

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2009-1-81 (Devralma)
Karar Sayısı : 09-33/769-187
Karar Tarihi : 15.7.2009

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

10 Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI (Başkan V.)
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE,
Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Murat ÇETİNKAYA

B. RAPORTÖRLER : Mustafa Mehmet ÖZKARABÜBER,
Cumhur Atalay HATİPOĞLU

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN**

20 : Zentiva NV
Temsilcileri: Av. Gülperi YÖRÜKER, Av. Akın KIVRAKDAL
Ahi Evran Cd. Polaris Plaza K:25 D:89 34398
Maslak/İstanbul

D. TARAFLAR

: - Zentiva NV
Fred Roeskestraat 123 1076 EE Amsterdam,
HOLLANDA
- EİS Eczacıbaşı İlaç Sınai ve Finansal Yatırımlar Sanayi
ve Ticaret A.Ş.
Büyükdere Cd. Ali Kaya Sk. No:7 34394 Levent/İstanbul

30 **E. DOSYA KONUSU:** EİS Eczacıbaşı İlaç Sınai ve Finansal Yatırımlar Sanayi
ve Ticaret A.Ş. (EİS) ile Zentiva NV (Zentiva) tarafından ortak kontrolle
yönetilen Eczacıbaşı-Zentiva Sağlık Ürünleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. (EVSÜ) ile
Eczacıbaşı-Zentiva Kimyasal Ürünler Sanayi ve Ticaret A.Ş. (EKSÜ)
şirketlerinin kontrolünün Zentiva'nın kontrolüne geçmesi işlemine izin
verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına en son 7.7.2009 tarih ve 4719 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 düzenlenen 14.7.2009
tarih ve 2009-1-81/Öİ-09-MMÖ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu 15.7.2009
tarih ve REK.0.05.00.00-120/130 sayılı Başkanlık önergesi ile 09-33 sayılı Kurul
toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili Rapor'da, bildirimi yapılan devralma
işleminin 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında Rekabet Kurulu'nun iznine tabi olduğu;
devir sonucunda ilgili pazarda hâkim durum yaratılması veya mevcut bir hâkim
durumun güçlendirilmesi, böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz

09-33/769-187

50 konusu olmayacağı; bu çerçevede işleme izin verilmesi gerektiği, görüşü ifade edilmiştir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

H.1.1. İlgili Ürün Pazarı

60 İlaç sektöründeki ürünlerin ikame edilebilirliği temel olarak ilaçların endikasyonlarına (kullanım amaçlarına) göre belirlenmektedir. İlaçların kullanım amaçlarına göre sınıflandırması, genellikle European Pharmaceutical Marketing Association'ın (EphMRA) Anatomik Tedavi Sınıflandırması (Anatomic Therapeutic Classification-ATC) ile yapılmaktadır. 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 aynı ATC-3 sınıfı altında bulunmaktadır. Bu kademedeki ilaçlar büyük ölçüde birbirinin yerine kullanılabilir.

70 ATC-3 sınıfı altında bulunan ve tarafların tek başına veya birlikte 1997/1 sayılı Tebliğ uyarınca öngörülen eşikleri aştıkları ilgili ürün pazarları şunlardır: A1E, A3D, A4A, A7E, B1A, B1C, C1B, C9A, C9B, C9D, G1C, G2E, G4E, J1D, J1F, J1G, J1H, J1K, M3B, M5B, N2B, N3A, P3A, G4C

H.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

İşlemin değerlendirilmesinde ilgili ürün pazarları bakımından bölgesel pazar tanımı yapılmasını gerektirecek koşullar var olmadığından, ilgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak tespit edilmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

H.2.1. İşlemin Niteliği

80 Bildirim konusu işlem ile EİS, EZSÜ ve EZKÜ'de sahip olduğu %25'er oranındaki hisselerini, 17.4.2007 tarihli Hissedarlar Sözleşmesi'nde yer alan satış opsiyonunu kullanarak Zentiva'ya devredebilir. EİS'in EZSÜ ve EZKÜ üzerinde sahip olduğu ortak kontrol, tüm hisselerin elinden çıkması sonucunda kaybolacak; Zentiva, EZSÜ ve EZKÜ'nün tam kontrolünü ele geçirecektir.

H.2.2. 1997/1 Sayılı Tebliğ Bakımından Değerlendirme

90 1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme ve Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin (b) bendine göre, "herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını ya da ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi" 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi çerçevesinde teşebbüsler arası birleşme ve devralma olarak kabul edilmektedir.

Dosya konusu devralma işlemi sonucunda Zentiva, %75 hissesine ve EİS ile birlikte ortak kontrolüne sahip olduğu EZSÜ ve EZKÜ'nün kalan %25 oranındaki hisselerini EİS'ten devralarak EZSÜ ve EZKÜ'nün tam kontrolüne sahip olacaktır.

09-33/769-187

Buna göre, bildirim konusu işlem 1997/1 sayılı Tebliğ'in 2. maddesi anlamında bir devralma işlemidir.

Öte yandan, anılan Tebliğ'in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinde yer alan, "...birleşme veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25'ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirası'nı aşması halinde Rekabet Kurulundan izin almaları zorunludur." hükmü ile izne tabi birleşme ve devralmalara pazar payı ve ciro eşiği getirilmiştir.

Tarafların tek başına veya birlikte sahip oldukları pazar payları ve cirolar A1E, A3D, A4A, A7E, B1A, B1C, C1B, C9A, C9B, C9D, G1C, G2E, G4E, J1D, J1F, J1G, J1H, J1K, M3B, M5B, N2B, N3A, P3A ve G4C pazarlarında, 1997/1 sayılı Tebliğ ile getirilen eşikleri aştığından, bildirim konusu işlem Rekabet Kurulu'nun iznine tabidir.

Bildirim yoğunlaşma yönünden incelendiğinde, A1E, A3D, A7E, B1A, G1C, G2E, G4E, J1D, J1K ve P3A pazarlarında sadece EZSÜ ve EZKÜ'nün faaliyeti bulunduğundan, devralma işleminin herhangi bir yoğunlaşmaya neden olmadığı anlaşılmıştır.

A4A, B1C, C1B, C9A, C9B, C9D, J1F, J1G, J1H, M3B, M5B, N2B, N3A ve G4C pazarlarında ise bir yoğunlaşma yaşanmakla birlikte, bu pazarlardan A4A, B1C, C1B, C9A, C9B, C9D, J1F, J1G, J1H, M5B, N2B, N3A ve G4C pazarlarında, devralma işlemi sonrasında oluşacak toplam pazar paylarının ya belirgin bir ekonomik gücü gösteren %30 düzeyinin altında kalacağı ya da devralma işlemi ile sınırlı bir yoğunlaşma yaşanacağı görülmektedir. Bu itibarla, başvuru konusu devir işleminin bu pazarlarda hâkim durum yaratarak veya mevcut bir hâkim durumu güçlendirerek rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

Anılan pazarların dışında kalan M3B pazarında ise Sanofi Aventis'in %15,6 oranındaki pazar payına EZSÜ ve EZKÜ'nün %(...) oranındaki pazar payı eklenerek devralma sonrasında ilk etapta %(...) oranında pazar payına ulaşılacağı anlaşılmaktadır. Bu pazardaki firmalar ve pazar payları aşağıdaki gibidir:

Tablo: M3B Pazarı Devralma İşlemi Sonrası Pazar Yapısı

Firma	Pazar Payı (%)
Sanofi-Aventis (EZSÜ ve EZKÜ dahil)	(...)
Bilim	(...)
Frik	(...)
Nevzat	(...)
Novartis	(...)
Santa Farma	(...)
Diğerleri	(...)

Bu pazarda Sanofi Aventis'in payının devralma sonucunda %(...)'ten %(...)'e çıkacağı görülmektedir. Ancak, Sanofi-Aventis'in sahibi olacağı bu pazar payını geçmiş yıllarda, takipçisi olan firmalar lehine kaybettiği, bunun nedeninin pazardaki

09-33/769-187

ilaçların %68'inin Thiocolchicoside adlı moleküle dayanan ürünlerden yapılması olduğu, bu molekül üzerinde patent koruması bulunmadığından pazarın büyük ölçüde jenerik ürünlere açık bulunduğu dosya mevcudu bilgilerden anlaşılmıştır. İlgili pazardaki bu yapının Sanofi Aventis üzerinde yeterli rekabet baskısı oluşturacağı ve bu nedenle başvuru konusu devralma işleminin bu pazarda da rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğurmayacağı kanaatine varılmıştır.

H.2.2. Rekabet Yasakları Bakımından Değerlendirme

Bildirim formunun ekinde yer alan Hissedarlar Sözleşmesi'nin 9.1. maddesi ile halihazırda EZSÜ ve EZKÜ'nün hissedarlarına getirilen rekabet etmeme yükümlülüğünün, devralma işlemi sonrasında ortadan kalkacağı anlaşıldığından, bu bağlamda bir değerlendirme yapılmasına gerek bulunmamaktadır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; bildirim konusu işlemin 4054 sayılı "Rekabetin Korunması Hakkında 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 ilgili pazarda rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.