

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2012-3-144 (Muafiyet/Menfi Tespit)  
Karar Sayısı : 12-64/1638-M  
Karar Tarihi : 13.12.2012

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI  
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE,  
Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

**B. RAPORTÖRLER:** Hakan Deniz KARAKOÇ, Erdem AKTEKİN

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN** : - Servier İlaç ve Araştırma A.Ş.  
Temsilcisi: Av. Efser Zeynep ERGÜN  
Büyükdere Cad. No:127 Astoria A Kule, Kat:6-24  
34394 Esentepe/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** 27.09.2012 tarih ve 12-46/1390-463 sayılı Kurul kararı ile bireysel muafiyet tanınan, Servier İlaç ve Araştırma A.Ş. ile Beşer Ecza Deposu Tic. ve San. Ltd. Şti., İmtaş Ecza Deposu ve Gereçleri Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti. ve Özel Ecza Depoları Tic. ve Paz. A.Ş. arasında ayrı ayrı imzalanan "İhale Satış Sözleşmesi"nde yapılan değişiklik sonrası sözleşmenin bireysel muafiyet kapsamından çıkmadığının teyidi talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 26.11.2012 tarih ve sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 06.12.2012 tarih ve 2012-3-144/BN sayılı Bilgi Notu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu "İhale Satış Sözleşmesi"ne eklenen maddenin anılan sözleşmeyi 27.09.2012 tarih ve 12-46/1390-463 sayılı Rekabet Kurulu kararı ile tanınmış bireysel muafiyet kapsamından çıkarmadığı sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmiştir.

**G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

**G.1. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme**

- (4) Servier İlaç ve Araştırma A.Ş.(Servier) ile Beşer Ecza Deposu Tic. ve San. Ltd. Şti. (Beşer), İmtaş Ecza Deposu ve Gereçleri Sanayi ve Ticaret Ltd.Şti. (İmtaş) ve Özel Ecza Depoları Tic. ve Paz. A.Ş. (Özel) arasında ayrı ayrı imzalanan "İhale Satış Sözleşmesi"ne 27.09.2012 tarih ve 12-46/1390-463 sayılı Kurul kararı ile bireysel muafiyet tanınmıştır.
- (5) "İhale Satış Sözleşmesi" ile ecza depoları Servier ürünleri için sözleşmelerde yer verilen bölgelerde devlet ve üniversite hastaneleri için Kamu İhale Kanunu hükümlerine uygun olarak düzenlenecek ihaleler ve doğrudan teminler için depoları münhasır olarak yetkilendirilmiştir. İlgili sözleşmelerin 3. maddesi uyarınca çerçeve anlaşma ihaleleri, grup ihaleleri ve Kamu İhale Kanunu'nun 22(f) maddesi kapsamındaki toplu alım ihaleleri münhasırlık kapsamı dışında bırakılmıştır. Sözleşmelerin bu haline yukarıda bahsi geçen karar ile bireysel muafiyet tanınmıştır.
- (6) 26.11.2012 tarihinde yapılan başvuruda ise "İhale Satış Sözleşme"leri kapsamında ecza depolarına tanınan münhasırlığın toplu alım ihalelerini de kapsayacak şekilde genişletilmek amacıyla sözleşmelere bu yönde bir madde eklendiği belirtilerek sözleşmelerin bu maddenin eklenmesinden sonra da bireysel muafiyetten yararlandığının teyidi talep edilmiştir.

## 12-64/1638-M

- (7) Birçok ilaç firması kamu tarafından açılan tüm ihalelerde yer alabilmek amacıyla ecza depolarını belirli bölgelerde kendi ilaçları açısından münhasıran yetkilendiren sözleşmeler akdetmektedirler. Bu tip sözleşmeler ilaç ihalelerine katılımı ve takibi işlerini, bu konularda ilaç firmalarına kıyasla çok daha yüksek tecrübeye sahip ecza depolarına yükleyerek ihalelerde oluşacak rekabet ortamına katkıda bulunmaktadırlar. Bu nedendir ki bu tip sözleşmelere Kurul tarafından bireysel muafiyet tanınmaktadır.
- (8) Başvuruya konu sözleşmelerin bildirilen ve Kurul tarafından değerlendirilen ilk hali de bu amaçla hazırlanmış olup, bu sözleşme ile kamu ihalelerinin etkin bir biçimde takibinin gerçekleştirilmesi için belirlenen üç ayrı bölgede üç ecza deposu yetkilendirilmiştir. Sözleşmenin ilk halinde ecza depolarının münhasıran katılacağı ihaleler yalnızca kamu hastanelerin gerçekleştirdiği ihaleler ve doğrudan teminler ile sınırlanmışken yapılan değişiklikle kamunun belirli il veya iller özelinde gerçekleştireceği toplu alım ihaleleri de münhasırlık kapsamına alınmak istenmektedir. Bu amaçla sözleşmelere "*Toplu Alım İhaleleri bakımından, Ecza Deposu'nun yalnızca Bölge sınırları içerisinde kalan il veya illeri kapsayan toplu alım ihalelerinde münhasıran satış yapma hakkı mevcuttur.*" maddesi eklenmiştir.
- (9) Öncelikle belirtmek gerekir ki, toplu alım ihaleleri temel olarak hastanelerin gerçekleştirdiği alım ihalelerine büyük ölçüde benzemekte yalnızca ilk ihale türünde kamu birden fazla hastane adına ihale açmanın gücünden yararlanarak fiyatları ve ihaleleri açarken katlandığı maliyetleri düşürebilmektedir.
- (10) Geçmiş tarihli Kurul kararlarında da toplu alım ihalelerine ecza depolarının münhasıran katılımlarının diğer kamu ihalelerine münhasıran katılımlarına benzer etkinlikler yarattığı kabul edilmiştir<sup>1</sup>. Bu kararlardan, münhasırlığın toplum alım ihalelerini kapsayacak şekilde uygulanması sözleşmelerin gerçekleştirildiği ticaretin seviyesi de dikkate alındığında rekabeti önemli ölçüde kısıtlamayacağı anlaşılmaktadır.
- (11) Bu kapsamda sözleşmelerde yapılmak istenen değişiklik ile ecza depolarının Servier marka ilaçlar için sahip oldukları münhasırlığın kamu toplu alım ihalelerini de kapsayacak şekilde genişletilmesi ile münhasırlıktan beklenen etkinliklerin bu ihaleler nazarında da ortaya çıkacağı kanaatine varılmıştır.

## H. SONUÇ

- (12) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Servier İlaç ve Araştırma A.Ş. ile Beşer Ecza Deposu Tic. ve San. Ltd. Şti., İmtaş Ecza Deposu ve Gereçleri Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti. ve Özsel Ecza Depoları Tic. ve Paz. A.Ş. arasında ayrı ayrı imzalanan "İhale Satış Sözleşmesi"ne eklenen maddenin anılan sözleşmeyi 27.09.2012 tarih ve 12-46/1390-463 sayılı Rekabet Kurulu kararı ile tanınmış bireysel muafiyet kapsamından çıkarmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

<sup>1</sup> 04.07.2012 tarih ve 12-36/1045-332 sayılı; 31.05.2012 tarih ve 12-29/851-251 sayılı Kurul kararları.