

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2004-1-88 (Menfi Tespit)  
Karar Sayısı : 04-83/1170-295  
Karar Tarihi : 30.12.2004

10 **A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

**Başkan** : Mustafa PARLAK  
**Üyeler** : Tuncay SONGÖR, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY,  
Murat GENCER, Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfkı ÜNAL,  
Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN,  
Süreyya ÇAKIN

**B. RAPORTÖRLER:** E.Cenk GÜLERGÜN, Salim AYDEMİR

20 **C. BİLDİRİMDE  
BULUNAN**

: - Eczacıbaşı Holding A.Ş.  
Temsilcisi: Av. Berrak AŞÇI  
Büyükdere Cad. Ali Kaya Sok. No:7 34394  
Levent-İstanbul

**D. TARAFLAR** : - Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri San. ve Tic. A.Ş.  
Cendere Yolu Pırnal Keçeli Bahçesi 34390  
Ayazağa-İstanbul

30 - 35 ecza deposu

**E. DOSYA KONUSU:** Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri San ve Tic. A.Ş. ile 35 ecza deposu arasında ihalelere yönelik çalışma koşullarının belirlendiği anlaşmalara menfi tespit belgesi verilmesi talebi.

**F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 16.8.2004 tarih, 4621 sayı ile intikal eden ve 4.10.2004 tarih, 5486 sayı ile eksiklikleri tamamlanan başvuru üzerine 4054 sayılı Kanun'un 4, 5 ve 8. maddeleri ile 1997/2 sayılı Anlaşmaların, Uyumlu Eylemler ve Teşebbüs Birliği Kararlarının Kanun'un 10. Maddesine Göre Bildiriminin Usul ve Esasları Hakkında Rekabet Kurulu Tebliği'nin ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 16.12.2004 tarih ve 2004-1-88/MM-04-ECG sayılı Muafiyet Ön İnceleme Raporu, 17.12.2004 tarih ve REK.0.05.00.00/237 sayılı Başkanlık Önergesi ile 04-83 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri San. ve Tic. A.Ş. ile ecza depoları arasında ihalelere yönelik çalışma koşullarının belirlendiği "Eczacıbaşı-Baxter İhale Depoları Çalışma İlkeleri" başlıklı anlaşmalara, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında

- 50 Kanun'un 8. maddesi uyarınca menfi tespit belgesi verilmesinin uygun olduğu ifade edilmektedir.

## H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

Menfi tespit başvurusuna konu olan anlaşmanın tarafları Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri San. ve Tic. A.Ş. (Eczacıbaşı Baxter) ile 35 ecza deposudur.

- 60 Eczacıbaşı Baxter; Eczacıbaşı İlaç Grubu'na bağlı bir şirket olup parenteral solüsyonlar ve hastane ürünleri alanlarında faaliyet göstermektedir. Şirket, parenteral solüsyonlar ve bunların hastaya transferi için gerekli setler ile periton diyaliz solüsyonunun üretimini yapmakta, çeşitli hastane ve kan grubu ürünlerini ithal etmektedir. Eczacıbaşı Baxter ayrıca, Renal Bölümü ile, hastalara evlerinde periton diyalizi tedavisi hizmeti vermektedir.

Anlaşmaların diğer tarafları aşağıda sayılan ecza depolarıdır:

- Emek Ecza Deposu İlaç ve Kimyevi Maddeler İtiryat İhr. ve Tic. A.Ş.,
- Doruk Ecza Deposu Tic. Ltd. Şti.,
- Özsel Ecza Depoları Tic. ve Paz. A.Ş.,
- 70 - Gül Ecza Deposu,
- Hemofarma Ecza Deposu İlaç ve Sağlık Malzemeleri Paz. Ltd. Şti.,
- Medifar Ecza Deposu İlaç San. ve Tic. A.Ş.,
- Farma & Med Ecza Deposu ve Sağlık Ürünleri Taahhüt Tic. San. Ltd. Şti.,
- Selen Ecza Deposu San. ve Tic. Ltd. Şti.,
- Gökay Ecza Deposu San. ve Tic. A.Ş.,
- Sistem Sağlık Araç ve Gereçleri Ecza Deposu Tic. Paz. Ltd. Şti.,
- Gipa İlaç Organizasyon ve Medikal San. ve Tic. Ltd. Şti.,
- Mertsel Ecza Depoları San. ve Tic. Ltd. Şti.,
- İzmir Ecza Deposu İlaç Sağlık Malz. San. ve Tic. Ltd. Şti.,
- 80 - Ül-Taş Ecza Deposu Tic. ve Paz. Ltd. Şti.,
- İmir Kimya Tıbbi Cihaz Ecza Deposu San. ve Tic. A.Ş.,
- Mersin İlaç San. Tic. Ltd. Şti.,
- İnanç Ecza Deposu San. ve Tic. Ltd. Şti.,
- Hatay İlaç Tic. Ltd. Şti.,
- Özgün Ecza Deposu San. ve Tic. A.Ş.,
- Birlik Ecza Deposu Ltd. Şti.,
- Samsun Ecza Deposu Sağlık Gereçleri San. Tic. Ltd. Şti.,
- Üçel Ecza Deposu A.Ş.,
- Hürriyet Ecza ve İthal İlaç Deposu Tic. Ltd. Şti.,
- 90 - Akgün Ecza Deposu San. ve Tic. A.Ş.,
- Yeni Dicle Ecza Deposu Medikal Tic. Ltd. Şti.,
- Cansu Ecza Deposu ve Hastane Ürünleri İlaç Paz. İth. İhr. San. Tic. Ltd. Şti.,
- Ak-Med Ecza Deposu,
- Bedirhanoğlu Ecza Deposu San. ve Tic. Ltd. Şti.,
- İkbâl Ecza ve Tıbbi Malz. Deposu Tic. ve San. Ltd. Şti.,
- Estel Ecza Deposu,
- Irmak Ecza Deposu Medikal Elekt. Tur. San. ve Tic. Ltd. Şti.,
- Bursa Ecza Deposu İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti.,

- 100 - Farmaser İlaç Ecza Deposu Medikal ve Kozmetik Ürünler San. ve Tic. Ltd. Şti.,  
- Öz Ecza Deposu A.Ş.,  
- Göksu Ecza Deposu A.Ş.  
“Eczacıbaşı–Baxter İhale Depoları Çalışma İlkeleri”, Eczacıbaşı Baxter ile her bir ecza deposu arasındaki ihalelere yönelik ilişkinin düzenlendiği matbu bir anlaşmadır. Buna göre;
- 110 - depolar, çalıştıkları bölgelerde ilan edilen ihaleleri takip ederek firmaya bildirecek,  
- firma ile depolar ihale öncesinde stok olanağı, miktar, teslim tarihi ve depolara satış fiyatı üzerine uzlaşacak,  
- ihalelerde teklif edilecek fiyatı depo belirleyecek,  
- ihalenin kazanılması durumunda, depolar hastanelerle sözleşme imzalayacak,  
- masraf ve primin toplamı depoların alım faturası tutarının (%...) geçmeyecek şekilde, firma depolara aynı tutar üzerinden (%...) prim ödeyecek,  
- SSK ünitelerine ve istenmesi halinde devlet/üniversite hastanelerine gönderilecek ürünlerde kutu üzerinde “SSK malıdır, satılamaz” veya “ihale malıdır, satılamaz” ibaresi bulunacak,
- 120 - depolar SSK’dan alacağını, firmaya olan borcuna karşı teminat olarak firmaya temlik edecektir.

4054 sayılı Kanun’un 8/1. maddesinde, “İlgili teşebbüs veya teşebbüs birliklerinin başvurusu üzerine Kurul, elinde bulunan bilgiler çerçevesinde bir anlaşmanın, kararın, eylemin veya birleşme ve devralmanın bu Kanun’un 4, 6 ve 7 nci maddelerine aykırı olmadığını gösteren bir menfi tespit belgesi verebilir.” hükmü yer almaktadır.

- 130 Başvuru konusu anlaşma yukarıda yer verilen hükme göre değerlendirilmiştir. Öncelikle, anlaşmada yeniden satış koşullarına yönelik herhangi bir kısıtlama getirilmediği belirlenmiştir. Buna karşın, hastanelere verilecek fiyatı deponun belirleyeceği anlaşmada vurgulanmıştır. SSK ünitelerine ve istenmesi halinde devlet/üniversite hastanelerine gönderilecek ürünlerde kutu üzerinde “SSK malıdır, satılamaz” veya “ihale malıdır, satılamaz” ibaresinin bulunması düzenlemesi de, yine satış koşullarının tespiti anlamına gelmemektedir. Zira hastaneler ihalelerle aldığı ilaçları yalnızca tedavi amaçlı kullanmakta ve bunu piyasa eczanelerine ya da reçete sahiplerine satmamaktadır. Kaldı ki, bu kısıtlamanın SSK tarafından, hastane eczanelerindeki olası yolsuzlukların önlenmesi amacıyla getirildiği bilinmektedir. Tarafların ihale öncesinde alım ve teslim koşulları üzerine uzlaşması, firmanın depolara prim ödemesi ve depoların alacağını firmaya temlik etmesi ise rekabet kurallarını ilgilendirmemektedir. Ayrıca, anlaşmada münhasırlık öngörülmemiş olup eksiklik yazısında birden fazla deponun aynı ihalede firmanın ürünleri için teklif vermesinin önünde herhangi bir engel bulunmadığı belirtilmiştir.
- 140

Bu çerçevede, Eczacıbaşı Baxter ile 35 ecza deposu arasında imzalanan, “Eczacıbaşı–Baxter İhale Depoları Çalışma İlkeleri”nin 4054 sayılı Kanun’un 4, 6 ve 7. maddeleri kapsamında olmadığı görüşüne varılmıştır.

150 **I. SONUÇ**

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri San. ve Tic. A.Ş. ile 35 ecza deposu arasında ihalelere yönelik çalışma koşullarının belirlendiği anlaşmalara, 4054 sayılı Kanun'un 8. maddesi uyarınca menfi tespit belgesi verilmesine OYÇOKLUĞU ile karar verilmiştir.

**Rekabet Kurulu'nun 30.12.2004 Gün ve 04-83/1170-295 Sayılı Karar'ına**

**KARŞI OY GEREKÇESİ**

Kurul'un muhalif kaldığım 12.8.2004 gün ve 04-52/697-179 sayılı Karar'ına konu olan "İhale Depoları Çalışma İlkeleri" başlıklı metinden sadece bir cümlenin fazlalığı ile farklı olduğu belirtilen Karar konusu "Eczacıbaşı-Baxter İhale Depoları Çalışma İlkeleri" nin de diğer metinle aynı sakıncaları taşıdığı anlaşılırken Karar konusu metinde, tarafların ihale öncesinde çeşitli konularda mutabakata varmaları gereği düzenlendikten sonra bir de "Güncel Pazar bilgileri konusunda depo ile ihale öncesinde fikir alışverişi yapılır" hükmüne yer verilmesi karşısında, üretici şirket ile deponun arasındaki fikir alışverişinin ihale ile ilgili olarak rakiplerin vermeleri beklenen fiyatlar karşısına deponun nasıl fiyatlar ile çıkmasının ihaleyi almak bakımından yerinde olacağı dışında hangi konuları kapsayabileceğini düşünemediğimden sözkonusu anlaşmanın rekabet açısından hiçbir sakınca taşımadığının kabul edilmesine ve böyle bir anlaşmaya bir menfi tespit belgesi verilmesine olanak görmüyorum.

Bu nedenle de başlıkta anılan Karar'a karşı çıktım.

**Murat GENCER**