

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2008-1-28 (Önaraştırma)
Karar Sayısı : 08-32/396-133
Karar Tarihi : 8.5.2008

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

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

B. RAPORTÖRLER: Hakan Deniz KARAKOÇ, Çiğdem ÜNAL

C. ŞİKAYET

EDENLER

20

: - Gizlilik talebi bulunmaktadır.
- Afyon Ecza Deposu San. Tic. A.Ş.
Anbaryolu Cad. No:111 Afyonkarahisar

D. HAKKINDA ÖNARAŞTIRMA

YAPILANLAR

30

: - Sanofi Aventis İlaçları Ltd. Şti.
Tekfen Tower Büyükdere Cad. No:209
Kat: 2-8-9 4. Levent/İstanbul
- Biofarma İlaç San. ve Tic. A.Ş.
Akpınar Mah. Fatih Cad. No:2 Samandıra Kartal/İstanbul
- Hedef Ecza Deposu Tic. A.Ş.
Basın Ekspres Yolu Kavak Sokak Ser Plaza
No:3 A Blok Kat:3 34530 Yenibosna/İstanbul
- Selçuk Ecza Deposu Tic. A.Ş.
Mahir İz Cad. No:43 Altunizade/İstanbul
- Nevzat Ecza Deposu Tic. ve San. A.Ş.
Oğuzlar Mh. 56. Sk. No:7 Balgat/Ankara

40

E. DOSYA KONUSU: Sanofi Aventis İlaçları Ltd. Şti. (Sanofi Aventis) ve Biofarma İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Biofarma)'nin ecza depolarına uyguladıkları satış koşullarında değişiklik yapmak suretiyle, tek başlarına ve/veya Hedef Ecza Deposu Tic. A.Ş. (Hedef Ecza Deposu), Selçuk Ecza Deposu Tic. A.Ş. (Selçuk Ecza Deposu) ve Nevzat Ecza Deposu Tic ve San. A.Ş. (Nevzat Ecza Deposu) ile birlikte pazara yeni girişleri engellemeye ve küçük ölçekli ecza depolarını pazar dışına çıkarmaya yönelik satış politikası uyguladıkları ve pazardaki rekabeti bozdukları iddiası.

F. İDDİALARIN ÖZETİ: Şikayet dilekçelerinde özetle; Sanofi Aventis ve Biofarma'nın ilaç dağıtım pazarına yeni girişleri engellemek ve küçük depoları pazar dışına itmek suretiyle pazardaki rekabeti engellemek amacıyla ecza depolarına uyguladıkları satış koşullarını değiştirdikleri ve bu uygulamanın söz konusu ilaç firmalarıyla beşeri ilaç

50 dağıtım pazarının çoğunu elinde bulunduran grup ecza depoları arasındaki bir anlaşma sonucu ortaya çıktığı iddia edilmektedir.

G. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 13.3.2008 tarih, 1591 sayı ve 18.3.2008 tarih, 1686 sayı ile intikal eden şikayet başvuruları ile ilgili olarak düzenlenen 20.3.2008 tarih ve 2008-1-28/İİ-08-HDK sayılı İlk İnceleme Raporu, 21.3.2008 tarih ve REK.0.05.00.00-110/40 sayılı Başkanlık Önergesi ile 27.3.2008 tarihli Kurul toplantısında görüşülmüş ve 08-26/279-M sayı ile dosya konusu iddialara yönelik önaraştırma yapılmasına karar verilmiştir. Önaraştırma sonucunda hazırlanan 29.4.2008 tarih ve 2008-1-28/ÖA-08-HDK sayılı Önaraştırma Raporu, 1.5.2008 tarih ve REK.0.05.00.00-110/59 sayılı Başkanlık Önergesi ile 08-32 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

H. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda;

- Şikayete konu satış koşullarının belirlenmesi ile ilgili olarak, Sanofi Aventis ile Biofarma ve Hedef Ecza Deposu, Selçuk Ecza Deposu ve Nevzat Ecza Deposu arasında bir anlaşma bulunduğu dair herhangi bir bilgi ve belgeye rastlanmamış olması nedeniyle adı geçen teşebbüsler hakkında 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4. maddesini ihlal ettikleri iddiasına ilişkin olarak soruşturma açılmasına gerek olmadığı,
- Biofarma hakkında 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesini ihlal ettiği iddiasına ilişkin olarak soruşturma açılmasına gerek olmadığı,

ifade edilmektedir.

I. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

I.1. Şikayetin Konusu

Başvuru dilekçelerinde özetle;

- Sanofi Aventis'in daha önce, farklı ilaç grupları için 60 ila 180 gün olarak uyguladığı vade sistemini 1.3.2008 tarihi itibarıyla değiştirdiği ve ecza depolarının aylık 250.000 YTL'nin altındaki alımlarında uyguladığı vadeyi 15 gün ile sınırladığı, birçok ilaç grubunda önemli paya sahip olan Sanofi Aventis firmasından ilaç tedarik edilememesinin depoları zor durumda bıraktığı,

- Biofarma'nın da benzer bir uygulamaya giderek belli bir büyüklüğün altında kalan depolara vadeli ilaç satışını durdurduğu, 2008 yılının Şubat ayından itibaren verilen siparişlerde, ilaçların ancak bedelin peşin havalesinden sonra gönderilebileceğinin belirtildiği

ifade edilmekte ve ilaç dağıtım pazarına yeni girişleri engellemek ve küçük depoları pazar dışına itmek suretiyle pazardaki rekabeti engellemek amacını taşıdığı ileri sürülen bu uygulamanın ilaç firmalarıyla beşeri ilaç dağıtım pazarının çoğunu elinde bulunduran grup ecza depoları arasındaki bir anlaşma sonucu ortaya çıktığı iddia edilmektedir.

90

I.2. Yapılan İnceleme ve Tespitler

I.2.1. Sanofi Aventis

Sanofi Aventis'in hisselerinin tamamı Sanofi Aventis Participations (Fransa)'a aittir. Sanofi Aventis Grubu bünyesinde yer alan ve Türkiye'de faaliyet gösteren diğer şirketler ise Sanofi - Synthelabo İlaç A.Ş. ve Winthrop İlaç A.Ş.'dir. Ayrıca, Sanofi

Aventis Grubu bünyesinde yer alan Aventis Pharma SA (Fransa), Eczacıbaşı İlaç Ticaret A.Ş.'de %5 oranında hisseye sahiptir.

Sanofi Aventis'in halihazırda Türkiye piyasasında 62 adet ilacı bulunmakta olup, bunlardan 32 adedinin jeneriği bulunmaktadır.

100 Sanofi Aventis'in 1.3.2008 tarihi itibarıyla geçerli olacağını duyurduğu, eczanelere satış yapan ecza depolarını kapsayan ve Sanofi Aventis ile grubun diğer yan kuruluşlarının ürünlerinin satışına yönelik olarak belirlediği koşullar aşağıdaki gibidir¹:

Tablo 1: Sanofi Aventis'in Satış Koşulları

| Önceki Ayda Yapılan Net Satışlar (KDV Hariç) | Cari Ay İçinde Ödeme Vadesi | Ürünler |
|--|-----------------------------|-----------------|
| 250.000 YTL ve üzeri | 60 gün | 1. Grup Ürünler |
| 250.000 YTL altı | 15 gün | |
| 250.000 YTL ve üzeri | 150 gün | 2. Grup Ürünler |
| 250.000 YTL altı | 15 gün | |

Eşik olarak belirlenen net satış; Brüt satış tutarı (+/-) fiyat farkı (-) iadeler (-) kurum iskontoları (-) fatura iskontosu şeklinde hesaplanmakta olup, bu hesaplamada KDV hariç tutarlar esas alınmaktadır.

110 Sanofi Aventis yukarıda yer verilen satış koşullarının uygulanmasına yönelik bir zaman aralığı belirlememiş olup, duyuruda bu koşulların ileride değiştirilene kadar geçerli olacağını belirtmiştir.

Sanofi Aventis'in Aralık 2007, Ocak ve Şubat 2008 satış koşullarına bakıldığında ise, aynı ürün grupları için 60 günden başlayıp, 180 güne kadar uzanan vadeler uygulandığı ve uygulanan vadelerde depoların alım miktarlarına göre bir farklılaştırmaya gidilmediği tespit edilmiştir.

Sanofi Aventis yetkilileri, Mart 2008 itibarıyla satış koşullarında gerçekleştirilen değişikliğin nedenlerini;

- Küçük ölçekli depoların tahsilatta güçlüklerle ve dağıtım aşamasında kontrolsüzlüklere neden olması ile sık sık, az miktarda alım yapmaları nedeniyle Sanofi Aventis'in maliyetlerini artırması,
- 120 - Şirketin Avrupa'daki satış politikalarına paralel olarak Türkiye'de de sınırlı sayıda depo ile çalışma isteğinin bulunması,
- İlaç fiyatlarındaki düşüşler nedeniyle Sanofi Aventis'in maliyetleri azaltmak ve nakit akışını hızlandırmak istemesi,
- Sahte kupür ve paralel ithalat gibi uygulamaların önüne geçmek ve ilaç dağıtım kanallarının kontrol edilmesi isteği,

olarak açıklamaktadır.

130 Sanofi Aventis yetkilileri tarafından, ürünlerin depolara satış koşullarının piyasa şartlarına ve ürünlerin piyasadaki durumlarına göre tek taraflı olarak belirlendiği ve faks veya elden teslim yoluyla depolara bildirildiği ve genel olarak satış koşullarının depolar bazında farklılık göstermediği belirtilmiş, ancak bazı ürünlerin piyasada satışlarını artırmak amacıyla, büyük alım gerçekleştiren depolar ile dönemsel ciro primi anlaşmaları yapıldığı ifade edilmiştir.

¹ Sanofi Aventis'in depolara gönderdiği ilgili duyurusunda, bu şartların tüm perakende satışlar kanalına uygulanacağı ancak ihale satışlarında ve devlet hastaneleri ile özel hastanelere yapılan satışlarda uygulanmayacağı belirtilmiştir.

I.2.2. Biofarma

1945 yılından beri farklı ticaret unvanları altında beşeri ilaç sektöründe faaliyet gösteren Biofarma 1998 yılında anonim şirkete dönüştürülmüş olup, halihazırda Partners In Life Sciences (PILS) ve Citigroup Venture Capital International (CVCİ)'in kontrolünde bulunmaktadır.

140 Jenerik ilaç üretimi alanında faaliyet gösteren Biofarma'nın halihazırda Türkiye pazarında yaklaşık 40 adet ürünü bulunmaktadır.

Önaraştırma çerçevesinde, raportörlerce Biofarma'dan alınan bilgilere göre; Şirketin kontrolünün 2007 yılında PILS ve CVCİ'ya geçmesiyle birlikte Şirketin satış politikası da değişmiş ve riske duyarlılık artmıştır. Yeni şirket politikası neticesinde SAP² (Systemanalyse und Programmentwicklung /"Systems Analysis and Program Development") uygulaması başlatılmıştır ve Eylül 2008 itibarıyla tamamlanması planlanmaktadır. Bu çerçevede 2008 yılı Şubat ayından itibaren çalışılan depolardan bir takım belgeler talep edilmeye başlanmış ve zaman içinde uygulamanın tüm depoları kapsayacak şekilde genişletilmesi planlanmıştır. Depolardan talep edilen belgeler aşağıda sıralanmaktadır:

- 150
- Son 3 yıla ilişkin bilanço
 - Son 3 yıla ilişkin gelir tablosu
 - 31.12.2007 itibarıyla detay mizan
 - Vergi levhası fotokopisi
 - Ortakların nüfus cüzdanı fotokopileri
 - Ortaklar adına gayrimenkul mevcut ise tapu fotokopileri
 - Ortakların gayrimenkullerinin takyidat durumları
 - Ortakların şirket lehine verdikleri kefaletlerin ayrıntılı dökümü
 - Ortakların diğer şahıs ve şirketler lehine verdikleri kefaletlerin ayrıntılı dökümü
 - Şirket adına gayrimenkul mevcut ise tapu fotokopileri

160

 - 2008 yılında şirket adına alınmış bir gayrimenkul var ise takyidat durumu
 - Şirket adına taşıt mevcut ise taşıtların ruhsat fotokopileri
 - Ticaret Sicili Gazetesi
 - Şirketin 31.12.2007 tarihi itibarıyla memzuç risklerinin dökümü

Raportörlerce gerçekleştirilen görüşmelerde Biofarma yetkilileri tarafından, bu uygulamayla hedeflenenin, her bir depo için risk limitleri belirleyerek, yapılacak satış miktarını şirket yetkililerinin şahsi inisiyatifinden çıkarmak olduğu ifade edilmektedir. Nitekim konuyla ilgili olarak Biofarma yetkilileri şu hususları belirtmişlerdir:

170 *"İstediğimiz belgeleri bize sağlayan her depo ile çalışırız. Bu belgelerin değerlendirmesi sadece limitlerin belirlenmesi aşamasında önemlidir. Limitler belirlendikten sonra, bu limitlerin, depolara göre farklılaşmakla birlikte, yaklaşık %30'u kadar teminat mektubu alınmakta ve ilaç satışı yapılmaktadır. Üretici olarak istediğimiz mümkün olduğunca çok depoya ulaşabilmektir. Ancak, istediğimiz belgeleri temin edemeyen bir depoyla çalışmamız mümkün değildir. Bu uygulamaya 2008 yılı Şubat ayı başında geçtik, zaman içinde tüm depolardan bu belgeleri tamamlamalarını isteyeceğiz.*

Ecza depolarının limitleri belirlenirken; depoların son üç yıllık mali tabloları, son üç yıllık alımları, büyüme trendi, ödeme trendi, teminat miktarı gibi unsurlar dikkate alınır. Limit belirlenir ancak bu sabit değildir, depoların durumuna göre revize edilebilir.

² Kurumların kendi içindeki ve aralarındaki iş süreçlerinin entegrasyonunu sağlayan yazılım çözümleri

180 *Ecza depolarıyla yıllık ya da dönemlik anlaşma yaparak çalışmaktayız. Daha önce çalışmadığımız bir depo bizden alım yapmak isterse, diğer depoların tabii olduğu koşulları gerçekleştirmek kaydıyla satış yaparız.”*

1.2.3. Hedef Ecza Deposu

Hedef Alliance Holding A.Ş. bünyesinde yer alan Hedef, ilaç dağıtım alanında faaliyet göstermekte olup, Türkiye pazarında 38’i merkez şube niteliğindeki 78 noktadan faaliyetini sürdürmektedir.

190 Net satış rakamlarına göre Şubat 2008 itibarıyla %(....) pazar payına sahip olan şirketin, Sanofi Aventis ve Biofarma’dan 2006, 2007 yıllarında ve 2008 yılının ilk üç ayında gerçekleştirmiş olduğu KDV hariç alım tutarları aşağıdaki tabloda yer almaktadır:

Tablo 2: Hedef’in Sanofi ve Biofarma’dan Alımları

| Şirket Adı | 2006 | | 2007 | | 2008 (İlk Üç Ay) | |
|------------|---------|---------|---------|---------|------------------|---------|
| | Kutu | YTL | Kutu | YTL | Kutu | YTL |
| Sanofi | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) |
| Biofarma | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) |

Raportörlerce Hedef Ecza Deposu yetkilileriyle yapılan görüşmede; 100’ün üzerinde ilaç firması ile çalışılmakta olduğu ve Sanofi Aventis ile Biofarma’dan gerçekleştirilen alımların toplam alımların %5’i civarında olduğu ifade edilmiştir. Hedef Ecza Deposu, Sanofi Aventis ile herhangi bir teminat vermeksizin çalışmakta iken, Biofarma ile peşin çek vermek suretiyle çalışmaktadır.

1.2.4. Selçuk Ecza Deposu

200 %20,01 oranındaki hissesi halka açık olan Selçuk Ecza Deposu, 1958 yılında kurulmuş olup 1970 yılında anonim şirkete dönüştürülmüştür. 1987 yılında aynı grup bünyesinde kurulan As Ecza Deposunun da ilaç dağıtım pazarında faaliyet göstermesiyle birlikte Grubun Türkiye genelinde halihazırda 100 civarında şubesi bulunmaktadır.

Net satış rakamlarına göre Şubat 2008 itibarıyla %(....) pazar payına sahip olan şirketin, Sanofi Aventis ve Biofarma’dan 2006, 2007 yıllarında ve 2008 yılının ilk üç ayında gerçekleştirmiş olduğu KDV hariç alım tutarları aşağıdaki tabloda yer almaktadır.

Tablo 3: Selçuk ve As Ecza Depolarının Sanofi ve Biofarma’dan Toplam Alımları

| Şirket Adı | 2006 | | 2007 | | 2008 (İlk Üç Ay) | |
|------------|---------|---------|---------|---------|------------------|---------|
| | Kutu | YTL | Kutu | YTL | Kutu | YTL |
| Sanofi | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) |
| Biofarma | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) |

210 Elde edilen bilgilere göre, Selçuk Ecza Deposu tarafından, Sanofi Aventis’ten ve Biofarmadan gerçekleştirilen alımlar için bu firmalara teminat mektubu verilmemiştir.

1.2.5. Nevzat Ecza Deposu

1962 yılında Ankara’da kurulan Nevzat Ecza Deposu, halihazırda Ankara, Samsun, Antalya, Mersin, Trabzon ve Erzurum’da bulunan 6 şube, 6 bölge deposu ve 15 irtibat bürosu ile Türkiye’de ilaç dağıtım pazarında faaliyetlerini sürdürmektedir.

Net satış rakamlarına göre Şubat 2008 itibarıyla %(....) pazar payına sahip olan şirketin, Sanofi Aventis ve Biofarma’dan 2006, 2007 yıllarında ve 2008 yılının ilk üç ayında gerçekleştirmiş olduğu KDV hariç alım tutarları aşağıdaki tabloda yer almaktadır.

Tablo 4: Nevzat Ecza Deposunun Sanofi ve Biofarma'dan Alımları

| Şirket Adı | 2006 | | 2007 | | 2008 (İlk Üç Ay) | |
|------------|---------|---------|---------|---------|------------------|---------|
| | Kutu | YTL | Kutu | YTL | Kutu | YTL |
| Sanofi | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) |
| Biofarma | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) | (.....) |

220 Nevzat Ecza Deposu yetkilileri, Sanofi Aventis'te (.....) YTL tutarında müşteri çeki teminatlarının olduğunu, Biofarma'da ise herhangi bir teminatlarının bulunmadığını ifade etmiştir.

I.3. Değerlendirme

I.3.1. Kanun'un 4. Maddesi Kapsamında Yapılan Değerlendirme

230 Şikayet başvurularına ilişkin olarak üzerinde durulan hususların ilki, şikayet konusu uygulamaların iddia edildiği gibi, ilaç üreticileri ile pazar payının büyük kısmını elinde bulunduran ecza depoları arasında yapılmış olan bir anlaşmaya dayanıp dayanmadığıdır. Kanun'un 4. maddesinin ikinci fıkrasının (d) bendinde düzenlenmiş olan *"rakip teşebbüslerin faaliyetlerinin zorlaştırılması, kısıtlanması veya piyasada faaliyet gösteren teşebbüslerin boykot ya da diğer davranışlarla piyasa dışına çıkartılması yahut piyasaya yeni gireceklerin engellenmesi"* kapsamında ele alınabilecek olası bir ihlalin tespit edilebilmesi için 2006 yılı verileriyle, ecza kooperatifleri ile birlikte ilaç dağıtım pazarının %(...)'sini elinde bulunduran Hedef, Selçuk ve Nevzat Ecza Depoları hakkında önaraştırma yapılmıştır. Önaraştırma çerçevesinde, adı geçen ecza depolarında raportörlerce gerçekleştirilen yerinde incelemelerde söz konusu uygulamanın Sanofi Aventis ve Biofarma ile Ecza Depoları arasındaki bir anlaşmaya dayandığına dair herhangi bir belge ya da bilgiye rastlanmamıştır.

240 Haklarında önaraştırma yapılan Ecza Depoları, Sanofi Aventis ve Biofarma'nın en büyük alıcılarından olmakla birlikte, söz konusu alımların Sanofi Aventis ve Biofarma'nın tek tarafı olarak tespit etmiş olduğu ve tüm depolara eşit olarak uyguladığı satış koşulları çerçevesinde gerçekleştirildiği anlaşılmaktadır.

Nitekim raportörlerce yapılan görüşmelerde, Sanofi Aventis yetkilileri tarafından; bu uygulamanın, depolar ya da başka bir firma ile varılan bir mutabakatın sonucu olmadığı, tamamen kendilerinin kişisel ticari karar ve politikaları çerçevesinde alınmış bir karar olduğu belirtilmiş, ayrıca büyük ölçekli alım gerçekleştiren ecza depolarının büyük ilaç firmaları üzerinde herhangi bir baskısının söz konusu olamayacağı vurgulanmıştır.

250 Biofarma yetkilileri ise, Şirketin yeni yapılanması çerçevesinde depoların risk taşıyabilirliklerinin izlenmesi ve depolara gerçekleştirilebilecek maksimum satış miktarlarının objektif kriterlere bağlanması amacıyla depoların limitlerinin belirlenmesi için istenen belgelerin zaman içinde tüm depolardan talep edileceğini ve belgeleri tamamlamayan depoya kredili satış yapılmayacağını ifade etmekle birlikte, söz konusu belgelerin mal sağlayıp sağlamama kararı için değil, yapılacak kredili satış limitinin belirlenmesi için kullanılacağı vurgulanmıştır.

260 Hedef Ecza Deposu yetkilileri ise ilaç firmalarıyla çalışma şartlarına ilişkin olarak, *"Bu firmaların yayınladıkları sirkülerlere göre alım yapıyoruz. Bu sirkülerler ilaç bazında değişir. Bu firmaların bize uyguladıkları vadeler 30-90-150 gün arasında değişebilmektedir. Her ürün grubunun farklı bir vadesi ve ödeme koşulu olabilir. İlaç firmalarının kendi aralarındaki farklı satış koşulları uygulamaları ancak pazardan pay kapmak adına yapılabilir. Bir firmanın koşulları açısından, depolar arasında bir farklılık bulunmamaktadır, her depoya aynı koşullar sunulmaktadır. İlaç firmalarının bazıları,*

270 yılın bazı dönemlerinde, genel olarak veya ürün bazında belli kotalar ve hedefler vererek ecza depoları olarak bizleri belli bir satışı yapmaya yönltebilmektedir ve böylece kendileri de piyasada pazar paylarını artırmayı hedeflemektedirler. Bu uygulamalar sürekli olmayabilir. İlaç firmaları, çalıştıkları tüm ecza depolarında, ödeme disiplini ve risk konusunda çok hassastırlar, bu konuda hiçbir depoya hiçbir istisna uygulanmamaktadır. Bir günlük ödeme gecikmesi dahi ciddi sorun teşkil etmekte ve firmanın depo ile ilişkisini bozmaktadır. Bu nedenle ilaç firmaları piyasadaki riskli alıcılar ve ecza depolarından da kaçınırlar.“ ifadelerinde bulunmuşlardır.

Yukarıdaki bilgiler ışığında, Sanofi Aventis ve Biofarma'nın şikayet konusu uygulamalarının Hedef, Selçuk ve Nevzat Ecza Depoları ile varılan bir anlaşma çerçevesinde ortaya çıkmadığı ve adı geçen ilaç firmalarının kendi tercihleri olduğu, dolayısıyla Kanun'un 4. maddesi anlamında bir ihlalden söz edilemeyeceği ve Sanofi Aventis, Biofarma, Hedef Ecza Deposu, Selçuk Ecza Deposu ve Nevzat Ecza Deposu hakkında Kanun'un 4. maddesini ihlal ettikleri iddiasına ilişkin olarak soruşturma açılmasına gerek olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

280 I.3.2. Kanun'un 6. Maddesi Bakımından Biofarma'ya İlişkin Olarak Yapılan Değerlendirme

Jenerik ilaç üreticisi olan Biofarma, 2007 yılında gerçekleşen kontrol değişikliği ile depo risklerini izleyebilmek amacıyla yeni bir uygulamaya geçmiş ve bu uygulama çerçevesinde 2008 yılı Şubat ayında, çalıştığı depolara gönderdiği bir yazı ile depolara yapılabilecek vadeli satış limitlerini değerlendirmek amacıyla depoların mali durumunu gösterir nitelikte pek çok belge talep etmiştir. Biofarma yetkililerinin konuyla ilgili ifadesi şu şekildedir:

290 “... Bu kontrol değişikliği ile birlikte Şirketin satış politikası da değişmiş ve riske duyarlılığımız artmıştır. Yeni şirket politikası neticesinde SAP uygulaması başlatılmıştır ve Eylül 2008 itibariyle tamamlanması planlanmaktadır. Bu nedenle, çalıştığımız depolardan bir takım belgeler talep etmeye başladık. Amacımız, her bir depo için risk limitleri belirleyerek, yapılacak satış miktarını şirket yetkililerinin şahsi inisiyatifinden çıkarmaktır. İstedğimiz belgeleri bize sağlayan her depo ile çalışırız. Bu belgelerin değerlendirmesi sadece limitlerin belirlenmesi aşamasında önemlidir. Limitler belirlendikten sonra, bu limitlerin, depolara göre farklılaşmakla birlikte, yaklaşık %30'u kadar teminat mektubu alınmakta ve ilaç satışı yapılmaktadır. Üretici olarak istediğimiz mümkün olduğunca çok depoya ulaşabilmektir. Ancak, istediğimiz belgeleri temin edemeyen bir depoya çalışmamız mümkün değildir. Bu uygulamaya 2008 yılı Şubat ayı başında geçtik, zaman içinde tüm depolardan bu belgeleri tamamlamalarını isteyeceğiz.

300 Ecza depolarının limitleri belirlenirken; depoların son üç yıllık mali tabloları, son üç yıllık alımları, büyüme trendi, ödeme trendi, teminat miktarı gibi unsurlar dikkate alınır. Limit belirlenir ancak bu sabit değildir, depoların durumuna göre revize edilebilir. Örneğin, Dilek Ecza Deposu'nun (.....) YTL tutarında teminatı karşılığında (.....) YTL bir limit öngörmüştük. Ancak, bize sundukları (.....)YTL tutarındaki teminat neticesinde limitleri (.....) YTL'ye yükseltmiştir.

Ecza depolarıyla yıllık ya da dönemlik anlaşma yaparak çalışmaktayız. Daha önce çalışmadığımız bir depo bizden alım yapmak isterse, diğer depoların tabi olduğu koşulları gerçekleştirerek kaydıyla satış yaparız.

.....

310 *Depolara uyguladığımız satış koşulları her depo için geçerlidir. Depolara da zaman zaman eczanelere yapacakları satışlar için belli kampanya koşulları gönderiyoruz. Çünkü depolar bizden aldığı koşulları eczanelere yansıtmak durumundadır.”*

Yukarıda yer alan ifadelerden de anlaşılacağı üzere, Biofarma tarafından vadeli satış yapmak üzere ecza depolarından talep edilen belgeler, depoların risk limitini belirlemeye yönelik olup, depolar bakımından ayrımcı bir nitelik taşımamaktadır. Nitekim Biofarma'nın, istenen belgeleri sağlayan ve belirlenen risk limiti ile buna bağlı olarak alınan teminat mektubu çerçevesinde kendisinden ürün satın almak isteyen her depo ile çalıştığı anlaşılmaktadır.

320 Dolayısıyla, herhangi bir hakim durum değerlendirmesine gerek kalmaksızın Biofarma'nın şikayete konu uygulamasının, 'kötüye kullanma' niteliği taşıyan bir uygulama olmadığı, dolayısıyla 4054 sayılı Kanun anlamında bir ihlalden söz edilemeyeceği noktasından hareketle Biofarma hakkında Kanun'un 6. maddesini ihlal ettiği iddiasına ilişkin olarak soruşturma açılmasına gerek olmadığı sonucuna ulaşılmıştır.

J. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

- 330
- 1- Sanofi Aventis İlaçları Ltd. Şti. ile Biofarma İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş., Hedef Ecza Deposu Tic. A.Ş., Selçuk Ecza Deposu Tic. A.Ş. ve Nevzat Ecza Deposu Tic. ve San. A.Ş. hakkında 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesini ihlal ettikleri iddiasına ilişkin olarak soruşturma açılmasına gerek olmadığına,
 - 2- Biofarma İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş. hakkında 4054 sayılı Kanun'un 6. maddesini ihlal ettiği iddiasına ilişkin olarak soruşturma açılmasına gerek olmadığına,
 - 3- Şikayetlerin bu yönleriyle reddine

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.