

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-1-39 (Devralma)
Karar Sayısı : 08-33/430-155
Karar Tarihi : 15.5.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Tuncay SONGÖR, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN,
Mehmet Akif ERSİN, Dr. Mustafa ATEŞ,
İsmail Hakkı KARAKELLE

B. RAPORTÖRLER: Hilal YILMAZ, Cumhuriyet HATİPOĞLU

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20

: - EİS Eczacıbaşı İlaç San. ve Tic. A.Ş.
Temsilcisi Av. Dr. İ. Yılmaz ASLAN
Barbaros Blv. Tan Apt. 60/5 Balmumcu/İstanbul

D. TARAFLAR

30

: - EİS Eczacıbaşı İlaç San. ve Tic. A.Ş.
Büyükdere Cad. Ali Kaya Sk. No:7 34394 Levent/İstanbul
- Eczacıbaşı Holding A.Ş.
Büyükdere Cad. No:185 Kanyon Ofis 34394 Levent/İstanbul
- EİP Eczacıbaşı İlaç Pazarlama A.Ş.
Büyükdere Cad. Ali Kaya Sk. No:7 34394 Levent/İstanbul
- Şükrü BOZLUOLÇAY
Tübitak MAM Teknoloji Geliştirme Bölgesi 41470
Gebze/Kocaeli
- Uğur BOZLUOLÇAY
Tübitak MAM Teknoloji Geliştirme Bölgesi 41470
Gebze/Kocaeli

E. DOSYA KONUSU: Monrol Nükleer Ürünler Ticaret ve Sanayi A.Ş.'nin %50 oranındaki hissesinin Eczacıbaşı Grubu şirketleri tarafından devralınması ile ortak girişim tesis edilmesi işlemine izin verilmesi talebi.

40

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 9.4.2008 tarih ve 2198 sayılı ile giren bildirim üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ile 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" in ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 5.5.2008 tarih ve 2008-1-39/Öİ-08-HY sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 7.5.2008 tarih, REK.0.05.00.00-120/64 sayılı Başkanlık önergesi ile 08-33 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

50

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; bildirim konusu devralma işleminin, 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu, söz konusu işlem sonucunda 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ile yasaklanan, bir ya da birden fazla teşebbüsün hakim

durum yaratmaya veya mevcut hakim durumlarını güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı, dolayısıyla bildirim konusu işleme izin verilmesi gerektiği ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Monrol Nükleer Ürünler Ticaret ve Sanayi A.Ş. (Monrol)

- 60 Bildirim formu kapsamındaki bilgilere göre, üzerinde ortak kontrol oluşturulacak olan Monrol, radyoizotop uygulamaları, radyofarmasötik ürünlerin¹ üretimi ile yurtiçi ve yurtdışına dağıtım faaliyetleri ile iştigal etmekte olup, 2007 yılında (.....) YTL ciro elde etmiştir. Yönetim kurulu Şükrü BOZLUOLÇAY (YK Bşk.), Uğur BOZLUOLÇAY (YK Bşk. Yrd.) ve Melda BOZLUOLÇAY (Üye)'dan müteşekkil olan teşebbüsün mevcut hissedarlık yapısı aşağıda yer almaktadır:

Tablo 1 – Monrol'un Hissedarlık yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Şükrü BOZLUOLÇAY	60,0
Uğur BOZLUOLÇAY	30,0
Melda BOZLUOLÇAY	9,0
Aslı BOZLUOLÇAY	0,5
Murat BOZLUOLÇAY	0,5
TOPLAM	100,0

H.1.2. Eczacıbaşı Grubu

- 70 Bildirim konusu işlem sonucunda ortak kontrol sağlayacak olan Eczacıbaşı Grubu'nun Monrol'deki en büyük hissedarı %48,998'lik payla EİS Eczacıbaşı İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş. (EİS) olacaktır. Beşeri ve hayvansal tıbbi ilaçların üretimi faaliyetinde bulunan EİS'in 2007 yılının ilk dokuz aylık döneminde elde ettiği ciro (.....) YTL'dir. Yönetim kurulu; F. Bülent ECZACIBAŞI (YK Bşk.), R. Faruk ECZACIBAŞI (YK Bşk. Yrd.), O. Erdal KARAMERCAN, Sedat BİROL, M. Sacit BASMACI ve Levent Avni ERSALMAN'dan müteşekkil olan teşebbüsün hissedarlık yapısı ise aşağıda yer almaktadır:

80 Tablo 2 – EİS'in hissedarlık yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)
Eczacıbaşı Holding A.Ş.	50,62
Eczacıbaşı Yatırım Holding Ortaklığı A.Ş.	18,75
Diğer (Halka Açık Kısım)	30,63
TOPLAM	100,00

Yine Eczacıbaşı Grubu bünyesinde yer alan Eczacıbaşı Holding A.Ş. ve EİP Eczacıbaşı İlaç Pazarlama A.Ş. (EİP) %0,001'lik paylarla Monrol'un hissedarları olacaktır. Eczacıbaşı Holding A.Ş., Eczacıbaşı grubunun holding şirketi olup, EİP ise grubun ilaç satış ve pazarlama şirkettir.

¹ Radyofarmasötik: Kullanıma hazır olduğunda, yapısında radyonüklid içeren ve insanlarda tanı veya tedavi amacıyla kullanılan ürünler.

Radyonüklid: Çekirdeği kendiliğinden bozunmaya uğrayarak, bir veya birden çok iyonlaştırıcı radyasyon yayımlanan radyoaktif nitelikli atom (Radyofarmasötik Yönetmeliği: Resmî Gazete Yayım Tarihi : 23.12.1993, Sayı : 21797).

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

- 90 Başvuru kapsamındaki bilgilere göre Monrol, nükleer tıpta kullanılan radyofarmasötiklerin ithalatı, imalatı ve dağıtım alanlarında faaliyet göstermektedir. Monrol'un iştiğal konusuna giren ürünler; Mo99/Tc99m jeneratörü, iyot-131 oral solüsyon, iyot-131 oral kapsül, MDP, DTPA, MIBI, DMSA, FDG ve Talyum 201 gibi hastalıkların teşhisi amacıyla ve kısmen de tedavisinde kullanılan ürünlerdir. Söz konusu ürünlerin tedarikçilerinin Türkiye'de 2007 yılında elde ettikleri miktar bazındaki pazar payları aşağıdaki tabloda yer almaktadır:

Tablo 3 – Monrol'un ve rakiplerinin miktar bazındaki pazar payları (%)

	Monrol	Mallinckrodt	Ge/Amersham	Polatom	TOPLAM
Mo99/Tc99m jeneratörü	(...)	(...)	(...)	(...)	100
I-131 Sol.	(...)	(...)	(...)	(...)	100
I-131 Kapsül	(...)	(...)	(...)	(...)	100
MDP	(...)	(...)	(...)	(...)	100
DTPA	(...)	(...)	(...)	(...)	100
MIBI	(...)	(...)	(...)	(...)	100
DMSA	(...)	(...)	(...)	(...)	100
FDG	(...)	(...)	(...)	(...)	100
Talyum 201	(...)	(...)	(...)	(...)	100

- 100 Tablodan görüldüğü üzere, Monrol sağlayıcısı olduğu bütün ürünlerde önemli bir pazar payına sahipken, ortak girişim şirketinin ana teşebbüslerinden olan Eczacıbaşı'nın bu ürünlerden hiçbiri ile ilgili faaliyeti bulunmamaktadır.

İleride yer verileceği üzere, bildirim konusu işlemin Monrol'un tam kontrolden ortak kontrole geçmesi dışında pazarda herhangi bir etkisinin bulunmadığı, zira tarafların verdiği bilgilere göre, başvuru konusu işlem kapsamındaki ürünler bakımından Monrol ve Eczacıbaşı'nın faaliyetlerinin çakışmadığı ve işlem hakkındaki değerlendirmeler bakımından herhangi bir farklılık yaratmayacağı göz önünde bulundurulduğunda, mevcut dosya özelinde ayrıntılı bir ilgili ürün pazarı tanımlaması yapılmasının gerekmediği kanaatine varılmıştır.

110

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

Söz konusu ürünlerin dağıtım ve satışında bölgesel tanımı gerektirecek hususlar bulunmadığından, ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak belirlenmiştir.

H.3. Değerlendirme

H.3.1. İşlemin Niteliği

120

Dosya kapsamında yer alan bilgilere göre, 26.3.2008 tarihinde EİS, Eczacıbaşı Holding, EIP Eczacıbaşı (Alıcılar – A grubu hissedarlar) ile Şükrü BOZLUOLÇAY ve Uğur BOZLUOLÇAY (Satıcılar – B grubu hissedarlar) arasında imzalanan Hisse Alım Satım Anlaşması ile Alıcılar Monrol'un %50 hissesine sahip olacaktır. Hisse devrinden sonra Monrol'un hissedarlık yapısı aşağıdaki gibi olacaktır:

Tablo 4 – Monrol’un işlem sonrasındaki hissedarlık yapısı

Hissedar	Hisse Oranı (%)	
Eczacıbaşı Grubu	EİS Eczacıbaşı	49,998
	Eczacıbaşı Holding	0,001
	EIP Eczacıbaşı	0,001
Bozluoçay ailesi	Şükrü BOZLUOÇAY	35
	Uğur BOZLUOÇAY	15
	TÖPLAM	100

130

Bununla birlikte, yine 26.3.2008 tarihinde imzalanan Ortaklık Anlaşması'nın "Genel Kurul Toplantıları" başlıklı 6.1. maddesinin (d) bendinde genel kurul toplantı nisabının Şirket (Monrol) sermayesinin %75'ini temsil eden hissedarların hazır bulunmasıyla, karar yeter sayısının ise yine Şirket sermayesinin %75'ini temsil eden hissedarların olumlu oyu ile sağlanacağı belirtilmektedir.

140

Ayrıca, yine Ortaklık Anlaşması'nın "Yönetim Kurulu" başlıklı 6.2. maddesinin (a) bendinde şirketin -holdingleşme sürecine girinceye ve 5.2.(a)'da belirtilen şartlar gerçekleşinceye kadarki süre içerisinde- yönetim kurulunun A ve B grubu hissedarlar tarafından aday gösterilen ikişer üye ile toplam 4 kişiden oluşacağı, (e) bendinde ise aynı dönemde 4 kişinin hazır bulunmasıyla toplantı, bunlardan üçünün aynı yönde oy kullanması ile de karar yeter sayılarının sağlanmış olacağı hüküm altına alınmaktadır. Yine (a) bendinde gerekli koşulların gerçekleşmesini müteakip oluşturulacak yönetim kurulunun 6 kişiden oluşacağı, A ve B grubu hissedarların yönetim kurulunda eşit sayıda temsil edileceği, (e) bendinde ise toplantı yeter sayısının bu dönemde 5, karar yeter sayısının ise 4 olduğu ifade edilmektedir.

150

Bu bilgiler çerçevesinde, Eczacıbaşı Grubunun Monrol'de kontrol hakkı elde edeceği, bir başka ifadeyle bildirim konusu işlem sonrasında Monrol'un ortak kontrol altında yönetileceği anlaşılmaktadır. Dolayısıyla, Monrol'un %50 hissesinin Eczacıbaşı Grubu tarafından devralınması işlemi, teşebbüsün kontrol yapısında değişikliğe yol açacağından, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2(b) maddesi uyarınca bir devralma işlemidir.

160

Diğer taraftan 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde "birleşme veya devralma sonucunda birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın % 25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulu'ndan izin almaları zorunludur." düzenlemesine yer verilmektedir.

170

Monrol, sağlayıcısı olduğu bütün ürünler bakımından oldukça yüksek paylara sahip olduğundan ilgili pazar nasıl belirlenirse belirlensin işlem, pazar payı itibarıyla anılan Tebliğ'in 4. maddesinde yer alan %25'lik eşiği aşacaktır. Bu nedenle işlem Rekabet Kurulu iznine tabi bir devralmadır.

Dosya kapsamındaki bilgilere göre, Monrol'un ve Eczacıbaşı Grubu'nun faaliyetlerinde herhangi bir çakışma söz konusu değildir. Bildirim konusu işlem sonucunda Monrol, Bozluoçay Ailesi'nin kontrolünden, Eczacıbaşı Grubu ve Bozluoçay Ailesi'nin ortak kontrolüne geçmektedir. Dolayısıyla ilgili pazar nasıl belirlenecek olursa olsun, yalnızca kontrol devri içeren başvuru konusu işlem sonucunda herhangi bir pazar payı değişikliği ortaya çıkmamakta ve işlemin yatay herhangi bir etkisi bulunmamaktadır.

Bu nedenlerle başvuru konusu devralma işlemi, Kanun'un 7. maddesi uyarınca hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumun daha da güçlendirilmesine yönelik olarak,

ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılmasına yol açacak nitelikte bir sonuç doğurmayacaktır.

180 Diğer taraftan, taraflar arasında 26.3.2008 tarihinde imzalanan Ortaklık Anlaşması'nın "Rekabet Yasağı" başlıklı 8.2. maddesi ile taraflara ve kontrol ettikleri şirketlere, Anlaşma yürürlükte kaldığı sürece devam edecek olan bir rekabet yasağı getirilmektedir. Ortak girişimlerin taraflarına sözleşme ile getirilen rekabet yasakları, ortak kontrol devam ettiği sürece yürürlükte kalması koşuluyla, ilgili olduğu devir/birleşme işlemine yönelik yan sınırlamalar olarak kabul edilmektedir. Bu esaslar çerçevesinde anılan madde hükmünün, ortak kontrolün devam ettiği sürece bir yan sınırlama olarak kabul edilmesi gerekmektedir.

I. SONUÇ

190 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında izne tabi olduğuna, işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığına, bu nedenle bildirim konu işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.