

Rekabet Kurumu Başkanlığından,
REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2012-3-91 (Muafiyet/Menfi Tespit)
Karar Sayısı : 12-30/884-265
Karar Tarihi : 06.06.2012

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE,
Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖR : Evrim Özgül KAZAK

C. BİLDİRİMDE BULUNAN : - Referans Nükleer Tıp ve Sağlık Ürünleri Satış Pazarlama Dağıtım San. Tic. Ltd. Şti.
Bozkır Sok. Beyazsaray Apt. No: 15/6 Çiftelhavuzlar
Kadıköy / İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Referans Nükleer Tıp ve Sağlık Ürünleri Satış Pazarlama Dağıtım San. Tic. Ltd. Şti. ve Can Radyofarmasötik Ürünler San. ve Tic. A.Ş. arasında yapılan bayilik sözleşmesine menfi tespit belgesi verilmesi/muafiyet tanınması talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 04.05.2012 tarih ve 3883 sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 31.05.2012 tarih ve 2012-3-91/MM sayılı Menfi Tespit/Muafiyet Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖRÜN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; dosya konusu bayilik sözleşmesine menfi tespit belgesi verilebileceği sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraplara İlişkin Bilgiler

- (4) Can Radyofarmasötik Ürünler San. ve Tic. A.Ş. (Can A.Ş.) sağlık sektöründe faaliyet gösteren uluslararası bir firma olan GE Healthcare ile stratejik işbirliği yapmakta ve kurulduğu günden itibaren Asya, Avrupa, Orta Asya ve Afrika bölgesinde GE Healthcare eğitim üssü olarak hizmet vermektedir. Can A.Ş. nükleer tıp alanında kullanılan ilaçların satış ve pazarlaması alanında faaliyet göstermektedir. Üretimi ileri teknoloji gerektiren nükleer tıp ürünleri genel itibarıyla teşhis amaçlı ürünlerdir.
- (5) Referans Nükleer Tıp ve Sağlık Ürünleri Satış Pazarlama Dağıtım San. Tic. Ltd. Şti. (Referans Tıp) 2011 yılında kurulmuş olup, ilaç pazarlama ve dağıtım alanında faaliyet göstermektedir. Can A.Ş. tarafından halihazırda sadece F-18 Florodeoksi-D-Glucose (FDG) isimli ilacın üretimi yapılmaktadır.

G.2. İlgili Pazar

G.2.1. Pazara İlişkin Genel Bilgiler

- (6) Nükleer tıp, hastalıkların tanı ve tedavisinde radyoaktif maddelerin kullanıldığı bir tıp

12-30/884-265

dalıdır. Tanı amacıyla radyoaktif maddeler veya bununla hazırlanan bazı özel kimyasal bileşikler enjeksiyon, sindirim veya solunum yoluyla vücuda verilerek ilgili organ ve sisteme ait fizyolojik görüntüler elde edilmektedir. Görüntüleme işlemi, kullanılan radyoaktif maddenin saçtığı ışınımın cinsine göre gama kamera veya Pozitron Emisyon Tomografi (PET) denilen özel aygıtlarla gerçekleştirilmekte ve bu yolla birçok organ ve sistemin fonksiyonları değerlendirilmektedir.

- (7) F-18 FDG ilacı, PET cihazının işlevinin sağlanabilmesi için bu cihazın kullanımı öncesinde hastalara verilen ilaçtır. F-18 FDG'nin üretim saatinden itibaren 1 - 4 saatlik süre içerisinde tüketime sunulması gerekmektedir. Ayrıca, aktivite miktarı ne olursa olsun üretim saatinden itibaren raf ömrü 10 saat ile sınırlıdır.
- (8) F-18 FDG günlük olarak ve bir gün önceden sipariş verilen miktarlarda ve istenilen teslim saatlerine uygun periyotlarla üretilmekte olup, stoklama imkânı bulunmamaktadır. İlaç ilgili kurumlarda akredite edilmiş zırhlı araçlar ile ve gereken noktalara havayolu ile taşınmaktadır. Havayolu ile taşımacılıkta yetkili tek kurum Türk Hava Yolları (THY) olduğu gibi radyoaktif maddeyi işleme alacak personel yetkinliği şartından dolayı bu hizmet de sınırlı sayıda havaalanında verilmektedir.
- (9) Bu çerçevede söz konusu ilacın fiyatı temel olarak talebin bulunduğu lokasyon ve ürünü tüketiciye ulaştırabilmek için gerekli süre, günlük THY uçak sefer sayısı, ilave lojistik ihtiyacı (ikinci araç, ikinci şoför vb.) çerçevesinde belirlenmektedir.
- (10) Nükleer tıp ürünlerinde alımın oldukça önemli bir kısmı devlet hastaneleri tarafından yapılmaktadır. Genellikle ihale yoluyla yapılan bu alımlarda oluşan ürün fiyatlarında, ilacın kullanım ömrünün kısıtlı olması nedeniyle ihaleyi yapan idarenin bulunduğu lokasyon, talep edilen toplam miktar, günlük tüketim miktarı, kurumun ürün bedelini ödeme şartları gibi faktörler belirleyici olmaktadır.
- (11) Ülkemizde F-18 FDG ürününü sağlayan 4 üretici teşebbüs bulunmaktadır. Bu teşebbüsler; İstanbul'da kurulu tek tesisinde üretim yapan Can A.Ş., Adana, Ankara, Antalya, İstanbul, İzmir ve Kocaeli-Gebze'de tesisleri bulunan Eczacıbaşı-Monrol Nükleer Ürünler San. ve Tic. A.Ş. (Eczacıbaşı-Monrol), Kocaeli-Gebze'de tesisi olan Moltek Moleküler Teknoloji Araştırma San. Tic. A.Ş. (Moltek) ve İstanbul'da tesisi bulunan Diyarmed Sağlık Ürünleri San. Tic. Ltd. Şti. (Diyarmed)'dir.

G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

G.3.1. Bayilik Sözleşmesi

- (12) 16.09.2011 tarihinde imzalanan bayilik sözleşmesinin konusunu Can A.Ş. (Üretici) tarafından üretilen, ithal edilen veya ticareti yapılan ürünlerin kamu veya özel kurumlara Referans Tıp (Bayi) tarafından pazarlanması, satışı ve/veya gerektiğinde dağıtımına ilişkin her türlü yetki, sorumluluk ve şartların belirlenmesi oluşturmaktadır.
- (13) Bayilik Sözleşmesi ile Referans Tıp'a Üreticiyi temsil etme hakkı tanınmamıştır. Referans Tıp Üretici nam ve hesabına hiçbir faaliyette bulunmayacak, sözleşme konusu malları kendi nam ve hesabına, riski kendisine ait olmak üzere pazarlayacaktır. Ayrıca, bayilik sözleşmesi kapsamındaki haklar Bayi'ye münhasır olarak verilmemiş olup, Üretici bu ürünlerle ilgili olarak istediği sayıda bayi tayin edebileceği gibi bizzat kendisi de nihai kullanıcıya ilacın pazarlanması, satışı veya dağıtımını yapabilecektir.
- (14) Bayilik sözleşmesine göre ürünlerin Üretici fiyatının tayininde Üretici tek başına yetkilidir.

Ürünlerin nihai kullanıcıya Bayi tarafından satışına ilişkin fiyatlar ise Bayi tarafından belirlenmektedir.

G.3.2. Değerlendirme

- (15) F-18 FDG ilacının üreticisi olan Can A.Ş. ile bu ilaçların satışını gerçekleştirecek Referans Tıp arasında yapılan dosya konusu anlaşma, dikey nitelikli bir anlaşmadır. Teşebbüslerin üretim ve dağıtım sürecini en iyi şekilde kurmalarını ve bunun sonucu olarak genellikle pazarda markalar arası rekabetin artmasını sağlayan dikey anlaşmalar, belli koşulların varlığı halinde rekabet karşıtı sonuçlar yaratabilmektedir.
- (16) “2002/2 sayılı Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği”nin dikey anlaşmalar bakımından dikkate alınan temel noktaları; bayinin kendi satış fiyatını belirleme serbestisinin engellenmesi ve bayinin sözleşme konusu mal veya hizmetleri satacağı bölge veya müşterilere ilişkin kısıtlamalar getirilmesidir.
- (17) Bayilik sözleşmesinin incelenmesinden, sözleşmede bayinin fiyatına ilişkin olarak herhangi bir düzenlemeye yer verilmediği, aksine sözleşmenin 7. maddesinde Bayinin nihai kullanıcıya satış fiyatını tek başına belirlemeye yetkili olduğunun açıkça ifade edildiği görülmektedir. Ayrıca, sözleşmenin Bayinin satış yapacağı bölge ve/veya müşteriler bakımından da herhangi bir kısıtlama/düzenleme/şart içermediği anlaşılmaktadır.
- (18) 4054 sayılı Kanun’un 8. maddesinde menfi tespit belgesi verilebilmesi için anlaşmanın Kanun’un 4, 6 ve 7. maddelerine aykırı olmaması gerektiği hükme bağlanmıştır. Dosya konusu sözleşmede 4054 sayılı Kanun’un 4, 6 ve 7. maddeleri kapsamında değerlendirilebilecek hükümler bulunmamaktadır.

H. SONUÇ

- (19) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Referans Nükleer Tıp ve Sağlık Ürünleri Satış Pazarlama Dağıtım San. Tic. Ltd. Şti. ile Can Radyofarmasötik Ürünler San. ve Tic. A.Ş. arasında imzalanan BAYİLİK SÖZLEŞMESİ’NİN 4054 sayılı Kanun’un 4, 6 ve 7. maddeleri kapsamında düzenlemeler içermediğine, bu nedenle bildirim konusu sözleşmeye menfi tespit belgesi verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.