

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2003-1-134 (Devralma)
Karar Sayısı : **03-78/954-395**
Karar Tarihi : 11.12.2003

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

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

B- RAPORTÖRLER: Abdulgani GÜNGÖRDÜ, İ.Yücel ARDIÇ

**C-BİLDİRİMDE
BULUNAN**

: - Pfizer Animal Health SA
Temsilcisi: Av. Melis BİŞKİN
Güllü Sok. No:1 3. Levent 80630 İstanbul

D- TARAFLAR

: - Pfizer Animal Health SA
Rue Laid Burniat, B-1348 Ottignies, Louvain
La Neuve BELÇİKA

- Bayer AG
51368 Leverkusen ALMANYA

E- DOSYA KONUSU: Bayer AG'nin FMD dışı faaliyetleri ile ilgili fikri mülkiyet hakları, marker aşılı, genel aşılı, imünomodülatörler ve hayvan sağlığı ile ilgili diğer teknolojiye bağlı malvarlığının Pfizer Animal Health SA tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 14.10.2003 tarih, 5009 sayı; 31.10.2003 tarih, 5285 sayı ve 20.11.2003 tarih, 5795 sayı 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 4.12.2003 tarih, 2003-1-134/Öİ-03-AG sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 8.12.2003 tarih, REK.0.05.00.00/159 sayılı Başkanlık önergesi ile 03-78 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Pfizer Animal Health SA'nın, Bayer AG'ye ait FMD dışı faaliyetleri ile ilgili fikri mülkiyet hakları, marker aşılı, genel aşılı, imünomodülatörler ve hayvan sağlığı ile ilgili diğer teknolojiye bağlı malvarlığını devralınmasının,

- 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, dolayısıyla anılan devralma işlemine izin verilmesi gerektiği,

- taraflar arasında fason üretim ilişkisi kurulmasını sağlayan ve arzın devamlılığının sağlanabilmesi bakımından en çok 36 aylık süre için imzalanan Fason Üretim Sözleşmesi'nin, bu süre içerisinde devralma işleminin bir yan sınırlaması olarak değerlendirilmesi,

- ilgili pazardan satıcının fiilen çekileceği fason üretim sözleşmesinin sona ermesine müteakip satıcı üzerine getirilen 2 yıllık rekabet yasağının, söz konusu devralma işleminin hayata geçirilmesi bakımından gerekli ve zorunlu olduğu, dolayısıyla yan sınırlama sayılması gerektiği

ifade edilmektedir.

H- İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Bayer AG (Bayer)

Halka açık bir şirket olan Bayer diğer faaliyetlerinin yanı sıra hayvan sağlığıyla ilgili biyolojik ürünlerin geliştirilmesi, üretimi ve dağıtımını ile iştigal etmektedir.

Bayer'in bu faaliyetleri;

- Şap hastalığı aşılarının geliştirilmesi, üretimi ve dağıtılması (FMD Faaliyeti),

- IBR Marker'ların (ölü ve modifiye canlı), Baypamune'un, CSF Marker'ın geliştirilmesi, üretimi ve dağıtımı, BRSV+PI3, IBR Marker+BRSV+PI3, BVD Tip 1 ve 2, IBR Marker+BVD Tip 1 ve 2 ile bunların her birine ait virüs ve hücre suşları¹, BayR1005 Adjuvantı, Chlamydia ve Chlamydia için bakteri ve hücre suşlarını içeren araştırma ve geliştirme projelerini (FMD Dışı Faaliyetler)

kapsamaktadır.

Türkiye'de Bayer Hayvan Sağlığı Bölümü, Bayer Türk Kimya Sanayi Ltd. Şti. aracılığıyla faaliyet göstermektedir.

Sağlık ürünleri pazarında faaliyet gösteren Bayer'in diğer iştiraki tamamına Bayer Healthcare AG'nin sahip olduğu Bayer İlaç Fabrikaları A.Ş.'dir.

¹ Suş terimi aynı virüsün değişik alt türlerini ayırt etmek için kullanılmaktadır.

H.1.2. Pfizer Animal Health SA (PAH)

PAH, halka açık bir limited şirket olan Pfizer Inc.'in (Pfizer) kontrolündedir. Pfizer dünya çapında araştırmaya dayalı bir ilaç şirketi olup, insan ve hayvanlar için yenilikçi ilaçların bulunması, geliştirilmesi, pazarlanması ve satışı konularında çalışmaktadır. Pfizer'in faaliyet alanları şunlardır:

- İlaçlar: kardiyovasküler ve enfeksiyon hastalıkları, merkezi sinir sistemi hastalıkları, diyabet, ereksiyon bozuklukları, alerjiler, artiriz ve diğer hastalıkların tedavisi için reçeteli ilaçların bulunması, geliştirilmesi, üretilmesi, pazarlanması ve satışı.

- Sağlık ürünleri: ağrı kesici, göz bakımı, cilt bakımı, soğuk preparatlar, antasitler ve uyuma problemleri gibi geniş bir tedavi yelpazesini kapsayan reçetesiz sağlık ürünleri ile ilgili araştırma, geliştirme ve bunların üretim, pazarlama ve satışı.

- Hayvan sağlığı ürünleri: çiftlik hayvanları, kümes hayvanları ve ev hayvanları için antiparazitik, anti-enfeksiyon ve anti-enflamatuar ilaçlar ile ilgili araştırma, geliştirme ve bunların üretim, pazarlama ve satışı. Pfizer aynı zamanda ev hayvanları için bakım ürünlerinin satışını da yapmaktadır.

Pfizer Türkiye'de tamamına sahip olduğu Pfizer İlaçları Ltd. Şti. yanında iştirakleri Wilkinson Sword Traş Ürünleri Ticaret A.Ş. ve Pharmacia Sağlık Ürünleri Sanayi ve Ticaret Ltd. Şti. aracılığıyla faaliyet göstermektedir.

H.2. İlgili Pazar

H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

Başvuru konusu işlem ile PAH, Bayer'in FMD dışı faaliyetleri ile ilgili fikri mülkiyet hakları, marker aşuları, genel aşular, imünomodülatörler ve hayvan sağlığı ile ilgili diğer teknolojiye bağlı malvarlığını devralacaktır. Devralma konusu ürünlere aşağıda yer verilmiştir:

- a. Infectious Bovine Rhinotracheitis² (IBR) hastalığı için kullanılan IBR marker:
 - Bayovac IBR Marker vivum: Türkiye'de satışı bulunmamaktadır.
 - Bayovac IBR Marker inactivatum.
 - Bayovac IBR marker BRSV (Bovine Respiratory Syncytial Virus) Pi3 (Parainfluenza 3) vivum. Bu aşı Türkiye'de tescilli olmayıp, satışı yapılmamaktadır.
- b. Bir imünomodülatör³ olan Baypamune ürünü: Türkiye'de satışı bulunmamaktadır.
- c. Bovine Respiratory Disease⁴ (BRD) hastalığı aşısı Bayovac BRSV+Pi3 vivum: Türkiye'de satışı bulunmamaktadır.

² Bulaşıcı, sığır üst solunum yolu hastalığı

³ İmünomodülatörler değişik hayvan türlerinde -köpekler, kediler, atlar, sığırlar, domuzlar- bağışıklık sistemlerini geliştiren ürünlerdir.

⁴ Sığırlarda görülen solunum yolu hastalığı.

d. Bovine Virus Diarrhoea⁵ (BVD) hastalığı aşısı için iki adet araştırma ve geliştirme projesi.

e. Domuzlardaki dönemsel salgınların kontrolü için kullanılan Classical Swine Fever⁶ (CSF) marker aşısı. Tamamıyla geliştirilmiş olması ve Avrupa'da ruhsat alınmış olmasına rağmen hiçbir yerde satışı yapılmamaktadır. Taraflarca CSF marker aşılara talep olmayacağı ve dolayısıyla Türkiye'de kullanılmayacağı ifade edilmiştir.

Yukarıdaki bilgilerden de anlaşılacağı üzere Türkiye'de satışı yapılan tek ürün, bir IBR marker aşısı olan "Bayovac IBR Marker inactivatum"dur.

Genel olarak IBR marker aşıları; IBR'ye karşı kullanılmasına izin verilen ve hastalanmış hayvanlar ile aşılanmış hayvanların ayırt edilmesini mümkün kılan tüm aşıları kapsamaktadır. Bildirim tarihine kadar IBR marker aşılarından sadece canlı modifiye veya inaktive⁷ gE⁸-negatif aşıları satışı sunulmuştur. Bayovac IBR Marker vivum ve Bayovac IBR Marker inactivatum ürünleri sırasıyla modifiye canlı gE-negatif ve inaktive gE-negatif aşılar olup, birçok pazarda büyükbaş hayvanlarda kullanım için ruhsatlıdır. Ancak, Türkiye'de sadece IBR inactivatum'un satışı yapılmaktadır.

Söz konusu aşı pazarı esas olarak, markerlı ve klasik markersız aşıardan meydana gelmektedir. Teknik olarak, IBR marker aşıları, klasik markersız IBR aşıları gibi IBR hastalığının rutin olarak önlenmesi amacıyla kullanılabilir. Ancak, klasik markersız aşılar ile aşılanmış hayvanlar daha önce enfekte olmuş hayvanlardan ayırt edilememektedir. Buna karşılık, marker aşılar gE içermeleri nedeniyle, daha önce hastalığa yakalanmış hayvanlar, aşılanmış hayvanlardan ayrılabilir. Bu husus IBR'nin tamamen ortadan kaldırılmasına yönelik programlar açısından önemli bir rol oynamaktadır. Ayrıca, IBR marker aşıları klasik markersız aşıardan 2-3 kat daha pahalıdır.

Yukarıda ifade edilen açıklamalar ışığında, "IBR marker aşıları" ayrı bir ilgili ürün pazarı olarak belirlenmiştir.

H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

İlgili ürün pazarını oluşturan IBR marker aşılarının bozulma riskinin bulunmaması, taşıma masraflarının düşük olması ve ilaç mevzuatının öngördüğü fiyat kontrolünün bölgeler arasında fiyat farklılıklarını büyük ölçüde

⁵ Sığırlarda özellikle düşüklerde neden olan hastalık.

⁶ Domuzlarda görülen yüksek ateş hastalığı, domuz kolerası olarak da bilinir.

⁷ Modifiye canlı ve öldürülmüş (inactive) terimleri aşı üretiminde iki yönüne referans yapmaktadır. Modifiye canlı aşıarda, aşının muhteviyatında modifiye canlı virüsün kendisi IBR virüsü bulunmaktadır. Inactive aşıarda ise virüs elverişli bir ortamda yetiştirilmekte ve sonra öldürülerek, ölü virüs parçacıkları hayvana enjekte edilmektedir. Her iki aşının temel amacı hastalığa sebebiyet vermeden aşılanan hayvanın bağışıklık sistemini harekete geçirmektir.

⁸ gE kısaltması "glikoprotein E" anlamına gelmektedir. IBR virüsü (Bovine Herpes Virüsü 1 olarak da bilinir) yüzeyinde glikoproteinler olarak bilinen (glikoprotein E de dahil) moleküllere sahiptir. Bayovac markerlı IBR aşıları glikoprotein E içermeyen mutant bir virüs suşu kullanılarak üretilmektedir. Dolayısıyla bunlara gE negatif adı verilmektedir.

önlemesi nedeniyle, söz konusu ürün Türkiye'nin her yerinde aynı koşullar altında satılmaktadır. Bu nedenle, ilgili coğrafi pazar Türkiye Cumhuriyeti sınırları olarak belirlenmiştir.

H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.3.1. Devralmanın Hukuki Niteliği

Başvuru konusu işlem ile PAH'ın, Bayer'e ait FMD dışı faaliyetleri ile ilgili fikri mülkiyet hakları, marker aşuları, genel aşular, imünomodülatörler ve hayvan sağlığı ile ilgili diğer teknolojiye bağlı malvarlığını devralacağı ve Bayer'in de yardımıyla Belçika tesislerinde yeni bir üretim birimi kurulacağı anlaşılmıştır. Taraflar arasında bu amaçla bir Varlık Alım Sözleşmesi (Hayvan Sağlığına Yönelik Bazı Biyolojik Ürünlere Ait Varlıkların Alım Sözleşmesi) düzenlenmiştir. PAH sadece sözleşmede belirtilen varlıkları devralmakta, Bayer'in üretim tesislerini kısmen veya tümüyle satın almamaktadır. Dolayısıyla söz konusu işlem, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendi çerçevesinde bir devralmadır.

İlgili ürün pazarı çerçevesinde tespit edilen IBR marker aşuları pazarında sadece devreden taraf Bayer'in faaliyeti bulunmaktadır. Bayer IBR marker aşu pazarında IBR inactivatum ürününü satmakta olup, bu pazardaki payı %.....'dür. Tarafların ilgili ürün pazarındaki ciro ve pazar payları toplamının, 1997/1 sayılı Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde öngörülen ciro ve pazar payı eşiklerini aşması nedeniyle, söz konusu işlem anılan Tebliğ kapsamında izne tabi bir devralmadır.

H.3.2. Hakim Durum Değerlendirmesi

İlgili ürün pazarında Bayer'in %..... pazar payına sahip olmasına rağmen, Pfizer'in söz konusu pazarda faaliyetinin olmaması nedeniyle pazarın yapısında değişiklik olmayacaktır. Bu bakımdan devralma işlemi neticesinde, 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde bir hakim durumun yaratılmayacağı veya mevcut hakim durumun güçlendirilmeyeceği kanaatine varılmıştır.

H.3.3. Yan Sınırlamalar

Varlık Alım Sözleşmesi'nin giriş bölümünün 5. kısmında "*Alicı (PAH) geçiş döneminin sorunsuz olması amacıyla, kendi tesislerini kurup üretim faaliyetine başlayana kadar, Satıcının (Bayer) Alicinin fason üreticisi sıfatıyla FMD Dışı Ürünleri 36 ay boyunca üretmeyi sürdürmesini arzu etmektedir*" ifadesi yer almaktadır. Taraflar bu doğrultuda varlık alım sözleşmesinin eki niteliğinde olan bir fason üretim sözleşmesi imzalamışlardır. Fason üretim sözleşmesine konu faaliyetler, IBR-Marker Vivum, IBR-Marker Inactivatum ve Baypamune ürünlerine ilişkin faaliyetlerdir.

Fason üretim sözleşmesinin giriş bölümünde:

" 3. Müşteri (PAH), geçiş döneminin sorunsuz olması amacıyla, La Neuve/Belçika'daki tesislerini faaliyete geçirip üretime başlayana kadar, Üreticinin (Bayer), Müşterinin fason üretici sıfatıyla FMD Dışı Faaliyetlerin bir parçasını oluşturan Antijen/Ürünlerin üretimini 36 (otuz altı) aya kadar uzayabilecek bir süre boyunca sürdürmesini arzu etmektedir. Üretici ise bu süre içinde ilgili Antijen/Ürünleri halihazırda ürettiği şekilde üretmeye devam etmek istemektedir.

4. Varlık alım sözleşmesine uygun olarak, Müşteri, Üreticinin üretim tesislerinde Antijen/Ürünleri münhasıran Müşterinin kullanımı ile sınırlı kalacak şekilde, belirli patentleri ve know-how'ı kullanmasını sağlayacak lisansı Üreticiye vermeyi, Üretici ise ilgili Antijen/Ürünleri Müşteri için üretmeyi arzu etmektedir."

ifadeleri yer almaktadır.

Bazı devralma işlemlerinde, arzın devamlılığının sağlanabilmesi için geçici bir döneme yönelik olarak taraflar arasında işlem öncesi bütünlüğe benzer bir ilişkinin kurulması gerekebilmektedir. Bu amaçla, alıcı ve satıcı arasında işlem sonrasında belli bir geçiş dönemi boyunca geçerli olacak tedarik düzenlemeleri, bu düzenlemenin rekabeti kısıtlayıcı yönleri bulunsa dahi, devralma işleminin hayata geçirilmesi için gerekli ve işlemle doğrudan ilgili kabul edilmektedir. Bu çerçevede, PAH'ın Bayer'in üretim tesislerini kısmen veya tamamen devralmadığı, sadece FMD dışı ürünlerin imalini mümkün kılacak varlıkları devraldığı, PAH'ın devraldığı faaliyetlere ilişkin olarak mevcut herhangi bir üretim kapasitesinin bulunmaması nedeniyle mal arzında kesintiye sebebiyet vermemek için kendi üretim tesislerini kuruncaya kadar fason üretim çerçevesinde Bayer'in üretim tesislerinden istifade etmesinin bir zorunluluk olarak ortaya çıktığı görülmektedir. Dolayısıyla, PAH ile Bayer arasında fason üretim ilişkisinin kurulmasının arzın devamlılığının sağlanabilmesi ve PAH'ın Bayer'den devraldığı varlıkları tam değeri ile iktisap edebilmesi bakımından söz konusu devralma işleminin yan sınırlaması olarak değerlendirilebileceği kanaatine ulaşılmıştır. Ancak, fason üretim sözleşmesinin içerdiği düzenlemelerin, bu sözleşmenin ve dolayısıyla devralma işleminin başarıyla hayata geçirilebilmesi için gerekli olandan fazla herhangi bir sınırlama içermemesi gerekmektedir.

Fason üretim anlaşması; "Bir mal veya hizmetin, ana firma tarafından ilişkide bulunduğu yan firmaya, ana firma adına sipariş verilmesi ve yan firmanın da istenilen şartlara uygun mal ve hizmet üretmesi olarak tanımlanmaktadır.

Fason üretim sözleşmelerinde yüklenici, ana sanayinin sağlayacağı ya da özelliklerini belirlediği hammaddelerle ve ana sanayinin talimatları doğrultusunda fason üretim anlaşmasının gereklerini yerine getirmek durumundadır. Bu gereklilik yüklenicinin, fason üretim ilişkisine konu ürünlerin bağımsız bir sağlayıcısı olmamasından, diğer bir deyişle bu ürünleri ana sanayinin nam ve hesabına üretiyor olmasından ileri gelmektedir. Ancak bu şekilde, fason üretim sözleşmesine konu ürünlerin ana sanayinin belirlediği özelliklere ve kalite standartlarına uygun olarak üretimi gerçekleştirilebilecektir. Başvuruya konu işlemle ilgili fason üretim

sözleşmesinde de bu amaca yönelik hükümler yer almaktadır⁹. Bu düzenlemelerin fason üretim sözleşmesinin doğal sonucu olarak, üretimin PAH tarafından belirlenen özelliklere ve kalite standartlarına uygun gerçekleşmesini teminen konulduğu ve dolayısıyla devralma işleminin başarıyla hayata geçirilebilmesi için gerekenden fazla herhangi bir kısıtlama içermedikleri kanaatine varılmıştır.

Fason üretim sözleşmesinde fason üretimin en fazla 36 ay devam edeceği ifade edilmiştir. Dosya mevcudu bilgilerden anlaşıldığı üzere, bu sınırlamalardan beklenen amaç, taraflardan birinin ekonomik bütünlüğünün bozulması sonucu ortaya çıkabilecek arzın devamlılığının sağlanamaması riskinin giderilmesidir. Bu bağlamda fason üretim sözleşmesinde öngörülen 36 aylık sürenin, PAH'ın yeni bir üretim tesisini kurması için makul bir süre olduğu kanaatine varılmıştır.

Diğer yandan fason üretim sözleşmesinde fason üretimin münhasıran PAH'ın kullanımı ile sınırlı kalacağı belirtilmiştir. Yukarıda da yer verildiği üzere, fason üretim sözleşmesi ile tarafların PAH'ın üretim tesislerinin kurulmasına kadar geçen sürede arzın devamlılığını sağlamayı amaçladıkları dikkate alınarak, bu düzenleme de, rekabeti gereğinden fazla kısıtlayıcı nitelikte bulunmamıştır.

Varlık Alım Sözleşmesi'nin 14. maddesi; "... Satıcı, Kapanış Tarihi ile Fason Üretim Sözleşmesinin sona ermesini izleyen ikinci (2) yılın sonu arasındaki dönem boyunca (Rekabet Etmeme Dönemi), aşağıda tanımlanan "Rekabet Edilmeyecek Bölge" içinde (i) bazında IBR Marker Vivum, IBR Marker Inactivatum, CSF E2 veya Baypamune için kullanılan antigenler bulunan ve veya IBR Marker Vivum, IBR Marker Inactivatum, CSF E2 veya Baypamune ile rekabet durumunda olan veya (ii) BRSV+P13 veya IBR Marker+P13 veya BVD tip 1 & 2 veya IBR marker+BVD tip 1 & 2 içeren ürünleri veya bunların herhangi biriyle bağlantılı bakterileri ve cell seedleri veya Chlamydia veya Chlamydia ile bağlantılı bakterileri ve cell seedleri (Rekabet Edilmeyecek Ürünler) satmayacağını kabul ve taahhüt etmektedir. Söz konusu rekabet yasağının coğrafi sınırları tüm dünyayı (Rekabet Edilmeyecek Bölge) kapsamaktadır..." şeklindedir. Dolayısıyla, Bayer üzerine getirilen PAH ile rekabet etmeme yükümlülüğü süresinin, maksimum 36 ay olan fason üretim sözleşme süresi ve devamında 2 yıl olduğu anlaşılmaktadır.

Devralma işlemlerinde özellikle know-how devrinin söz konusu olduğu durumlarda rekabet yasakları ile alıcılara getirilen koruma, alıcının müşteri bağımlılığını kazanabilmesi ve devirden tam olarak yararlanabilmesi için satıcının rekabetçi davranışlarından korunması ihtiyacından doğmaktadır.

Başvuru konusu devralma işlemi neticesinde PAH devraldığı varlıkları hemen kullanmamakta, arzın sürekliliğini teminat altına almak için Bayer ile 36 ay sürecek bir fason üretim ilişkisine girmektedir. PAH devraldığı varlıkları fiilen

⁹ Fason Üretim Sözleşmesi'nin Sözleşmenin Konusu başlıklı 1., Üretim Hacmi başlıklı 3., Tahminler ve Siparişler başlıklı 4., Lisans başlıklı 5., Üreticinin İsim ve İşaretlerini Kullanma Hakkı başlıklı 6., Garantiler başlıklı 11. ve Kalite Denetimlerine Uyum başlıklı 12. maddelerinin amacı yüklenici teşebbüsün (Bayer) fason üretim sözleşmesine konu ürünlerin müşterinin (PAH) belirlediği özelliklere ve kalite standartlarına uygun olarak üretim yapmasını yöneliktir.

fason üretim ilişkisinin sona erdiği 36 ayın sonunda kullanacak, Bayer ise ilgili pazardan tamamen bu sürenin sonunda çekilmiş olacaktır. Fason üretim süresi içinde satıcının üretimi sürdürecektir olması, bazı avantajlar elde etmesini sağlayacaktır. Bu avantajların başında satıcının üretim ile ilgili sahip olduğu bilgi ve tecrübeleri devamlı güncelleyebilme imkanının olmasıdır. Bu husus, satıcının kısa bir süre içinde pazara girme olasılığını artırarak, alıcının devraldığı varlıklardan tam değeri ile yararlanamaması sonucuna yol açabilecektir. Bu bakımdan alıcının, satıcının rekabetinden belli bir süre korunması makul görülmektedir. Bu durum özellikle maliyetli ve uzun zaman alan ar-ge çalışmalarının yer aldığı ilaç pazarında daha önem kazanmaktadır.

Bu çerçevede, ilgili pazardan satıcının fiilen çekileceği fason üretim sözleşmesinin sona ermesini müteakip, satıcı üzerine getirilen 2 yıllık rekabet yasağının, söz konusu devralma işleminin hayata geçirilmesi bakımından gerekli ve zorunlu bir yan sınırlama olduğu kanaatine varılmıştır.

I- SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

- Bayer AG'ye ait FMD dışı faaliyetleri ile ilgili fikri mülkiyet hakları, marker aşuları, genel aşular, imünomodülatörler ve hayvan sağlığı ile ilgili diğer teknolojiye bağlı malvarlığının Pfizer Animal Health SA tarafından devralınmasının 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 işlem olduğuna,

- devralma işlemi sonucunda aynı Kanun'un 7. maddesinde yasaklanan nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin olumsuz yönde etkilenmesinin söz konusu olmadığına ve dolayısıyla söz konusu devralma işlemine izin verilmesine,

- taraflar arasında fason üretim ilişkisi kurulmasını sağlayan ve arzın devamlılığının sağlanabilmesi bakımından en çok 36 aylık süre için imzalanan Fason Üretim Sözleşmesi'nin, bu süre içerisinde devralma işleminin bir yan sınırlaması olarak değerlendirilmesine,

- ilgili pazardan satıcının fiilen çekileceği fason üretim sözleşmesinin sona ermesini müteakip satıcı üzerine getirelen 2 yıllık rekabet yasağının, söz konusu devralma işleminin hayata geçirilmesi bakımından gerekli ve zorunlu olduğuna ve dolayısıyla yan sınırlama sayılmasına,

OY BİRLİĞİ ile karar verilmiştir.