

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2015-3-12 (Muafiyet/Menfi Tespit)
Karar Sayısı : 15-28/344-114
Karar Tarihi : 07.07.2015

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Ömer TORLAK
Üyeler : Arslan NARİN, Reşit GÜRPINAR, Fevzi ÖZKAN,
Dr. Metin ARSLAN, Doç. Dr. Tahir SARAÇ, Kenan TÜRK

B. RAPORTÖRLER: İsmail Atalay YOLCU, Necla SÜMER ÖZDEMİR

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN

:- Reckitt Benckiser Temizlik Malzemesi Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Temsilcileri: Derya GENÇ ve Av. Deniz ÖZKAN
Orjin Maslak, Eski Büyükdere Caddesi No:27 K:11
Maslak 34398 İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Drogosan İlaçları San. ve Tic. A.Ş. tarafından, Kloroben Oral Sprey 30 ml ürününün ortak pazarlama haklarının "Ortak Pazarlama ve Bitmiş Ürün Tedarik Sözleşmesi" ile münhasıran Reckitt Benckiser Temizlik Malzemesi San. ve Tic. A.Ş.'ye verilmesi işlemine muafiyet tanınması talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 06.02.2015 tarih ve 668 sayılı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 23.03.2015 tarih ve 2015-3-12/MM sayılı Menfi Tespit/Muafiyet Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; Drogosan İlaçları San. ve Tic. A.Ş.'nin beşeri tıbbi ürün ruhsatnamesine sahip olduğu Kloroben Oral Sprey 30 ml ürününe ilişkin ortak pazarlama haklarının, "Ortak Pazarlama ve Bitmiş Ürün Tedarik Sözleşmesi" (Sözleşme) çerçevesinde Reckitt Benckiser Temizlik Malzemesi Sanayi ve Ticaret A.Ş.'ye verilmesine, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 5. maddesi çerçevesinde bireysel muafiyet tanınabileceği sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

G.1.1. Reckitt Benckiser Temizlik Malzemesi Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Reckitt Benckiser)

- (4) Reckitt Benckiser, Londra Borsası'na kayıtlı, ev temizlik ürünleri, sağlık ürünleri ve kişisel bakım ürünleri alanlarında faaliyet gösteren ve 60 ülkede operasyonları bulunan RB plc (RB) unvanlı uluslararası şirketler grubunun bir parçasıdır.
- (5) Şirket, Türkiye'de ev temizlik ürünleri, sağlık ürünleri ve kişisel bakım ürünlerinin pazarlama ve satışını yapmaktadır. Önde gelen markaları arasında, Finish, Dettol, Calgon, Vanish, Strepsils, Nurafen, Durex ve Airwick yer almaktadır.

G.1.2. Drogosan İlaçları San. ve Tic. A.Ş. (Drogosan)

- (6) Drogosan, farklı tedavi alanlarına ilişkin çeşitli farmasötik ürünlerin üretim, pazarlama ve

15-28/344-114

satışını yapmaktadır. Bu ürünler, ağız/boğaz tedavi ve bakım ürünleri, antibakteriyel ürünler, antienflamatuvar ve analjezik ürünler, antigribal ürünler, antihistaminik ve antialerjik ürünler, antiseptik/dezenfektan ürünler, bitkisel ürünler ve besin takviyeleri, dermatolojik ürünler, diş hekimliği ürünleri, gastrointestinal sistem ürünleri, immünsüpresanlar ve hematolojik ürünler, kardiyovasküler sistem ürünleri, kas-iskelet sistemi, solunum sistemi ürünleri, ürogenital sistem ürünleri ile vitamin ve minerallerden oluşmaktadır. Örnek olarak verilebilecek ilaç markaları arasında Kloroben, Klorhex, Urocare, Divator ve Carvesan yer almaktadır.

- (7) Dosya konusu ürün, Drogsan tarafından üretimi ve satışı yapılan ve Drogsan'ın beşeri tıbbi ürün ruhsatına sahip olduğu, etkin maddesi klorheksidin glukonat ve benzydamin hidroklorür olan Kloroben oral sprey 30 ml ürünü olup, ağız/boğaz tedavi ve bakım ürünleri kategorisinde yer alan jenerik ürün niteliğindedir.
- (8) Aynı sahiplik yapısı altında yer alan diğer grup şirketleri Nevzat Ecza Deposu Tic. ve San. A.Ş., Prestij Ecza Deposu Tic. ve San. A.Ş. ve Emkar İlaç San. ve Tic. A.Ş.'dir¹. Bu şirketler vasıtasıyla Drogsan, farmasötik ürünlerin üretim, satış ve pazarlaması yanında ecza depoculuğu faaliyetlerinde bulunmaktadır.

G.2. İlgili Pazar

G.2.1. İlgili Ürün Pazarı

- (9) Sözleşme konusu ürünün etkin maddeleri bakımından patent koruması mevcut olmayıp, bu etkin maddeleri içeren jenerik ürünler de pazara sunulmuş durumdadır. Nitekim, Sözleşme konusu ürün de jenerik nitelikte bir ürün olup, Sözleşme ile birlikte RB de yeni bir jenerik ürün geliştirmeyi planlamaktadır.
- (10) Ürüne ilişkin ATC-3 sınıfı R02A Boğaz Preparatları (*Pharyngeal Preparations*) olmakla birlikte mevcut koşullar altında ilgili ürün pazarı etkin madde bazında; "Klorheksidinglukonat ve BenzydaminHCl içeren solunum yolu ilaçları" şeklinde tanımlanmıştır.

G.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

- (11) İlgili coğrafi pazar, "Türkiye" olarak belirlenmiştir.

G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

G.3.1. Bildirime Konu Sözleşmenin Kapsamı

- (12) Muafiyet bildirimine konu Sözleşme, RB ile Drogsan arasında 15 Aralık 2014 tarihinde akdedilmiş olup, Drogsan tarafından, beşeri tıbbi ürün ruhsatnamesine sahip olduğu "Kloroben Oral Sprey 30 ml" ürününe ilişkin olarak ortak pazarlama haklarının münhasıran RB'ye verilmesini düzenlemektedir.
- (13) Sözleşme ile RB'ye tanınan ortak pazarlama hakkı; ortak pazarlanan ürünü, RB tarafından belirlenecek ve Sağlık Bakanlığının onaylayacağı bir marka altında Türkiye'de satma, dağıtma, pazarlama ve tanıtma ile bunlarla ilişkili her türlü faaliyeti yürütme hakkını içermektedir.
- (14) Sözleşme'nin akdedilmesi öncesinde Kloroben'e ilişkin asıl ürün ruhsatına Drogsan sahiptir. Drogsan, 2011'de söz konusu ürüne yönelik ortak pazarlama ruhsatını grup şirketi Emkar'a vermiştir. Söz konusu ruhsat uyarınca Emkar, "Hexadamin" adı altında,

¹ Emkar esas olarak ortak pazarlama ruhsatını taşıması amacıyla Drogsan ortakları tarafından kurulmuş olup halihazırda aktif değildir.

ürüne yönelik ortak pazarlama faaliyetlerinde bulunmuştur. Hexadamin, Kloroben ile aynı kalitatif ve kantitatif terkibe ve aynı farmasötik forma sahip, Kloroben ile ticari isimleri dışında birebir aynı, Emkar tarafından ortak pazarlama ruhsatı ile pazarlanan Hexadamin Oral Sprey (Klorheksidinglukonat + BenzidaminHCl) olarak bilinen üründür. RB ile Drogsan, Emkar'ın bu ruhsatının RB'ye devri ve ortak pazarlama faaliyetlerinin RB tarafından yürütülmesi; bu kapsamda, ortak pazarlanan ürünün Drogsan tarafından üretilmeye devam edilip bitmiş ürün olarak RB'ye teslimi konusunda anlaşmak niyetiyle 05.05.2014 tarihinde bu işlemlerin temel şartlarını düzenleyen bir ön sözleşme akdetmişlerdir².

- (15) Drogsan ayrıca asıl ürünü bu Sözleşme'nin akdedildiği tarihte Sağlık Bakanlığınca onaylı olmayan endikasyonlar için kullanmak üzere Sağlık Bakanlığından ileride gerekli izinleri alması halinde, bu yeni endikasyonlar için de yukarıda yer verilen ortak pazarlama haklarını şimdiden RB'ye verdiğini, bu yeni endikasyonların Ortak Pazarlama Ruhsatı'na da işlemesi için RB ile bu Sözleşme'de yazılı bedeller dışında herhangi bir bedel talep etmeksizin RB ile işbirliği yapacağını beyan ve taahhüt etmiştir.
- (16) RB, ortak pazarlanan ürünü Türkiye'de RB tarafından kontrol edilecek olan bir ortak pazarlama markası altında satacak, tanıtacak ve dağıtacaktır. Rekabet Kurumundan muafiyet alınması, Sözleşme'de önkoşul olarak düzenlenmiştir.
- (17) Dosya içeriğinde yer alan bilgilere göre, taraflar ürüne ilişkin tasarruflarında bağımsız olacaktır. Drogsan, ürünün fiyatlandırması, tanıtım elemanlarının eğitimleri, tanıtım malzemeleri, pazarlama stratejileri, pazarlama faaliyetleri, dağıtım ve satışından tek başına sorumlu olacaktır. Ortak pazarlanan ürün sözleşme süresi boyunca Drogsan'ın üretim tesisinde üretilecek ve nihai ürün haline getirilecektir. Drogsan asıl ürünü ve ortak pazarlanan ürünü üretecektir. Sözleşmeye göre RB ürünü bitmiş olarak Drogsan'dan tedarik edecektir. Bu kapsamda paketlenme de dahil olmak üzere üretimin tüm aşamaları Drogsan tarafından yerine getirilecektir. Bu şekilde, her iki tarafın da kendi pazarladığı ürünün pazar koşullarına ilişkin diğer taraftan tamamen bağımsız karar alacağı, gerek fiyat gerekse diğer satış koşulları konusunda bağımsız hareket edecekleri anlaşılmıştır.
- (18) Her iki ürün birebir aynı olacaktır ve aynı tesiste, aynı etkin maddeleri ve yardımcı maddeleri içerecek şekilde, aynı formülasyonla, aynı hammaddeler ile ve aynı üretim şekli kullanılarak üretilecektir (Sözleşme Md. 4.1 ve 4.2). RB de ortak pazarlayacağı ürünün fiyatlandırması, tanıtım elemanlarının eğitimleri, tanıtım malzemeleri, pazarlama stratejileri, pazarlama faaliyetleri, dağıtım ve satışından tek başına sorumlu olacaktır (Sözleşme Md. 2.4).
- (19) Asıl ürün markası ve bağlantılı haklar Drogsan'ın, ortak pazarlama markası ve bununla ilintili haklar RB'nin olacaktır (Sözleşme Md. 18).
- (20) Bir jenerik tıbbi ürün olan Kloroben'in orijinal tıbbi ürünü ile aynı kalitatif ve kantitatif terkibe ve aynı farmasötik forma sahip olan yeni bir jenerik tıbbi ürün için RB'nin beşeri tıbbi ürün ruhsatı alması amacıyla, başvuruya hazır bir dosya (OTD Dosyası), RB'nin talebi üzerine iki ay içinde Drogsan tarafından RB'ye sunulacaktır. RB, ortak pazarlanan ürüne ilişkin jenerik ürün ruhsatı almak üzere OTD Dosyası'nı aldıktan sonraki bir yıl içinde dosyayı Sağlık Bakanlığına sunacaktır. Her durumda RB bu Sözleşme süresi boyunca, OTD Dosyası'na istinaden aldığı kendine ait bir jenerik ürün ruhsatı ile yeni ürünü piyasaya sürmeyecektir (Sözleşme Md. 11).

² Ayrıca, (i) RB, Drogsan ve Emkar, ortak pazarlama ruhsatının RB'ye devrinin onay başvurusu için Sağlık Bakanlığına sunulmak üzere Ortak Pazarlama Ruhsatı'nın Emkar'dan RB'ye devri konusunda bir ortak pazarlama ruhsatı devir sözleşmesi ve (ii) RB ve Drogsan Ortak Pazarlanan Ürünü'nün Drogsan tarafından üretilip RB'ye temini hususlarının ana ilkelerini düzenleyen bir fason üretim sözleşmesi akdedilmiştir.

15-28/344-114

- (21) Sözleşme ile düzenlenen diğer bir konu da, RB'nin Kloroben'in orijinal tıbbi ürünü ile aynı kalitatif ve kantitatif terkibe ve aynı farmasötik forma sahip olan yeni bir jenerik ürün geliştirmesine imkan verilmesidir. Bu kapsamda Sağlık Bakanlığının ilgili birimine sunulacak olan bir başvuru dosyası Drogsan tarafından hazırlanarak RB'ye verilecektir (Sözleşme Md. 11). Bu sayede, Sözleşme'nin sona ermesi ile birlikte RB, kendi jenerik ürününü pazara sunabilecektir. Taraflara göre, bu açıdan Sözleşme jenerik ürün girişini teşvik edici ve rekabeti destekleyici bir niteliğe sahiptir: Sözleşme öncesinde etkin madde bazında birbiri ile rakip konumda olmayan iki şirket, Sözleşme ile rakip hale gelmekte, Sözleşme'nin bitiminde de bu rakipliğin devamı sağlanmaktadır.
- (22) Herhangi bir nedenle münfesihi olmadıkça veya feshedilmediği sürece Sözleşme'nin 13. maddesi ile yürürlük süresi RB'nin ilk alım tarihinden itibaren 5 yıldır. Tarafların yazılı mutabakatı ile Sözleşme 5 yıl daha uzayabilir.
- (23) RB ortak pazarlanan ürünü Sözleşme süresince münhasıran Drogsan'dan alacaktır (Sözleşme Md. 2.3).
- (24) RB bu Sözleşme'nin süresi boyunca ortak pazarlanan ürün ile aynı etkin maddeleri içeren ve aynı farmasötik formda başka bir ürün piyasaya sunmayacaktır (Sözleşme Md. 22).
- (25) Taraflar, Sözleşme süresi boyunca ve Sözleşme'nin sona ermesini takip eden 1 yıl boyunca Sözleşme konusu ürünün satış, pazarlama, tanıtım ve dağıtımında çalışan kişilere iş teklifinde bulunmayacak, bu kişiler ile iş akdi yapmayacaktır (Sözleşme Md. 17).
- (26) Drogsan veya iştirakleri ortak pazarlanan ürün ile aynı etkin madde(ler)i içeren ve aynı farmasötik formda başka bir farmasötik ürün geliştirdikleri veya edindikleri takdirde, Drogsan her halde (i) bu yeni ürünün ruhsatı alındığında RB'yi bu ürünle ilgili bilgilendirmek ve (ii) ürünün Drogsan tarafından piyasaya sürülmesini takip eden iki ay içinde RB'ye ürünü teklif etmek ile yükümlüdür³. Drogsan veya iştirakleri farklı etkin madde(ler) içeren fakat aynı terapötik alanda başka bir oral sprey geliştirir ya da bunun ruhsatını alırsa ve Drogsan bu ürünün ortak pazarlama haklarını verme kararı alırsa da, ilk olarak RB'ye önalm hakkı tanıyacaktır. Ancak, Drogsan bu ürünün ortak pazarlama haklarını üçüncü kişilere vermeyi düşünmüyorsa, RB'ye teklif yapmak ile yükümlü değildir⁴.

G.3.2. Bildirim Konusu Sözleşmenin Niteliği

- (27) İlgili ürün pazarına ilişkin açıklamalar çerçevesinde, pazarın etkin madde temelinde dar tanımlanması halinde, söz konusu anlaşmanın tarafları birbirleri ile doğrudan rakip olmaktan uzaklaşmaktadırlar; ancak, aynı ATC3 kategorisi içerisinde yer alan birbirini tamamlayıcı nitelikteki ürünlere ilişkin faaliyetleri söz konusu olduğundan, anlaşma taraflarının en azından potansiyel rakip oldukları gözden kaçırılmamalıdır; nitekim anlaşmanın süresi bitince de aynı nitelikteki jenerik ürünlerde rakip olarak kalmaya devam edecekleri anlaşılmaktadır.
- (28) Bu çerçevede söz konusu anlaşma, 30.4.2013 tarihinde kabul edilen Yatay İşbirliği Anlaşmaları Hakkında Kılavuz'da (Kılavuz) tanımlanan ticarileştirme anlaşmalarının tipik bir örneği olup "ortak pazarlama" anlaşması olarak adlandırılmaktadır. Ortak pazarlama

³ RB'nin yeni pazar koşullarını değerlendirdikten sonra bu Sözleşme'yi feshetme hakkı bulunmaktadır. Eğer OTD Dosyası RB'ye bu fesihten önce teslim edilirse, RB OTD Dosyası'na istinaden ruhsatı alınan ürünü ortak pazarlanan ürünü piyasaya sunulmasını takip eden ilk beş yıl içinde piyasaya sunamayacaktır. Bu süre, ortak pazarlanan ürünün ilk defa RB tarafından piyasaya sürüldüğü tarih ile başlamaktadır.

⁴ Her halde, RB'ye yapılan teklifi takiben, RB iki ay içinde yazılı bir beyanla ilgili ürün için ortak pazarlama anlaşması akdetmeyi istediğini belirtmezse, Drogsan aynı ürünü farklı kişilere de teklif edebilecektir (Sözleşme Md. 12).

anlaşmalarının, sözleşme konusu ürünün, sözleşmede belirlenen coğrafi bölgede, sözleşmenin tarafı olan teşebbüslerce birbirinden bağımsız olarak ve ayrı markalar altında satış ve pazarlamasını amaçlayan sözleşmeler olduğu geçmiş tarihli Kurul kararlarında da ifade edilmiştir⁵.

- (29) Yine geçmiş tarihli Kurul kararlarında ilaç sektöründe bire bir aynı ilacın/ilaçların, iki farklı teşebbüs tarafından kendi ticari markaları ile aynı hastalığın tedavisinde kullanılmak üzere satış ve pazarlanması şeklinde kendini gösteren ortak pazarlama anlaşmalarının, iki teşebbüsün ekonomik güçlerini birleştirmek suretiyle ilgili ürünlerin daha geniş bir satış ağına ulaşması için ortak çaba sarf ettiği bir durumu yansıttığı; amaç ya da etki bakımından rekabeti kısıtlayan bu anlaşmalara menfi tespit verilmesinin söz konusu olamayacağı; dikey anlaşma olarak değerlendirilmeleri mümkün olmadığı için grup muafiyetinden de yararlanamadıkları; ancak 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesinde yer alan şartlar çerçevesinde bireysel muafiyet değerlendirmesine tabi tutulabilecekleri ifade edilmiştir. Açıklamalar çerçevesinde söz konusu Sözleşme'nin, menfi tespit ya da grup muafiyetine ilişkin düzenlemelerden faydalanamayacağı kanaatine varılmıştır.

G.3.3. Bireysel Muafiyet Değerlendirmesi

- (30) Bildirim konusu sözleşme 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesinde belirtilen muafiyet tanınmasına ilişkin koşullar açısından aşağıda değerlendirilmiştir.

G.3.3.1. Malların Üretim veya Dağıtım ile Hizmetlerin Sunulmasında Yeni Gelişme ve İyileşmelerin ya da Ekonomik veya Teknik Gelişmenin Sağlanması

- (31) Kloroben oral sprey 30 ml ürünü, ağız/boğaz tedavi ve bakım ürünleri kategorisinde yer alan jenerik ürün niteliğinde bir üründür.
- (32) Sözleşme, halihazırda tek bir teşebbüs tarafından ve tek bir fiyat ile pazara sunulan bir ürünün, iki rakip teşebbüs tarafından, farklı fiyat ve pazarlama stratejileri ile pazara sunulmasına imkan verecek, dolayısıyla Sözleşme öncesi duruma kıyasen rekabetin arttığı bir ortam sağlayacaktır. RB, benzer ürünlere ilişkin dağıtım ve pazarlama imkanlarını, Sözleşme konusu ürün için de kullanacak, sahip olduğu uluslar arası tecrübe ve know-how'ı bu ürün bakımından Türkiye pazarına aktaracaktır.
- (33) Öte yandan, gerek ATC 3 kategorisinde yer alan ve halihazırda RB tarafından satışı yapılan Strepsils ürününün sahip olduğu marka adı, gerekse dağıtım ve pazara erişim imkanları sebebiyle, sözleşme konusu ürünün de RB tarafından pazarlanmaya başlanması, ürünün dağıtım ve bulunabilirlik imkanlarının artmasına sebebiyet verecektir. RB'nin sahip olduğu tecrübe ve imkanlar, ürün hakkında yapılacak tanıtım ve bilgilendirmelerle ürünün hastaya ulaştırılmasında iyileştirmeye yol açacaktır. Sözleşme, taraflar arasında fiyata ilişkin bir mutabakat öngörmediğinden, aynı ürüne ilişkin olarak ortaya çıkacak fiyat rekabeti de tüketici lehine bir gelişme olabilecektir.
- (34) Ayrıca, Sözleşme konusu ürünün Drogsan tarafından üretilecek olması, asıl üreticinin de üretim sürecine katkı sağlayacak, üretim kaynaklarının etkin ve yüksek kapasiteli kullanımı ile sonuçlanacaktır. Farklı satış ve pazarlama stratejileri ile ürüne olan talebin artırılması, yerli üretici Drogsan bakımından üretimde etkinliği artırıcı bir unsur olacaktır.

⁵ 18.07.2012 tarihli ve 12-38/1086-345 sayılı Merck/Bilim İlaç Kararı; 15.03.2007 tarihli ve 07-23/227-75 sayılı Abbot/EİP Kararı; 02.08.2007 tarihli ve 07-63/776-282 sayılı Sandoz/Eli Lilly Kararı.

15-28/344-114

- (35) Dosya içeriğinde yer verilen diğer bir etkinlik kazanımı ise RB'nin kendi jenerik ürününün geliştirilmesine imkan verecek OTD dosyasının RB'ye sağlanacak olmasıdır. Bu durum, Sözleşme süresinin bitiminden sonra da pazarda artan rekabet ile sonuçlanabilecektir. Dolayısıyla, 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) bendinde yer alan koşulun sağlandığı kanaatine varılmıştır.

G.3.3.2. Tüketicinin Bundan Yarar Sağlaması

- (36) Tüketici, esasen yukarıda yer verilen açıklamalarla bağlantılı olarak, RB'nin satış ve pazarlama imkanlarının kullanımı sonucunda Sözleşme konusu ürüne erişim bakımından Sözleşme öncesine kıyasen daha avantajlı bir konumda olacaktır.
- (37) Ürünün dağıtımında ve hastaya ulaştırılmasında sağlanacak gelişme ve iyileştirmeler doğrudan tüketici faydası yaratan unsurlar olacaktır. Sözleşme taraflarının fiyatlandırma konusunda tam bağımsızlığa sahip olmaları ise fiyat bakımından da doğrudan tüketicilerin lehine sonuçlar doğurabilecek olmasından hareketle bu koşulun da yerine getirildiği kanaatine varılmıştır.

G.3.3.3. İlgili Piyasanın Önemli Bir Bölümünde Rekabetin Ortadan Kalkmaması

- (38) Dosya içeriğinden, etkin madde bazında Drogan'ın pazar payının (.....)'lar seviyesinde olduğu anlaşılmıştır. Buna rağmen, aynı grup içerisinde yer alan ve devre konu olan Emkar'ın sahip olduğu ruhsat, (.....) seviyede bir pazar payına karşılık gelmektedir. Bu nedenle, etkin madde bazında bakıldığında söz konusu işlem esasen rekabeti kısıtlamakta, aksine artırmakta ve yeni bir rakip yaratmaktadır.
- (39) Mevcut dosya bakımından rekabetin kısıtlanması riski, ancak pazarın ATC3 seviyesinde tanımlanması halinde gündeme gelebilir ki bu halde de taraflarca sözleşmeye dercedilmiş olan fiyatlandırma serbestliği, ürünün jenerik ürün olması, sözleşme süresi sonunda yeni ürün girişine izin verilmesi ve ilgili pazarda patent korumasının bulunmaması hususları dikkate alındığında; pazarın büyük bir bölümünde rekabetin devam edeceği sonucuna ulaşılmıştır.

G.3.3.4. Rekabetin (a) ve (b) Bentlerindeki Amaçların Elde Edilmesi İçin Zorunlu Olandan Fazla Sınırlanmaması

- (40) Sözleşmede yer verilen yan sınırlamaların, sözleşmenin asıl amacı bakımından gerekli olup olmadığı hususu değerlendirilmiştir. Bu kapsamda, sözleşmedeki ana unsur ortak pazarlama hakkının verilmesi olup; istihdam yasağı, rekabet yasağı, önalım hakkı gibi unsurlarla getirilen sınırlamaların, sözleşmenin esası bakımından gerekli ve zorunlu olduğu kanaati oluşmuştur.
- (41) Öte yandan, fiyat rekabetinin önlenmemesi ve sözleşme sonunda yeni ürün geliştirilmesine izin verilmesi; söz konusu yan sınırlamaların yalnızca sözleşme süresince, sözleşmenin bitiminden itibaren makul bir süreyle ve sınırlı olarak uygulanabileceğine işaret etmektedir. Dolayısıyla, bir bütün halinde değerlendirildiğinde, sözleşme ile rekabetin gerekli ve zorunlu olanın ötesinde sınırlanmadığı sonucu ortaya çıkmaktadır.
- (42) Özetle, 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendinde yer alan koşulun da sağlandığı kanaatine varılmıştır.

H. SONUÇ

- (43) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Drogsan İlaçları San. ve Tic. A.Ş.'nin beşeri tıbbi ürün ruhsatnamesine sahip olduğu, Kloroben Oral Sprey 30 ml ürününe ilişkin ortak pazarlama haklarının, Ortak Pazarlama ve Bitmiş Ürün Tedarik Sözleşmesi çerçevesinde Reckitt Benckiser Temizlik Malzemesi Sanayi ve Ticaret A.Ş.'ye verilmesi işlemine 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesinde sayılan şartları karşılması nedeniyle bireysel muafiyet tanınmasına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.