İlke ve Prensipleri"nin Farmaser tarafından kabulüne ilişkin olup, bu ilkeler esas olarak üretici ve aynı zamanda ithalatçı firma olarak Fako İlaçları A.Ş. tarafından üretilen veya yurt dışından getirilen ilaçların, açılacak ihaleler yolu ile SSK ünitelerine satışını konu almaktadır. Anlaşmaya konu olan ilaç depoları çalışma ilkeleri hukuki niteliği açısından, Fako İlaçları A.Ş. tarafından hazırlanıp depolar tarafından kabul ile üzerinde karşılıklı olarak mutabık kalınmış kurallar bütününden ibarettir.

80 Dosya mevcudunda, ilaç depoları çalışma ilke ve prensiplerinin kapsam olarak sadece SSK alımlarına ilişkin olduğu belirtilmektedir. Bu husus, prensiplerin yer aldığı metnin giriş kısmında "*Fako İlaçları A.Ş. tarafından üretilen veya yurt dışından getirilen ilaçların yapılan ihaleler yolu ile SSK'ya satılmasına ilişkin olarak aşağıda yer alan ilke ve prensipler uygulanacaktır*" ibaresi ile ifade edilmektedir.

90 Bu prensiplerin Farmaser tarafından kabul edilmesi çerçevesinde söz konusu depo, belirtilen bölgelerdeki tüm SSK ünitelerinin açık ihalelerini takip edip ilgili ihalelerdeki Fako İlaçları A.Ş. ürünlerine fiyat teklifi vermeyi ve SSK tarafından açık ihaleler için kesmiş olduğu firmaya ait ilaçların fatura tutarının tamamına karşılık noterden temlikname vermeyi taahhüt etmektedir.

Beş maddeden oluşan söz konusu anlaşmanın, taraflarının ticari kararlarını serbestçe almalarını engelleyen herhangi bir hükmü bulunmadığı görülmektedir. Söz konusu ilkeler uyarınca, ihaleye ilişkin olarak Farmaser tarafından, SSK'ya verilecek fiyatın deponun sorumluluğunda bulunduğu anlaşılmaktadır. Bu bağlamda depo kendi satış fiyatını serbestçe belirleyebilmektedir.

Dosya kapsamında ek olarak gönderilen belgede de, söz konusu çalışma ilke ve prensiplerinin ekli listede yer alan 17 ecza deposuyla aynı koşullar çerçevesinde uygulanmaya başlandığı ifade edilmektedir.

100

Beş maddeden oluşan bildirim konusu anlaşma incelendiğinde, rekabeti kısıtlayıcı herhangi bir unsurun bulunmadığı, dolayısıyla söz konusu anlaşmaya menfi tespit belgesi verilebileceği kanaatine varılmıştır.

## **I. SONUÇ**

110

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Fako İlaçları A.Ş. ile Farmaser İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti. arasında akdedilen "SSK İhalelerine Katılacak İlaç Depoları Çalışma İlke ve Prensipleri" sözleşmesine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 8. maddesi uyarınca menfi tespit belgesi verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.