

## REKABET KURUMU

### REKABET KURULU KARARI

**Dosya Sayısı** : 2009-1-102 (Birleşme)  
**Karar Sayısı** : 09-48/1203-304  
**Karar Tarihi** : 21.10.2009

#### A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10

**Başkan** : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI (Başkan V.)  
**Üyeler** : Mehmet Akif ERSİN, İsmail Hakkı KARAKELLE,  
Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat ÇETİNKAYA,

**B. RAPORTÖRLER:** Çiğdem ÜNAL, Fatma ATAÇ

#### C. BİLDİRİMDE BULUNAN

20

: Schering-Plough Corporation  
Temsilcisi Av. Mine ÖZARSLAN TAMUSTA  
Somay Hukuk Bürosu, Büyükdere Cad. No:118/7  
34394 Esentepe/İstanbul

#### D. TARAFLAR

: - Schering-Plough Corporation  
2000 Galloping Hill Road, Kenilworth, NJ 07033-0530 ABD  
- Merck & Co., Inc.  
One Merck Drive P.O. Box 100 Whitehouse Station,  
NJ 08889-0100 ABD

**E. DOSYA KONUSU:** Schering-Plough Corporation ve Merck & Co., Inc.'in birleşmesi işlemine izin verilmesi talebi.

30

**F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 17.8.2009 tarih ve 5783 sayı ile giren ve eksikleri en son 9.10.2009 tarih ve 7254 sayı ile 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 16.10.2009 tarih ve 2009-1-102/Öİ-09-ÇÜ sayılı Birleşme Ön İnceleme Raporu, 19.10.2009 tarih ve REK.0.05.00.00-120/224 sayılı Başkanlık önergesi ile 09-48 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

40

**G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu Kanun'a dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu, işlem sonucunda, ilgili pazarda bir hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmadığı, dolayısıyla söz konusu işleme 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde izin verilmesi gerektiği görüşü ifade edilmiştir.

50

## H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

### H.1. Taraflar

#### H.1.1. Schering-Plough Corporation (Schering-Plough)

Merkezi New Jersey (ABD) olan Schering-Plough, New York Menkul Kıymetler borsasına kayıtlı halka açık bir şirkettir.

60 Schering-Plough'un insan sağlığına yönelik farmasötik ürünler, hayvan sağlığı ürünleri ve insan sağlığına yönelik reçetesiz ürünlerin geliştirilmesi, üretimi ve pazarlanması olmak üzere üç ana faaliyet alanı mevcuttur.

#### H.1.2. Merck & Co., Inc. (Merck)

Merkezi New Jersey (ABD) olan Merck, New York Menkul Kıymetler borsasına kayıtlı halka açık bir şirkettir.

70 Merck, insan sağlığına yönelik olarak farmasötik ürünler ile aşuların geliştirilmesi, üretimi ve pazarlanması alanlarında faaliyet göstermektedir.

Merck, Türkiye'deki faaliyetlerini, tamamıyla kendine ait olan Merck Sharp Dohme İlaçları Ltd. Şti. (Merck Türkiye) aracılığıyla yürütmektedir.

### H.2. İlgili Pazar

#### H.2.1. İlgili Ürün Pazarı

80 Başvuru konusu birleşme işleminin tarafları Türkiye'de esas olarak beşeri ilaç sektöründe faaliyet göstermektedir. Buna ek olarak Schering-Plough, hayvan sağlığı ve reçetesiz sağlık ürünleri alanlarında faaliyette bulunmaktadır.

90 Beşeri ilaç sektörüne yönelik rekabet hukuku incelemelerinde ilgili ürün pazarları, inceleme konusu ürünler ve onlarla ikame edilebilen ilaçlardan oluşturmaktadır. İlaç sektöründeki ürünlerin ikame edilebilirliği ise büyük ölçüde ilaçların endikasyonlarına (kullanım amaçlarına) göre belirlenmektedir. İlaçların - genellikle kullanım amaçlarına göre - sınıflandırılmış hali, European Pharmaceutical Marketing Association (EphMRA)'nın Anatomik Tedavi Sınıflandırması (Anatomic Therapeutic Classification-ATC) ile ortaya çıkmaktadır. Bu sınıflandırma, ilaçları etki ettiği sistem (sindirim sistemi, sinir sistemi gibi) veya organa göre 16 anatomik gruba ve her bir grubu da kapsamı değişen 4 kademeye ayırmaktadır. En geniş kapsamı ATC-1, en dar kapsamı ise ATC-4 oluşturmaktadır. Buna göre, aynı kullanım amacına sahip olan ilaçlar ise aynı ATC-3 sınıfı altında bulunmaktadır. Bu kademedeki ilaçlar büyük ölçüde birbirinin yerine kullanılabilir. Aşağıdaki tabloda birleşmeye konu ürünlerin ait olduğu ve dosya bakımından ilgili ürün pazarları olarak kabul edilen ATC-3 grupları yer almaktadır:

**Tablo-1:** Schering-Plough ve Merck'ün Türkiye'de satışı yapılan ürünlerinin ait oldukları ATC-3 sınıfları.

**Merck**

R03J Anti Astımatikler  
C09D Angiotensin II Antagonistlerinin Komb.  
M05B Kemik Kalsiyum Düzenleyicileri  
S01E Anti-Glokom Preparatları ve Miyotikler  
C09C Angiotensin II Antagonistleri  
C10A Kolesterol ve Trigliserid Düzenleyicileri  
C10C Yağ Düzenleyici Kombinasyonları  
J07A Saf Aşılar  
D11A Diğer Dermatolojik Preparatlar  
A04A Antiemetikler ve Bulantı Önleyiciler  
J01P OTH B LACTAM EX PEN CEPH  
J02A Sistemik Antifungal Ajanlar  
G04C Benign Prostat Hipertrofisinde Kullanılan İlaçlar  
N04A Anti-Parkinson Preparatları  
B01C Platelet Agregasyon İnhibitörleri  
J05C HIV Antiviralleri  
N02C Anti-Migren Preparatları  
C03A Diüretikler  
A10N DPP IV İnhibitör A-DIABS  
J01G Floroklonlar  
C09A ACE İnhibitörleri  
J07B Aşı Kombinasyonları  
L01D Antineoplastik Antibiyotikler  
M01A Antirömatik Non-Steroidler  
J01D Sefalosporinler ve Kombinasyonları

**Schering-Plough**

J05B Antiviraller (Anti-HIV Hariç)  
L04A İmmünsüpresif Ajanlar  
R06A Sistemik Antihistaminikler  
G03G Gonadotropinler  
R01A Topikal Nazal Preparatlar  
L01A Alkilleyici Ajanlar  
N06A Antidepresanlar ve Durum Düzenleyiciler  
D07A Topikal Kortikosteroidler  
H02A Kortikosteroidler  
G03A Sistemik Hormonal Kontraseptifler  
R01B Sistemik Nazal Preparatlar  
L03B İnterferonlar  
D07B Topikal Kortikosteroid Kombinasyonları  
L01D Antineoplastik Antibiyotikler  
G03X Diğer Seks Hormonları ve Benzerleri  
G01B Jinekolojik Antifungaller  
H01C Hipotalamik Hormonlar  
G03B Androjenler (G3E ve G3F Hariç)  
C04A Periferik Vozadilatörler  
G03D Progesteronlar (G3A ve G3F Hariç)  
H03A Troid Preparatları  
J01K Aminoglikozitler  
G02F Topikal Seks Hormonları  
L02B Sito Hormon Antagonistleri  
G03E Androjenler ve Kadın Seks Hormonları  
L03A immunostimulanlar  
M03A Periferik Etkili Kas Gevşeticiler

100 Dosya kapsamında ele alınması gereken bir diğer pazar, hayvan sağlığına yönelik ürünlerin oluşturduğu pazardır. Birleşme işleminin taraflarından Schering-Plough, Türkiye'de hayvan sağlığı ürünleri alanında da faaliyet göstermektedir. Bununla birlikte birleşme işleminin diğer tarafı olan Merck'ün Türkiye'de hâlihazırda hayvan sağlığı ürünleri alanında herhangi bir faaliyeti bulunmamaktadır.

Hayvan sağlığına yönelik ürünler biyolojik ürünler, farmasötik ürünler ve şifalı yem katkı maddeleri olmak üzere üçlü bir ayrıma tabi tutulabilmektedir. Dosyada yer alan bilgilerden, işlemin taraflarından Schering-Plough'un Türkiye'de biyolojik ürünler ve farmasötik ürünler tedarik ettiği anlaşılmaktadır.

110 Birleşme işleminin taraflarından Schering-Plough'un Türkiye'deki bir diğer faaliyet alanı olan reçetesiz sağlık ürünleri ilgili pazar kapsamında ele alınması gereken bir diğer alandır. Reçetesiz sağlık ürünleri, reçeteye ihtiyaç duyulmaksızın eczaneler, ilaç mağazaları ve süpermarketlerde serbest olarak satılabilen ürünlerdir.

120 Sonuç olarak başvuru konusu birleşme işlemi kapsamında ilgili ürün pazarları; beşeri ilaç sektörü için, "R03J, C09D, M05B, S01E, C09C, C10A, C10C, J07A, D11A, A04A, J01P, J02A, G04C, N04A, B01C, J05C, N02C, C03A, A10N, J01G, C09A, J07B, L01D, M01A, J01D, J05B, L04A, R06A, G03G, R01A, L01A, N06A, D07A, H02A, G03A, R01B, L03B, D07B, G03X, G01B, H01C, G03B, C04A, G03D, H03A, J01K, G02F, L02B, G03E, L03A, M03A", hayvan sağlığı ürünleri için "biyolojik ürünler (aşılar) ve farmasötik ürünler" ve "reçetesiz sağlık ürünleri" olarak belirlenmiştir.

## H.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

Birleşmeye konu ürünlerin dağıtımı ve satışı bakımından bölgesel pazar belirlemeyi gerektirecek unsurlar söz konusu olmadığından başvuru konusu dosya bakımından ilgili coğrafi pazar olarak "Türkiye" kabul edilmiştir.

## H.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

130 Birleşme Sözleşmesi uyarınca, birleşme işlemini gerçekleştirmek amacıyla hisselerinin tamamı Schering-Plough'ya ait olan ve merkezleri New Jersey'de bulunan iki adet şirket kurulmuştur. Bu çerçevede bu şirketlerden biri olan Blue, Inc. Schering-Plough ile Schering-Plough bünyesinde; diğer şirket Purple, Inc. ise Merck bünyesinde Merck ile birleşecektir. Aynı anda kapanışları gerçekleştirilecek olan bu iki işlem sonrasında Schering-Plough birleşme sonrasında varlığını sürdüren halka açık şirket olacak ancak unvanı Merck olarak değiştirilecektir. Yaklaşık değeri taraflarca (.....) ABD Doları olarak hesaplanan işlem sonucunda oluşacak teşebbüsün hisselerinin yaklaşık %68'ine Merck hissedarlarının, %32'sine ise Schering-Plough hissedarlarının sahip olmasının öngörüldüğü bildirilmiştir. Bu açıklamalar ışığında işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinin (a) bendi anlamında bir birleşme işlemi olduğu görülmektedir.

140 Dosyada yer alan bilgilerden anlaşıldığı üzere, Schering-Plough'un faaliyet gösterdiği L04A, R06A, G03G, L01A, L01D, G03X, G01B, G03B ve G03E pazarlarında 1997/1 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde belirtilen pazar payı; J05B, L04A, R06A, G03G ve R01A pazarlarında ise ciro eşikleri aşılmaktadır. Merck'ün ise faaliyet gösterdiği R03J, S01E, C10C, A10N pazarlarında pazar payı; R03J, C09D ve M05B pazarlarında ciro eşikleri aşılmaktadır. Bu nedenle işlemin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi olduğu anlaşılmaktadır.

150 Devralma işlemi neticesinde biyolojik ve farmasötik hayvan sağlığı ürünleri ile reçetesiz sağlık ürünleri pazarlarında tarafların faaliyetleri arasında herhangi bir örtüşme bulunmamaktadır. Bununla beraber beşeri ilaçlardan L01D pazarında tarafların faaliyetlerinde çakışma söz konusudur. Ancak, L01D pazarında Schering-Plough'un sahip olduğu yüzde (....)'lik pazar payı, dosya konusu işlem ertesinde Merck'ün sahip olduğu yüzde (....)'lik pay ile yüzde (....) seviyesine ulaşacaktır. L01D pazarındaki bu artışın işlemin sağlayacağı etkinlik kazanımları dikkate alındığında, göz ardı edilebilecek niteliktedir.

160 İkinci olarak dosya kapsamında birleşen tarafların her ikisinin de hâlihazırda J02A pazarında satışı yapılan ürünleri mevcut olmakla beraber Schering-Plough'un bu alandaki Noxafil adlı ürünü 2009'un Mart ayından itibaren Türkiye'de satılmaya başladığından değerlendirmeye alınmamıştır. Bununla birlikte 2009 yılının ilk 6 ayında söz konusu pazardaki satışlar dikkate alınacak olursa, Merck'ün ürünü Cancidas'ın yüzde (....) düzeyindeki pazar payının, Schering-Plough'un Noxafil'inin sahip olduğu yüzde (....)'lik oran ile yine önemsenmeyecek düzeyde artacağı görülmektedir.

170 Sonuç olarak dosya konusu birleşme işleminin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi anlamında hâkim durum yaratacak veya mevcut bir hâkim durumu güçlendirecek nitelikte olmadığı anlaşılmaktadır.

## I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 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" kapsamında izne tabi olduğuna, işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde belirtilen nitelikte hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

Başkan V.  
Prof.Dr.Nurettin KALDIRIMCI

Mehmet Akif ERSİN

(görevli)  
Doç. Dr. Mustafa ATEŞ

İsmail Hakkı KARAKELLE

Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY

Murat ÇETİNKAYA

(görevli)  
Reşit GÜRPINAR