

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2003-1-152 (Devralma)
Karar Sayısı : 04-11/99-23
Karar Tarihi : 13.2.2004

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B. RAPORTÖR : İ.Yücel ARDIÇ

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - Pharmaco h.f.
Temsilcisi: Av. Ekin GÖKKILIÇ
Kore Şehitleri Cad. Mithat Ünlü Sok. No:21/11
Zincirlikuyu-İstanbul

D. TARAFLAR

- : - Pharmaco h.f.
Reykjavikurkegi 78 IS-222 Hafnafjördur İZLANDA
- Turgut Holding A.Ş.
Büyükdere Cad. No:205 Levent-İstanbul
- Turgut İlaçları A.Ş.
Büyükdere Cad. No:205 Levent-İstanbul
- Bio-Sen Biyolojik ve Sentetik İlaç Hammaddeleri
Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Büyükdere Cad. No:205 Levent-İstanbul
- Kozmosan Kozmetik Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Büyükdere Cad. No:205 Levent-İstanbul
- Kaya TURGUT
Akağaç Sok. No:16 4.Levent-İstanbul
- Sevgi TURGUT
Akağaç Sok. No:16 4.Levent-İstanbul
- Fako İlaçları A.Ş.
Büyükdere Cad. No:205 Levent-İstanbul

- Abfar İlaç ve Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Büyükdere Cad. No:205 Levent-İstanbul

E.DOSYA KONUSU: Fako İlaçları A.Ş. sermayesinin %88,89'u ile Abfar İlaç ve Sanayi ve Ticaret A.Ş. sermayesinin %88,97'sini temsil eden hisselerin Pharmaco h.f. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 17.12.2003 tarih, 6174 sayı ile giren ve en son 20.1.2004 tarih, 307 sayı ile eksiklikleri tamamlanan 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 30.1.2004 tarih, 2003-1-152/Öİ-04-İYA sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 9.2.2004 tarih, REK.0.05.00.00/24 sayılı Başkanlık önergesi ile 04-11 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRÜN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda;

- Pharmaco h.f. ile Fako İlaçları A.Ş. ve Abfar İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş. hissedarları arasında akdedilen "Hisse Satış ve Alım Sözleşmesi" uyarınca, Pharmaco h.f.'nin Fako İlaçları A.Ş. sermayesinin %88,89'unu, Abfar İlaç ve Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin sermayesinin de %88,97'sini temsil eden hisselerini devralmasının, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesi kapsamında izne tabi işlem olduğu,

- söz konusu devralma işlemi sonucunda aynı Kanun'un 7. maddesinde belirtilen, bir hakim durumun yaratılması veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin olumsuz yönde etkilenmesinin söz konusu olmadığı ve dolayısıyla söz konusu devralma işlemine izin verilmesi gerektiği

ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Pharmaco h.f.

Devralan Pharmaco h.f.'nin faaliyet alanı; ilaç araştırma-geliştirme, üretimi ve satışlarıdır. Pharmaco h.f. başta İzlanda, Bulgaristan, Danimarka olmak üzere birçok ülkede faaliyet göstermekle birlikte Türkiye pazarında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.

H.1.2. Fako İlaçları A.Ş. ile Abfar İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin Hissedarları

Aynı ekonomik birlik içinde yer alan Fako İlaçları A.Ş. (Fako) ile Abfar İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin (Abfar) sermaye yapıları aşağıdaki tablolarda gösterilmiştir.

Tablo 1- Fako'nun Sermaye Yapısı

Hissedarlar	Oran (%)
Kaya Turgut	9,6
Abfar	32,2
Turgut İlaçları A.Ş.	25
Bio-Sen Biyolojik ve Sentetik İlaç Hammaddeleri San. ve Tic. A.Ş.	6,6
Kozmosan Kozmetik San. ve Tic.A.Ş.	0,1
Turgut Holding A.Ş.	26
Diğer	0,5
Toplam	100

Tablo 2- Abfar'ın Sermaye Yapısı

Hissedarlar	Oran (%)
Kaya Turgut	19,5
Fako	30
Turgut İlaçları A.Ş.	8
Bio-Sen Biyolojik ve Sentetik İlaç Hammaddeleri San. ve Tic. A.Ş.	3
Kozmosan Kozmetik San. ve Tic. A.Ş.	1
Turgut Holding A.Ş.	38
Diğer	0,5
Toplam	100

Turgut Holding A.Ş.¹ grubun holding şirketi olup, Fako, Abfar, Turgut İlaçları A.Ş., İnterfarma İlaç Sanayi A.Ş., Bio-Sen Biyolojik ve Sentetik İlaç Hammaddeleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. ile Fako Kimya ve İlaç Hammaddeleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. ilaç üretimi ve satışı ile iştiğal etmektedir. Grubun kontrolündeki diğer şirketlerden Vetfar Veteriner İlaç ve Ticaret A.Ş. veterinerlik ilaçları, Kozmosan Kozmetik Sanayi ve Ticaret A.Ş. kozmetik ve Turgut Yayıncılık ve Ticaret A.Ş. ise yayıncılık alanında faaliyet göstermektedir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Fako'nun faaliyet konusu insan kullanımına yönelik ilaç ve ilaç hammaddesi (active pharmaceutical ingredients-API) üretimi olarak ikiye ayrılmaktadır. İnsan kullanımına hazır ilaç üretimi, üç farklı şekilde gerçekleştirilmektedir: fason üretim, lisanslı üretim ve jenerik ilaç üretimi.

Fason üretim; patentli ilaçların Türkiye'de kurulmuş ve faal olan patent sahibi ilaç firmaları için bu patent sahibi ilaç firmaları tarafından temin edilen hammaddeler kullanılarak üretimi ve patent sahibi ilaç firmasına satışlarıdır. Bu

¹ Turgut Holding A.Ş., Turgut İlaçları A.Ş., İnterfarma İlaç Sanayi A.Ş., Bio-Sen Biyolojik ve Sentetik İlaç Hammaddeleri Sanayi ve Ticaret A.Ş., Fako Kimya ve İlaç Hammaddeleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. ile Vetfar Veteriner İlaç ve Ticaret A.Ş. faaliyette bulunmamaktadır.

kapsamda üretilen ilaçlar Türkiye pazarına ilgili patent sahibi ilaç firması tarafından sunulmaktadır.

Lisanslı ilaç üretimi, Türkiye'de faaliyette bulunmayan firmaların vermiş olduğu lisanslar kapsamında ilgili ilacın üretimi ve lisans şartlarına uygun olarak Türkiye pazarına sunulmasıdır.

Jenerik ilaç üretimi ise patent süresi sona ermiş ilaçlarla aynı etkiyi gösteren ve Sağlık Bakanlığı'ndan bio-eşdeğerlilik sertifikası alınmış jenerik ilaçların üretimidir.

Fako'nun ikinci faaliyet konusu ise, ilaç üretiminde kullanılan hammaddelerin üretimidir. Fako, ilaç hammaddelerinin üretimi için gerekli olan kimyasal maddelerin bazılarını yurtdışından ithal etmektedir.

Abfar, Fako'nun ihtiyaç duyduğu bazı ilaç hammaddelerini kendi tesislerinde üretmektedir. Bunun dışında az sayıda veterinerlik ilaçları üretimi yapmakta ve bunları doğrudan kendisi arz etmektedir.

Dosya mevcudu bilgilerden; Pharmaco h.f.'nin Türkiye pazarında herhangi bir faaliyetinin bulunmadığı, dolayısıyla rekabet hukuku bakımından ilgili ürün pazarlarının ne şekilde belirlenecek olursa olsun pazarların yapısında herhangi bir değişikliğin meydana gelmeyeceği anlaşılmış ve söz konusu devralma işlemi özelinde genel bir pazar tanımı yapılarak, "insan kullanımına yönelik ilaç pazarı" ilgili ürün pazarı olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

İnsan kullanımına yönelik ilaç pazarında yer alan ilaçların bozulma riskinin bulunmaması, taşıma masraflarının düşük olması ve ilaç mevzuatının öngördüğü fiyat kontrolünün bölgeler arasında fiyat farklılıklarının oluşmasını büyük ölçüde önlemesi nedeniyle, ilgili coğrafi pazar "Türkiye Cumhuriyeti sınırları" olarak tespit edilmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Pharmaco h.f., aynı ekonomik birlik içinde yer alan Fako ve Abfar'ın tek başına kontrolünü devralmak amacıyla Turgut Holding A.Ş., Turgut İlaçları A.Ş., Bio-Sen Biyolojik ve Sentetik İlaç Hammaddeleri Sanayi ve Ticaret A.Ş., Kozmosan Kozmetik Sanayi ve Ticaret A.Ş., Kaya Turgut, Sevgi Turgut, Fako ve Abfar ile 3.12.2003 tarihinde "Hisse Satış ve Alım Sözleşmesi"ni (Sözleşme) imzalamıştır. Bu Sözleşme uyarınca Fako sermayesinin %88,89'unu, Abfar sermayesinin de %88,97'sini temsil eden hisseler, Pharmaco h.f. tarafından devralınacaktır. Dolayısıyla söz konusu işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2(b) maddesi kapsamında bir devralmadır.

Söz konusu işlemde Pharmaco h.f.'nin daha önce Türkiye pazarında herhangi bir faaliyeti olmadığı için ilgili pazarda ciro ve pazar payı bulunmamaktadır. Dosya mevcudu bilgilerden; Fako ve Abfar'ın ilgili pazardaki toplam pazar paylarının 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4.

maddesinde yer alan %25'lik pazar payı eşiğini aşmadığı, ancak toplam cirolarının 25 trilyon TL ciro eşiğini aştığı, bu nedenle söz konusu işlemin izne tabi olduğu anlaşılmıştır.

Pharmaco h.f.'nin T¼rkiye pazarında herhangi bir faaliyetinin bulunmaması nedeniyle devralma işlemi neticesinde pazarın yapısı değişmeyecek sadece aynı ekonomik birlik içinde yer alan Fako ve Abfar'ın yerine Pharmaco h.f. geçecektir. Bu nedenle, bildirim konusu devralma işlemi neticesinde, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesinde belirtilen, bir hakim durumun yaratılması veya mevcut hakim durumun g¼çlendirilmesi ve b¼ylece rekabetin olumsuz y¼nde etkilenmesinin söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

I. SONUÇ

D¼zenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına g¼re; Fako İlaçları A.ř. sermayesinin %88,89'u ile Abfar İlaç ve Sanayi ve Ticaret A.ř. sermayesinin %88,97'sini temsil eden hisselerin Pharmaco h.f. tarafından devralınması işleminin, 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'in 4. maddesi kapsamında izne tabi bir işlem olduğuna, bununla birlikte bu işlemin aynı Kanun'un 7. maddesi anlamında hakim durum yaratan veya mevcut bir hakim durumu g¼çlendiren ve b¼ylece ilgili pazardaki rekabetin önemli ölç¼de azaltılması sonucunu doğuran nitelikte olmadığına, dolayısıyla bildirim konusu devralmaya izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.