

**Rekabet Kurumu Başkanlığından,**

**REKABET KURULU KARARI**

**Dosya Sayısı** : 2019-3-073  
**Karar Sayısı** : 19-44/743-317  
**Karar Tarihi** : 12.12.2019

**(Ortak Girişim)**

**A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

**Başkan** : Birol KÜLE  
**Üyeler** : Arslan NARİN (İkinci Başkan), Şükran KODALAK,  
Ahmet ALGAN, Hasan Hüseyin ÜNLÜ

**B. RAPORTÖRLER:** Cansu TOPAK KORKMAZ, Dilara Nur CANSU ISLAM,  
Ahmet SAĞDUYU

**C. BİLDİRİMDE**

**BULUNAN** : - MCP Private Capital Fund III SCSp via MCP Investments  
III Sarl  
Temsilcisi: Av. İtir ÇİFTÇİ, Av. Bükem GEBELEK  
Kanyon Ofis Binası Kat:10 Büyükdere Cad. No:18 Levent  
Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Sanovel İlaç San. ve Tic. A.Ş. ve iştirakleri üzerinde Yamma Investments, Ahmet TOKSÖZ ve Zafer TOKSÖZ tarafından ortak kontrol kurulması işlemi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Rekabet Kurumu kayıtlarına 04.12.2019 tarih, 8445 sayı ile giren ve 11.12.2019 tarih 8617 sayı ile tamamlanan bildirim üzerine düzenlenen 11.12.2019 tarih ve 2019-3-073/Öİ sayılı Ortak Girişim Ön İnceleme Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖR GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda, bildirim konu işleme izin verilmesinde sakınca bulunmadığı ifade edilmiştir.

**G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME**

- (4) Başvuru; Sanovel İlaç San. ve Tic. A.Ş. (SANOVEL) ve SANOVEL'in Türkiye iştirakleri Aset İlaç San. ve Tic. A.Ş. (ASET), Adilna İlaç San. ve Tic. A.Ş. (ADİLNA) ile yurt dışı iştirakleri Sanovel Holding B.V., Sanovel SAS, Sanovel EÜOD ve Sanovel Spain S.L. üzerinde Morgan Stanley & CO. International plc. (MSIP), MCP Private Capital Fund III SCSp (METRIC CAPITAL) ile Ahmet TOKSÖZ ve Zafer TOKSÖZ tarafından ortak kontrol kurulmasına ilişkindir.
- (5) Planlanan işlemin gerçekleştirilmesi için METRIC CAPITAL, Lüksemburg'da bir devralma aracı şirketi olan Yamma Investments'ı (YAMMA)<sup>1</sup> satın almıştır. MSIP ve AFENDIS planlanan işlemin gerçekleşmesinden önce YAMMA'ya ortak olacaktır. Bildirim Formunda YAMMA'nın, SANOVEL'in %(. ....) oranında hissesini devralmak amacıyla Ahmet TOKSÖZ ve Zafer TOKSÖZ ile "Hisse Alım Sözleşmesi" ve "Hissedarlık Sözleşmesi" imzalayacağı ifade edilmiştir. Bildirime konusu işlemin gerçekleşmesini takiben YAMMA, Ahmet TOKSÖZ ve Zafer TOKSÖZ birlikte SANOVEL ve Türkiye iştirakleri ASET ve ADİLNA üzerinde ortak kontrole sahip olacaktır. Nitekim Zafer TOKGÖZ ve Ahmet TOKGÖZ'ün %100 sermayesine sahip

<sup>1</sup> YAMMA'nın üç hissedarı olması öngörülmektedir: (i) METRIC CAPITAL, (ii) MSIP ve (iii) Afendis Capital Partners I (AFENDIS). Bununla beraber yalnızca METRIC CAPITAL ve MSIP'in YAMMA üzerinde ortak kontrolü olacaktır.

olduğu ASET ve ADİLNA, SANOVEL'in %100 iştiraki olacak şekilde yeniden yapılandırılmıştır<sup>2</sup>. Ayrıca işlem kapsamında anılan gerçek kişilerin kontrolünde bulunan Arven ilaç San. ve Tic. A.Ş.'nin (ARVEN) belirli ilaç ruhsatlarını da SANOVEL'e devretmesi amaçlanmaktadır.

- (6) 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in (2010/4 sayılı Tebliğ) 5. maddesinin üçüncü fıkrası hükmü çerçevesinde, bir ortak girişimin anılan Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi sayılabilmesi için i) ortak kontrol altında bir teşebbüsün bulunması ve ii) ortak girişimin bağımsız bir iktisadi varlık (tam işlevsel) olarak ortaya çıkması unsurlarının birlikte sağlanması gerekmektedir.
- (7) i) *Ortak kontrolün bulunması:* Başvuru konusu işlemin dayandığı sözleşmelerin incelenmesinden işlem ile birlikte SANOVEL ve SANOVEL'in Türkiye iştirakleri ASET ve ADİLNA üzerinde ortak kontrol kurulacağı anlaşılmaktadır. Şöyle ki Hissedarlar Sözleşmesi'nin "Yönetim Kurulunu Teşekkülü" başlıklı 4.2. maddesine göre SANOVEL'in (.....) kişiden oluşacak yönetim kurulunun, (.....) üyesi YAMMA tarafından (.....) üyesi Ahmet TOKSÖZ ve Zafer TOKSÖZ tarafından ortak atanacaktır. Söz konusu sözleşmenin "Yönetim Kurulu Nisapları" başlıklı 4.4. maddesinin (a) bendine göre SANOVEL yönetim kurulunun toplantısı için gerekli nisap yönetim kurulu üyelerinin çoğunluğundan oluşacaktır. Yönetim kurulu, "Yönetim Kuruluna Ayrılan Meseleler" ile ilgili bir karar olmadığı sürece toplantıya katılan üyelerin çoğunluğunun olumlu oyu ile karar alabilecektir. Anılan maddenin (b) bendine göre ise, "Yönetim Kuruluna Ayrılan Meseleler" ile ilgili karar ve toplantı nisaplarının sağlanması için YAMMA tarafından atanan üyenin toplantıya katılımı ve olumlu oyu da dahil olmak üzere, SANOVEL yönetim kurulu üyelerinin çoğunluğunun o toplantıda mevcut olması ve olumlu oy vermiş olması gerekmektedir. Bu kapsamda "Yönetim Kuruluna Ayrılan Meseleler" Hissedarlar Sözleşmesi'nin 4.5. maddesinde sıralanmıştır. Buna göre özetle, üst yönetimin görevine son verilmesi, yatırımların, işletme planının ve bütçenin onaylanması gibi stratejik kararların YAMMA tarafından atanan üyenin toplantıya katılımı ve olumlu oyu da dahil olmak üzere, SANOVEL yönetim kurulu üyelerinin çoğunluğunun o toplantıda mevcut olması ve olumlu oy vermiş olması şartıyla alınacağı anlaşılmaktadır. Bu itibarla başvuru konusu işlem bakımından ortak kontrolün sağlandığı değerlendirilmektedir.
- (8) ii) *Bağımsız iktisadi varlık olarak kurulması:* SANOVEL 1983 yılından itibaren pazarda faaliyet göstermektedir. Dosya kapsamındaki bilgilerde SANOVEL'in tam işlevsel olarak faaliyetlerine devam etmesinde herhangi bir değişikliğin söz konusu olmayacağı ifade edilmiştir. Bu doğrultuda, işlemin tamamlanmasının akabinde de, SANOVEL'in tüm işlevlerini bağımsız bir iktisadi varlık olarak yerine getirebileceği ve dolayısıyla başvuru konusu işlem bakımından tam işlevsellik şartının da sağlandığı anlaşılmaktadır.
- (9) Sonuç itibarıyla başvuru konusu işlemin, 2010/4 sayılı Tebliğ'in 5. maddesi çerçevesinde bir devralma işlemi olduğu kanaatine varılmıştır. Öte yandan işlem tarafların cirolarının söz konusu Tebliğ'in 7. maddesinin birinci fıkrasında öngörülen eşikleri aşması nedeniyle, işlem izne tabidir.
- (10) Dosyadaki bilgilere göre, SANOVEL farmasotik ürünlerin Türkiye'de ve dünya çapında geliştirilmesi, üretimi, pazarlanması, yurt içi satışı ve ihracatı alanlarında faaliyet göstermektedir. SANOVEL'in Türkiye'deki iştirakleri ise ilaç sektöründe

<sup>2</sup> Bildirim Formunda ASET ve ADİLNA'nın SANOVEL'e devrinin tamamlandığı belirtilmiştir.

faaliyet göstermesine ve ilaç ruhsatlarına sahip olmasına karşın farmasotik ürünlerin satışı ve pazarlamasını gerçekleştirmemektedir.

(11) Öte yandan ortak girişim taraflarından METRIC CAPITAL, Avrupa menşeli şirketlere danışmanlık hizmetleri, sermaye yazılım sistemleri, devralma ve satın alma finansmanı, likidite/batıl borç finansmanı, azınlık hisselerin devralınması finansmanı, gelişim sermayesi işlemleri alanlarında faaliyet göstermektedir. Türkiye’de ise lüks restoran sektöründe yatırımları bulunmaktadır. MSIP, kurumsal menkul kıymetler, varlık yönetimi ve yatırım yönetimi alanlarında faaliyet göstermektedir. Türkiye’de ise Morgan Stanley Menkul Değerler A.Ş. aracılığıyla menkul kıymetler alanında faaliyeti bulunmaktadır. Bununla birlikte Bildirim Formunda, MSIP’nin ve METRIC CAPITAL’in Türkiye’de, SANOVEL ve Türkiye iştiraklerinin faaliyet gösterdiği pazarlar ve bu pazarların alt pazarında, üst pazarında veya komşu pazarında herhangi bir faaliyetinin bulunmadığı belirtilmiştir.

(12) Ahmet TOKSÖZ ve Zafer TOKSÖZ ise Türkiye’de;

- Biyoteknoloji ve solunum ilaçlarının üretimi, satımı ve pazarlaması,
- Çikolata, gofret, dondurma gibi fındıklı veya fındıksız gıda maddelerinin üretimi, satımı ve pazarlaması,
- Hayvan sağlığı ilaçlarının fikri haklarına sahip olunması, satışı ve pazarlaması,
- Hayvan sağlığı ilaçlarının veteriner hekimlere satışı ve dağıtımı için depoculuk faaliyeti,
- Yazılım, donanım ve bilgi sistemleri hizmetleri,
- Bebek maması ürünlerinin satış ve pazarlaması,
- Şarap üretimi ve otelcilik,
- Elektrik enerjisi toptan satışı,
- Meyve suyu satış ve pazarlaması ve
- Dondurma hammaddelerinin üretimi

alanlarında faaliyet göstermektedir. Bu kapsamda söz konusu gerçek kişilerin beşeri ilaç sektöründeki faaliyetlerinin incelenmesi gerekmektedir.

(13) Avrupa Komisyonu (Komisyon), beşeri ilaç sektörüyle ilgili kararlarında ürün pazarı tanımı yaparken, Avrupa Pazarlama Araştırma Birliği (European Pharmaceutical Marketing Association/EphMRA) tarafından oluşturulan Anatomik Terapötik Sınıflandırmayı (ATC) esas almaktadır. Rekabet Kurulunun (Kurul) bugüne kadar olan uygulamalarında da aynı yaklaşım benimsenmiştir. ATC sınıflandırmasında, etkin maddeler etkili oldukları ve tedavi ettikleri organlara veya sistemlere göre, ayrıca terapötik, farmakolojik ve kimyasal özelliklerine göre gruplandırılmaktadır. Hiyerarşik bir yapı içeren bu sınıflandırmada, gruplar genelden özele doğru sıralanmakta ve sınıflandırma 16 temel kategoriden oluşmaktadır (A, B, C, D... şeklinde). Her bir kategoride dörder seviye bulunmaktadır. Birinci seviyede ilaçlar anatomik gruplara, ikinci seviyede farmakolojik/terapötik alt gruplara, üçüncü ve dördüncü seviyelerde kimyasal/farmakolojik/terapötik alt gruplara ayrılmaktadır. Bunlardan birinci seviye en genel (ATC-1), dördüncü seviye ise en detaylı olanıdır (ATC-4)<sup>3</sup>.

<sup>3</sup> EphMRA’dan farklı olarak Dünya Sağlık Örgütü’nün ATC sınıflandırması beş basamaktan oluşmakta ve son basamakta (ATC-5) etkin maddeye göre sınıflandırma yapılmaktadır. Oysa EphMRA’nın

- (14) Gerek Komisyon gerekse de Kurulun ilaç sektörüne yönelik kararlarında başlangıç aşaması olarak, ilacın tedavi edici özelliklerine dayanan ATC-3 sınıflandırması esas alınmaktadır. ATC-3'ün başlangıç noktası olarak ele alınmasındaki temel gerekçe, bu gruptaki ilaçların bir hastalığın ortaya çıktığı durumda, doktorlar tarafından, birbirleri ile ikame olarak görülmesinden kaynaklanmaktadır. Diğer bir ifade ile doktorların ilaç seçimi yaparken genellikle ATC-3 sınıflandırması çerçevesinde karar verdiği kabul edilmektedir. Bunun yanında bu sınıflandırmaya dayanılarak yapılan pazar tanımlarının rekabetçi endişeleri gidermeye yetmediği durumlarda, pazarın ATC-4 veya etkin madde bazında olmak üzere daha dar tanımlanması da mümkündür.
- (15) Mevcut dosyada sonucu değiştirmeyeceğinden hareketle ilgili pazar tanımı yapılmamakla birlikte etkilenen pazar bakımından, Kurulun genel yaklaşımı benimsenerek ilaçlara yönelik ATC-3 seviyeleri esas alınmıştır. Ahmet TOKSÖZ ve Zafer TOKSÖZ ilaç sektöründeki faaliyetlerini ARVEN'in devredilmeyen ruhsatları aracılığıyla gerçekleştirmektedir. Bu kapsamda söz konusu ilaçların ATC-3 kodlarına aşağıda yer verilmiştir.

Tablo 1- ARVEN'in Devredilmeyen İlaç Ruhsatları

İlaç Adı	ATC-3 Kodu	Kullanıldığı Hastalıklar
Cyplos	R03F B2-AGON + CORTICOIDS COMBS	Astım ve KOAH
Fraven	L03A IMMUNOSTIM AG EX INTFRON	Kemoterapi ile tedavi sonrasında beyaz kan hücrelerinin sayısının artırılması
Tutast	R03K ANTICHOLINERGICS PLAIN	Astım ve KOAH
Messina Combi	R03F B2-AGON + CORTICOIDS COMBS	Astım ve KOAH
Paused	L01X ALL OTH. ANTINEOPLASTICS	Multipl Miyelom ve Miyelodiplastik Sendrom

Kaynak: Bildirim Formu

- (16) İşlem sonrasında Ahmet TOKSÖZ ve Zafer TOKSÖZ'ün ortak girişim şirketindeki faaliyetleri hariç olmak üzere aynı ATC-3 seviyesinde herhangi bir ürünün bulunmayacağı anlaşılmaktadır. Ayrıca başvuru sahibi, Ahmet TOKSÖZ ve Zafer TOKSÖZ tarafından kontrol edilen Montero Gıda Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin de beşeri ilaç sektöründe gelir getirmeyen faaliyetlerinin bulunduğunu, söz konusu ilaçların da ATC-3 seviyesinde ortak girişim şirketi faaliyetleriyle herhangi bir kesişiminin mevcut olmadığını ifade etmiştir.
- (17) Sonuç olarak SANOVEL ve Türkiye iştiraklerinin faaliyet alanı ile METRIC CAPITAL, MSIP, Zafer TOKGÖZ ve Ahmet TOKSÖZ'ün Türkiye'deki faaliyetleri arasında yatay ya da dikey bir örtüşme bulunmadığı, dolayısıyla bildirim konu işlem ile herhangi bir pazarda hâkim durum yaratılmasının veya mevcut hâkim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

sınıflandırmasında son basamak olan dördüncü basamak (ATC-4) birden fazla etkin maddeyi içerebilmektedir.

## H. SONUÇ

- (18) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre, bildirim konusu işlemin 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 2010/4 sayılı Rekabet Kurulundan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında izne tabi olduğuna; işlem sonucunda aynı Kanun maddesinde yasaklanan nitelikte hakim durum yaratılmasının veya mevcut hakim durumun güçlendirilmesinin ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle işleme izin verilmesine, gerekçeli kararın tebliğinden itibaren 60 gün içinde Ankara İdare Mahkemelerinde yargı yolu açık olmak üzere, OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.