

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

**REKABET KURULU KARARI**

Dosya Sayısı : 2014-3-47 (Muafiyet/Menfi Tespit)  
Karar Sayısı : 14-29/592-258  
Karar Tarihi : 20.08.2014

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI  
Üyeler : Kenan TÜRK, Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR,  
Fevzi ÖZKAN, Dr. Metin ARSLAN, Doç. Dr. Tahir SARAÇ

**B. RAPORTÖRLER:** Nesrin ATA, Ferhat BOZKAYA, Name AKÇA

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN** :- Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri Sanayi ve Ticaret A.Ş.  
Temsilcisi: Av. Dr. İ. Yılmaz ASLAN  
Gazi Umur Paşa Sokak Bimar Plaza No: 38/8  
Balmumcu-Beşiktaş / İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. ile ecza depoları arasında akdedilen tip sözleşme niteliğindeki 6 adet Depo Sözleşmesi'ne muafiyet tanınması talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu (Kurum) kayıtlarına 15.07.2014 tarih ve 4043 sayı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 15.08.2014 tarih ve 2014-3-47/MM sayılı Menfi Tespit/Muafiyet Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. ile Aspendos Ecza Deposu Med. Ürün. Tur. ve Tic. A.Ş. , Avrasya İlaç Ecza Deposu Med. Ürün. Tic. A.Ş. , Birlik Ecza Deposu Ltd. Şti., Doruk Ecza Deposu Tic. Ltd. Şti., Erdem Ecza Deposu Ticaret A.Ş. , Gökay Ecza Deposu San. ve Tic. A.Ş. , Göksu Ecza Deposu Sağlık Ürünleri San. ve Tic. A.Ş. , Gül Ecza Deposu San. ve Tic. A.Ş. , Kordon Ecza Deposu Tic. A.Ş. , Pharmatürk Ecza Deposu Tic. A.Ş. , Uzmanlar İlaç Ecza Deposu Medikal Ürünler Tic. A.Ş. ve Yeni Dicle Ecza Deposu Medikal Tic. Ltd. Şti. arasında imzalanan 6 adet "Depo Sözleşmesi"nin içerdiği rekabete aykırı hükümler nedeniyle menfi tespit alamayacağı; 2002/2 sayılı Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği'nin (2002/2 sayılı Tebliğ) 2. maddesinde belirlenen pazar payı eşiğinin aşılması nedeniyle grup muafiyetinden yararlanamayacağı; ancak 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un (4054 sayılı Kanun) 5. maddesinin birinci fıkrasında sayılan şartların tamamını karşılaması nedeniyle anılan Sözleşmeye bireysel muafiyet tanınabileceği sonuç ve kanaatine ulaşıldığı ifade edilmiştir.

**G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

**G.1. Taraflar**

**G.1.1. Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. (EBAX)**

- (4) EBAX, Eczacıbaşı ile Baxter World Trade Co'nun ortak kontrolüne sahip olduğu bir ortak girişim şirkettir. EBAX; hastane ürünleri (parantral solüsyonlar, infüzyon sistemleri, parenteral beslenme ürünleri, anestezi ürünleri, yoğun bakım ürünleri, onkoloji ürünleri), renal ürünler (periton diyalizi ve hemodiyaliz ürünleri) ile biyolojik ürünler üretimi ve ithalatı konusunda faaliyet göstermektedir. EBAX'ın ortak kontrolünü elinde bulunduran Eczacıbaşı; yapı ürünleri, ilaç ve sağlık ürünleri, kozmetik ürünleri, tüketim ürünleri,

finans, bilgi teknolojileri, kaynak teknolojileri, madencilik, gayrimenkul geliştirme ve inşaat, Baxter grubu ise; başta hemofili, böbrek yetmezliği, bağışıklık sistemi bozuklukları, kanser gibi rahatsızlıkların tedavilerinde kullanılan cihaz, ekipman, solüsyon ve diğer çözümlerin üretimi olmak üzere sağlık teknolojileri alanlarında faaliyet göstermektedir.

### G.1.2. Sözleşmeye Taraf Olan Ecza Depoları

- (5) Sözleşmeye taraf on iki adet ecza deposu Aspendos Ecza Deposu Med. Ürün. Tur. Ve Tic. A.Ş. (Aspendos Ecza), Avrasya İlaç Ecza Deposu Med. Ürün. Tic. A.Ş. (Avrasya Ecza), Birlik Ecza Deposu Ltd. Şti. (Birlik Ecza), Doruk Ecza Deposu Tic. Ltd. Şti. (Doruk Ecza), Erdem Ecza Deposu Ticaret A.Ş. (Erdem Ecza), Gökay Ecza Deposu San. Ve Tic. A.Ş. (Gökay Ecza), Göksu Ecza Deposu Sağlık Ürünleri San. Ve Tic. A.Ş. (Göksu Ecza), Gül Ecza Deposu San. Ve Tic. A.Ş. (Gül Ecza), Kordon Ecza Deposu Tic. A.Ş. (Kordon Ecza), Pharmatürk Ecza Deposu Tic. A.Ş. (Pharmatürk Ecza), Uzmanlar İlaç Ecza Deposu Medikal Ürünler Tic. A.Ş. (Uzmanlar Ecza) ve Yeni Dicle Ecza Deposu Medikal Tic. Ltd. Şti. (Yeni Dicle Ecza) olup, bunlar genel itibariyle; toptan ilaç satışı ve dağıtımı, tıbbi malzeme alım-satımı ile ihale depoculuğu faaliyetlerinde bulunmaktadır.

### G.2. İlgili Pazar

#### G.2.1. İlgili Ürün Pazarı

- (6) 2002/2 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinde tanımlanan dikey anlaşmaların Tebliğ kapsamında olduğu ve Tebliğ'le sağlanan muafiyetin ilgili pazardaki payın %40'ı aşmaması durumunda uygulanacağı ifade edilmektedir. Yine aynı maddenin devamında, tek alıcıya sağlama yükümlülüğü içeren dikey anlaşmalarda anlaşmanın Tebliğ ile tanınan muafiyetten yararlanabilmesi için, alıcının anlaşma konusu malları ve hizmetleri aldığı ilgili pazardaki payının da %40'ı aşmaması gerektiği belirtilmektedir.
- (7) Türüne göre konu edilen ürünler değişmekle birlikte muafiyet başvurusuna konu Sözleşmeler, temel olarak hastane ürünleri, renal ürünler ve biyolojik ürünler üretimi ve ithalatı alanında faaliyet gösteren EBAX ile toptan satış faaliyetiyle iştigal eden ecza depoları arasında akdedilmektedir.
- (8) İlgili sektöre ilişkin Rekabet Kurulu (Kurul) tarafından yapılan incelemelerde ürün pazarlarının belirlenmesinde kullanılan sınıflandırmaların temel olarak; ilaçların tedavi edici özellikleri, içerdiği etkin maddeler ve pazarda sunumuna ilişkin formları, miktarları, orijinal olup olmaması ve reçeteli ya da reçetesiz satılabilmesine göre oluşturulduğu görülmektedir.
- (9) Beşeri ilaçlara ilişkin sınıflandırma Kurul'un muhtelif kararlarında belirtildiği üzere Dünya Sağlık Örgütü'nün tanımladığı Anatomik Tedavi Sınıflandırmasına (ATC) göre çeşitli gruplara ayrılmaktadır. Dünya Sağlık Örgütü'nün tanımladığı ATC'nin üçüncü kademesinde (ATC-3), ilaçlar kullanım amaçlarına göre ayrılmakta, aynı tedavi edici özelliklere sahip olan ilaçlar aynı gruba dâhil edilmektedir. Daha dar veya daha geniş pazar tanımları mümkün olmakla birlikte, ATC-3 sınıflandırması ilgili ürün pazarı tanımlamalarında temel kabul edilmektedir<sup>1</sup>.
- (10) Geçmiş tarihli Kurul kararlarında<sup>2</sup>, sağlayıcı ilaç firmalarıyla ecza depoları arasında akdedilen ve mevcut dosya ile benzer nitelikte ilişkileri düzenleyen, ihale kanalında birçok ürün kategorisinde toplu ihtiyaca cevap veren satışların gerçekleştirilmesi, bildirim konu

<sup>1</sup> 20.10.2005 tarih ve 05-70/970-267 sayılı Kurul kararı.

<sup>2</sup> 31.05.2012 tarih ve 12-29/851-251 sayılı "Gilead/Beşer Ecza Deposu" kararı, 06.04.2012 tarih 12-17/495-138 sayılı "Merck Sharp Dome/Beşer Ecza Deposu" kararı.

sözleşmelerin ilaç firmasının ürün portföyünü bir bütün olarak kapsamı ve bildirim bir bütün olarak değerlendirilmesi gerektiği dikkate alınarak belirli bir pazar tanımı yapılmamıştır.

- (11) Yukarıda yapılan açıklamalar ve geçmiş Kurul kararları ışığında mevcut dosya çerçevesinde, her bir ürün özelinde kesin pazar tanımı yapılmasına ihtiyaç duyulmamıştır.

### G.2.2. İlgili Coğrafi Pazar

- (12) İlgili coğrafi pazar "Türkiye" olarak belirlenmiştir.

### G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

#### G.3.1. Bildirime Konu Sözleşmeler

- (13) EBAX ile söz konusu on iki ecza deposu arasında akdedilen tip sözleşme niteliğindeki 6 (altı) tür depo sözleşmesi (Sözleşme/Sözleşmeler) imzalanmış olup bu Sözleşme türlerinin, sözleşmenin konusu ve içerdiği dikey sınırlamalar dikkate alınarak oluşturulduğu dosya içeriğinden anlaşılmıştır. İncelenen Sözleşmeler kapsamında EBAX; sözleşme konusu ürünler için açılan ihalelere katılmak, ihale şartlarını yerine getirmek, ihalenin kazanılması halinde ilgili ihale alıcısı ile sözleşme imzalamak, ihale konusu ürünleri teslim etmek konusunda Sözleşme tarafı ecza depolarını münhasır depo olarak tayin etmeyi taahhüt etmektedir. Aşağıdaki tabloda Sözleşmelerin kapsamı ve ilgili ürünlerin rakibinin ya da endikasyon muadilinin bulunup bulunmadığına yer verilmiştir.

Tablo 1: Sözleşmeler'in kapsamı ve ilgili ürünlere rakip ürünlerin olup olmadığı

Sözleşme No	Kapsam	Rakip Ürün	Depo
1	Kamuya bağlı sağlık kurum ve kuruluşları tarafından açılan Kamu İhale Sözleşmeleri kapsamına giren, çerçeve sözleşme ihaleleri, toplu alım ihaleleri ve doğrudan teminlerde dâhil olmak üzere tüm ihaleler.	İlaç ve tıbbi malzemelerden oluşan ürünler için rakip ürünler mevcuttur.	Birlik, Doruk, Erdem, Göksu, Gökay, Gül ve Yeni Dicle Ecza Depoları
2	1 ile aynı.	Ürünlerin jeneriği ve endikasyon muadili bulunmaktadır.	Gül Ecza Deposu
3	Bölge sınırları içerisindeki özel hastaneler, özel hastane grupları, vakıf yükseköğretim kurumları/özel vakıf üniversiteleri, özel diyaliz merkezleri, diğer özel sağlık kuruluşları.	1 ile aynı.	Doruk Ecza Deposu
4	3 ile aynı	2 ile aynı	Aspendos, Avrasya, Kordon, Pharmatürk ve Uzmanlar Ecza Depoları
5	Özel hastane grupları hariç 3 ile aynı.	1 ile aynı.	Aspendos, Avrasya, Kordon, Pharmatürk, Doruk ve Uzmanlar Ecza Depoları
6	3 ile aynı.	1 ile aynı.	Avrasya, Birlik, Doruk, Gökay, Göksu, Yeni Dicle ve Kordon Ecza Depoları

- (14) Dosya mevcudundan, Sözleşmelerin depolar için tahsis edilen bölge dâhilinde satışların kısıtlanması konusunda hükümler içerdiği, bu bağlamda Sözleşme 1, Sözleşme 2, Sözleşme 4 ve Sözleşme 5'in "Atama" başlıklı ilgili hükümleriyle sözleşme ile belirlenen

bölge ve müşteri grupları hariç olmak üzere alıcının sözleşme konusu ürünleri aktif olarak dağıtmayacağı, tedarik etmeyeceğinin, bu anlama gelebilecek davranışlardan kaçınacağı düzenlendiği ayrıca, Sözleşmelerin bölge tahsisi yanında yine sözleşme türüne göre farklılaşan müşteri tahsisi de içerdiği anlaşılmaktadır.

- (15) Ayrıca EBAX ile ilgili depolar arasında akdedilen Sözleşmeler'in "süre ve fesih" başlığında, sözleşmelerin imza tarihinden itibaren bir yıl geçerli olduğu, taraflardan herhangi birisinin sürenin bitiminden en az 60 gün önce aksi yönde yazılı beyanı bulunmadığı sürece, her yıl aynı şartlarda yenilenmek şartıyla, azami olarak beş yıl süreyle geçerli kalacağı düzenlenmektedir.
- (16) Sözleşme 1, Sözleşme 2, Sözleşme 3, Sözleşme 4 ve Sözleşme 5'in yine "Atama" başlıklı ilgili hükümleriyle de sözleşmenin geçerli olacağı öngörülen bir yıllık süre için alıcının EBAX tarafından üretilen, ithal edilen, ruhsatı ya da izni alınmış ya da alınması muhtemel olan ürünleri ile fiilen veya potansiyel olarak rekabet eden ürünün tahsis edilen bölge içinde üretimi, satışı, dağıtımını ya da pazarlamasını yapmayacağı düzenlemesi getirilmektedir.
- (17) Sözleşmelerin tümünde EBAX ve sözleşme tarafı ecza deposunun, sözleşme süresince ürünlere ve diğer tarafın işine ilişkin herhangi bir ticari sırrı üçüncü taraflara açıklamayacağını, bu gizlilik hükmünün sözleşmenin feshinden sonra 10 yıl süre ile geçerli olacağı düzenlenmektedir.
- (18) Sözleşmelerin hepsi için ortak olan bir diğer hüküm de ürünlerin satış koşullarının belirlenmesine ilişkindir. İlgili hükümler ile deponun, yürürlükteki yasalar ile uyumlu olmak kaydıyla, fiyat dâhil ürünlerin üçüncü şahıslara yeniden satışı koşullarını belirlemekte serbest olduğu, ancak EBAX'ın ürünlerin yeniden satış fiyatını tavsiye edebileceği ya da azami satış fiyatını belirleyebileceği öngörülmektedir.

### **G.3.2. Menfi Tespit Değerlendirmesi**

- (19) Sözleşmeler'in tarafı olan ecza depolarına bölge ve müşteri kısıtlaması getirilmesinin yanı sıra belirlenen bölge içinde/dışında ve müşteri grupları haricinde aktif satışların sınırlandırılması gibi 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında değerlendirilebilecek hükümler içerdiği anlaşıldığından, Sözleşmeler'e, 4054 sayılı Kanun'un 8. maddesi uyarınca menfi tespit belgesi verilemeyecektir.

### **G.3.3. Grup Muafiyetine İlişkin Değerlendirme**

- (20) Bildirime konu Sözleşmeler, ilaç sektöründe üretici olarak faaliyet gösteren EBAX ile alt pazarda toptan satış faaliyeti ile iştigal eden ecza depoları arasında akdedilen dikey anlaşmalardır.
- (21) 2002/2 sayılı Tebliğ'in 2. maddesine göre grup muafiyetinin, sağlayıcının ilgili pazardaki payının %40'ı aşmaması halinde uygulanacağı hüküm altına alınmıştır. Yine aynı maddenin devamında, tek alıcıya sağlama yükümlülüğü içeren dikey anlaşmalarda anlaşmanın Tebliğ ile tanınan muafiyetten yararlanabilmesi için, alıcının anlaşma konusu malları ve hizmetleri aldığı ilgili pazardaki payının da %40'ı aşmaması gerektiği belirtilmektedir.
- (22) Dosya mevcudunda yer alan pazar payı verilerinden, Sözleşmeler'e konu olan ürünlerden bazılarının pazar paylarının %40 eşiğini aştığı, bazılarında ise bu eşinin altında kaldığı anlaşılmıştır. İlgili ürünlerin jeneriklerinin ve rakiplerinin olmasına rağmen, EBAX'ın pazar payının bazı ürünlerde %40'ı aştığı anlaşıldığından, Sözleşmeler 2002/2 sayılı Tebliğ kapsamında tanınan grup muafiyetinden yararlanamamaktadır.

### **G.3.4. Bireysel Muafiyet Değerlendirmesi**

#### **G.3.4.1. Malların Üretim veya Dağıtımını İle Hizmetlerin Sunulmasında Yeni Gelişme ve İyileşmelerin ya da Ekonomik veya Teknik Gelişmelerin Sağlanması**

- (23) Bildirime konu sözleşmeler ile depolara münhasıran yetkili oldukları bölgedeki kamu ve özel sağlık kuruluşları tarafından ilgili ürünler kapsamında yapılacak tüm ihaleleri ve satın alımları takip etme yükümlülüğü getirilmektedir. Bu sayede EBAX ürünlerinde belirli bölge dâhilinde ve daha fazla ihaleye katılma imkânı paralelinde, dağıtım başta olmak üzere maliyet tasarrufu ve etkinlik yaratılmaktadır. Böylece EBAX'ın kendi organizasyonu ile katılabileceği sayının üzerindeki ihaleye katılması mümkün hale gelebilecek ve ihale piyasasına ilişkin depolardan temin edilen düzenli bilgi akışı ile üretim planlamasında iyileşme söz konusu olabilecektir. Bu durumla paralel olarak, Sözleşmeler'e taraf ecza depoları Sözleşmeler ile kendi bölgesindeki bütün kamu ve özel sağlık kuruluşları ihalelerini takip edebilecek ve katılma yükümlülüğünün getirilmesi suretiyle Sözleşmeler öncesinde ecza depolarının cazip görmediği küçük ölçekli ihalelere depoların katılımı sağlanmış olabilecek ve Sözleşmeler arzın devamlılığının sağlanmasına katkıda bulunacaktır. Dolayısıyla, EBAX ürünlerinin daha fazla ihalede yer alması ve markalar arası rekabetin artması söz konusu olabilecektir. İhalenin kazanılması halinde ise ürünlerin sağlık kuruluşlarına tedariki bakımından gerek süre gerekse hizmet kalitesi bakımından iyileşme sağlanabilecektir.
- (24) Yukarıdaki değerlendirmeler dikkate alındığında, Sözleşmeler'e konu ilaçlar bakımından hastane ihalelerine katılıma ilişkin getirilen münhasırlığın, depoların satış ve dağıtım sürecini optimize etmesini beraberinde getireceği; Sözleşmeler ile kurulması planlanan münhasır sistemin, malların üretimi ve dağıtımını ile hizmetlerin sunulmasında yeni gelişme ve iyileşmelerin ya da ekonomik veya teknik gelişmenin sağlanması şartını karşıladığı sonucuna varılmıştır.

#### **G.3.4.2. Tüketicinin Bundan Yarar Sağlaması**

- (25) Ürün arzında devamlılığın sağlanması, belirli gelişme ve iyileşmelerin meydana getirilmesinin yanında, tüketicilerin bundan yarar sağlaması sonucunu da doğurmaktadır. Şöyle ki, ihalelerde teklif edilen alternatif ürün sayısının artmasıyla, hastaneler daha düşük fiyatlarla alım yapabilecek ve ihaleyi kazanması durumunda muhatap depodan ürün temininde sorun yaşamayacaktır. Yine bu sayede, hastane eczanesinde daha fazla çeşitlilikte ürün bulunabilecektir. Buna bağlı olarak da devlet avantajlı fiyatlarla ilaç temin edebilecektir. Ayrıca reçetede yazılı ilaçlar yatan hastalara hastane eczanesinden daha kısa sürelerde ulaştırılabilecektir.
- (26) Ayrıca, EBAX ile uzun vadeli bir ilişki içerisinde bulunacak olan deponun, ürünlerin eksiksiz ve Sözleşmeler'de öngörülen sürelerde temin edilmesini garanti edeceği, böylelikle kullanım zamanı geçmiş ürün bulundurma riskini ortadan kaldırarak aşırı stok bulundurmak ve bunun getireceği ekstra maliyetlere katlanmak zorunda kalmayacağı dosya içeriğinden anlaşılmıştır.
- (27) Özetle, Sözleşmeler'e konu münhasırlık ilişkisinin, nihai tüketici konumundaki hastaların ürünlere daha kolay ve daha ucuza ulaşabilmesini sağlayacak nitelikte olması nedeniyle Kanun'un 5. maddesinin (b) bendinde ifade edilen tüketici faydası koşulunu karşıladığı kanaatine varılmıştır.

#### **G.3.4.3. İlgili Piyasanın Önemli Bir Bölümünde Rekabetin Ortadan Kalkmaması**

- (28) EBAX'ın portföyünde bulunan ürünlerin tamamının jeneriğe ve/veya endikasyon muadiline sahip olmasının, ilgili ürün pazarında belirli bir rekabet ortamının bulunduğu en önemli göstergesidir. Bu nedenle Sözleşmeler'in uygulanması ile Sözleşmeler'e konu tüm ürünlerde markalar arası rekabetin artması beklenmektedir.

- (35) Dosya içeriği verilerden, Türkiye’de 178 ecza deposu ve 400’ü aşkın ilaç firmasının bulunduğu anlaşılmıştır. Dolayısıyla mevcut şartlarda her bir ilaç firmasının çok sayıda alternatif depo ve her bir deponun çok sayıda alternatif ilaç firmasıyla çalışma imkânına sahip olduğu görülmektedir. Bu bağlamda münhasırlık getiren anlaşmaların sağlayıcıların ihaleye katılacak depo bulamamasına ya da depoların sağlayıcılara erişemeyerek ihale pazarı dışında kalmasına neden olmayacağı kanaati oluşmuştur.
- (29) Bu çerçevede, ilgili piyasanın önemli bir bölümünde rekabetin ortadan kalkmayacağı, hatta sözleşmelerle oluşturulan çalışma koşullarının EBAX ilaçlarına rakip olan ilaçların bulunduğu ürünlerde rekabete katkıda bulunacağı sonucuna ulaşılmıştır.

#### **G.3.4.4. Rekabetin (a) ve (b) Bentlerindeki Amaçların Elde Edilmesi İçin Zorunlu Olandan Fazla Sınırlanmaması**

- (30) Sözleşmeler, ecza depolarının yetkilendirildiği bölgelerdeki kamu ve özel sağlık kuruluşları ihalelerinde EBAX ürünleri ile katılmalarını düzenlemekte, bu bölgelerdeki ihaleler bakımından ecza depolarına rekabet yasağı getirmektedir. Dolayısıyla alıcı konumundaki ecza depoları, kural olarak, bölgesindeki ihalelere katılımı EBAX ürünleri bakımından münhasır yetki ile donatılırken, bölgesinde EBAX ürünleriyle katılabileceği ihaleler bakımından rakip ilaç firması ürünü ile katılmama taahhüdünde bulunmaktadır. Sözleşmeler’in yorumlanmasından anılan rekabet yasağının yalnızca münhasır bölgeyle sınırlı olduğu görülmekte olup depo sözleşmesine taraf ecza deposu, bölgesi dışındaki ihalelere EBAX’ın rakibi diğer ilaç firmalarının ürünleri ile katılabilecektir. Münhasır bölge sınırlarını aşmaması nedeniyle rekabet yasağının yukarıda açıklanan öngörülen faydanın temin edilmesi bakımından makul bir sınırlama olduğu kanaatine ulaşılmıştır.
- (31) Münhasır bölge ve müşteri tahsisi açısından Sözleşmeler değerlendirildiğinde, sadece aktif satışlara ilişkin bir sınırlama getirildiği, deponun pasif satış hakkına ise hiçbir kısıtlama getirilmediği görülmektedir. Ayrıca depoların diğer ecza depolarına yapacakları satışlar bakımından Sözleşmeler’de herhangi bir kısıtlamaya yer verilmediği anlaşılmıştır.
- (32) Sözleşmeler’in yürürlük süresi ile sınırlandırılan rekabet etmeme yükümlülüğünün fesih sonrasını kapsamadığı ve ilgili hükmün sözleşmenin niteliği açısından makul olduğu kanaatine varılmıştır.
- (33) Sözleşme sonrası için düzenlenen gizlilik hükmü, ürünlere ve diğer tarafın işine ilişkin ticari sırrının ya da gizli olarak sınıflandırılan herhangi bir bilginin kullanılmamasına ve ifşa edilmemesine ilişkindir. Geçmişte alınan 02.08.2007 tarih ve 07-63/776-282 sayılı Kurul kararında; anılan gizlilik yükümlülüğüne paralel bir sözleşme hükmü değerlendirilmiş ve kamuya mal olmamış know-how’ın kullanılması ve açıklanması konusunda süresiz yasaklama getirilebileceği sonucuna varılmıştır.
- (34) Son olarak Sözleşmeler ile EBAX’ın tavsiye niteliğinde satış fiyatı ile azami satış fiyatını belirleyebileceği yönünde düzenlemeye değinilmiştir. Dikey Anlaşmalara İlişkin Kılavuz’un 9.4. maddesinde azami satış fiyatının belirlenmesi konusunda “...münhasır dağıtım sisteminde dağıtıcıların, marka içi rekabetin azalmasından aldığı cesaretle fiyatları arttırmaya eğilimli olabildikleri, bu gibi durumlarda miktar zorlaması ya da azami fiyatın belirlenmesi gibi sınırlamaların bu olumsuzluğu azaltabildiği” ifadesi yer almaktadır. 2002/2 sayılı Tebliğ’in 4. maddesinde de satıcı tarafından tavsiye niteliğinde satış fiyatının belirlenmesinin sabit ve asgari fiyata dönüşmemesi koşuluyla mümkün olduğu öngörülmektedir. Dolayısıyla Sözleşmelerin anılan hükmünün değinilen Tebliğ ile Kılavuz hükümleri paralelinde olduğu ve bireysel muafiyet tanınmasına engel teşkil etmediği sonucuna ulaşılmıştır.

- (35) Bu çerçevede, incelenen Sözleşmeler'in, bireysel muafiyet koşullarının ilk üçünün yanı sıra rekabetin zorunlu olandan fazla kısıtlanmaması koşulunu da karşıladığı kanaatine varılmıştır.

## H. SONUÇ

- (36) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

1. Eczacıbaşı Baxter Hastane Ürünleri Sanayi ve Ticaret A.Ş. ile Aspendos Ecza Deposu Med. Ürün. Tur. ve Tic. A.Ş. , Avrasya İlaç Ecza Deposu Med. Ürün. Tic. A.Ş., Birlik Ecza Deposu Ltd. Şti., Doruk Ecza Deposu Tic. Ltd. Şti., Erdem Ecza Deposu Ticaret A.Ş. , Gökay Ecza Deposu San. ve Tic. A.Ş., Göksu Ecza Deposu Sağlık Ürünleri San. ve Tic. A.Ş. , Gül Ecza Deposu San. ve Tic. A.Ş. , Kordon Ecza Deposu Tic. A.Ş., Pharmatürk Ecza Deposu Tic. A.Ş. , Uzmanlar İlaç Ecza Deposu Medikal Ürünler Tic. A.Ş. ve Yeni Dicle Ecza Deposu Medikal Tic. Ltd. Şti. arasında imzalanan 6 adet "*Depo Sözleşmesi*" ne, çeşitli hükümlerinin 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesine aykırılık teşkil etmesi nedeniyle menfi tespit belgesi verilemeyeceğine,
2. 2002/2 sayılı "Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği"nin 2. maddesinde belirlenen pazar payı eşiğinin aşılması nedeniyle, sözleşmenin grup muafiyetinden de yararlanamayacağına,
3. Bununla birlikte söz konusu sözleşmeye, 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesinde sayılan şartların tamamını karşılaması nedeniyle bireysel muafiyet tanınmasına

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.