

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2013-3-58 (Muafiyet/Menfi Tespit)
Karar Sayısı : 13-52/738-310
Karar Tarihi : 12.09.2013

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Kenan TÜRK, Doç. Dr. Mustafa ATEŞ,
İsmail Hakkı KARAKELLE, Reşit GÜRPINAR, Fevzi ÖZKAN

B. RAPORTÖRLER: Pelin ERDOĞAN, İbrahim Hilmi KOÇAK

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN :- Roche Müstahzarları Sanayi A.Ş.
Temsilcisi: Av. İlmütluhan SELÇUK
Ebulula Mardin Cad. No:57 34335 Akatlar Beşiktaş/İstanbul

- (1) **D. DOSYA KONUSU:** Roche Müstahzarları Sanayi A.Ş. ile Ali Raif İlaç San. A.Ş. arasında Bonviva markalı ürünlere ilişkin imzalanan Distribütörlük Sözleşmesi'ne muafiyet tanınması talebi.
- (2) **E. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 02.09.2013 tarih ve 6217 sayılı ile giren bildirim üzerine düzenlenen 05.09.2013 tarih ve 2013-3-58/MM sayılı Menfi Tespit/Muafiyet Raporu görüşülerek karara bağlanmıştır.
- (3) **F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda özetle; Roche Müstahzarları Sanayi A.Ş. ile Ali Raif İlaç San. A.Ş. arasında imzalanan Distribütörlük Sözleşmesi'nin 2002/2 sayılı "Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği" (2002/2 sayılı Tebliğ) kapsamında olduğu kanaat ve sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. İlgili Pazar

G.1.1. İlgili Ürün Pazarı

- (4) 2002/2 sayılı Tebliğ'in 2. maddesinde, üretim veya dağıtım zincirinin farklı seviyelerinde faaliyet gösteren teşebbüsler arasında belirli mal veya hizmetlerin alımı, satımı veya yeniden satımı amacıyla yapılan dikey anlaşmaların Tebliğ kapsamında olduğu ve bu düzenleme ile sağlanan muafiyetten ilgili pazardaki payın %40'ı aşmaması durumunda yararlanılabileceği ifade edilmektedir. Tek alıcıya sağlama yükümlülüğü içeren dikey anlaşmalarda -belirtilen koşula ek olarak- alıcının anlaşma konusu malları ve hizmetleri aldığı ilgili pazardaki payının da %40'ı aşmaması, anlaşmanın Tebliğ ile tanınan muafiyetten yararlanabilmesi için gereklidir.
- (5) Taraflar arasında imzalanan 23.08.2013 tarihli Distribütörlük Sözleşmesi (Sözleşme)'nin konusunu "Bonviva" markalı beşeri tıbbi ürünler oluşturmaktadır. Ürünler, Roche Grubu tarafından yurt dışında üretilip Türkiye'ye ithal edilen Bonviva Roche 150 mg film kaplı tablet ve Bonviva Roche 3 mg/3 ml enjeksiyonluk çözelti içeren kullanıma hazır şırıngalardır. Roche, Türkiye'de ürünlerin aktif dağıtımını sonlandırmakta ve Sözleşme'de öngörülen hüküm ve koşullar çerçevesinde; ürünlerin dağıtımını, pazarlanması, satışı ve tanıtımını için Türkiye çapında Aris'i Yetkili Distribütör olarak atamakta ve münhasır yetki vermektedir. Sözleşme'nin 31.12.2016 tarihinde sona ermesi öngörülmüştür.

13-52/738-310

- (6) Dosya içeriğinden, adı geçen ürünlerin bulunduğu ATC-3 sınıfının (M05B Kemik Kırıklarına Yönelik Kalsiyum Regülatörleri) kırık riski yüksek post menopozal kadınlarda kırıkların önlenmesi için osteoporoz tedavisinde kullanılan ve içeriğinde “ibandronat sodyum” etken maddesi bulunan ürünler olduğu anlaşılmıştır. Daha ayrıntılı değerlendirildiğinde ise, ATC-4 sınıfında “M05B3: Osteoporoz Tedavisinde Kullanılan Bifosfonatlar” arasında yer almaktadır. Dolayısıyla, en geniş şekilde ATC-3 sınıfına göre, en dar şekilde etkin maddeye göre tanımlansa da hem Roche'un hem de tek alıcı konumundaki Aris'in ilgili pazardaki payları farklılık göstermeyecektir. Dolayısıyla, mevcut dosya özelinde ilgili ürün pazarı tanımlanmamıştır. Aris'in sözleşme konusu ürünlere rakip olan veya olabilecek bir ürüne ilişkin üretim ya da dağıtım faaliyeti de bulunmamaktadır.

G.1.2. İlgili Coğrafi Pazar

- (7) İlgili coğrafi pazar “Türkiye” olarak belirlenmiştir.

G.2. Taraflar

G.2.1. Roche Müstahzarları Sanayi A.Ş. (Roche)

- (8) İsviçre merkezli F. Hoffmann-LaRoche Ltd.'nin Türkiye'deki iştiraki durumunda bulunan Roche, Türkiye'de beşeri ilaç ve diagnostik cihaz alanlarında faaliyet göstermektedir.

G.2.2. Ali Raif İlaç San. A.Ş. (Aris)

- (9) Merkezi İstanbul'da bulunan Aris, beşeri tıbbi ürünlerin üretimi, ithalatı ve pazarlaması ile iştigal etmektedir.

G.3. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

G.3.1. Grup Muafiyeti Değerlendirmesi

- (10) Roche'un yalnızca sağlayıcı, Aris'in ise yalnızca dağıtıcı olduğu, eş deyişle Sözleşme ile “Bonviva” markalı ürünler bakımından taraflar arasında dikey bir ilişki kurulduğu anlaşılmıştır. Dolayısıyla, bildirim konusu Sözleşme 2002/2 sayılı Tebliğ kapsamında incelenebilecek bir dikey anlaşmadır. Tek alıcıya sağlama yükümlülüğü içeren söz konusu Sözleşme'nin Tebliğ ile tanınan grup muafiyetinden yararlanıp yararlanamayacağını belirlemede incelenmesi gereken iki temel unsur bulunmaktadır. Bu unsurların ilki hem sağlayıcının hem de alıcının pazar payının anılan Tebliğ ile belirlenen eşikleri aşp aşmadığı, ikincisi ise taraflara Sözleşme'yi grup muafiyeti kapsamında çıkaracak nitelikte sınırlamalar getirilip getirilmediğidir.
- (11) Sağlayıcının ve tek alıcının %40'lık eşiği aşp aşmadığının belirlenmesinde dikkate alınacak pazarlar, Tebliğ'in 2. maddesinin sırasıyla ikinci ve üçüncü fıkralarında belirtilmiştir. Buna göre, hem sağlayıcının dikey anlaşma konusu mal veya hizmetleri sağladığı ilgili pazardaki payının hem de tek alıcının dikey anlaşma konusu ürünleri aldığı ilgili pazardaki payının %40'ı geçmemesi, Sözleşmenin grup muafiyetinden yararlanabilmesi için gereklidir.
- (12) Aris'in “Bonviva” markalı ürünler dışında bu ürünlere rakip olan ya da olabilecek ürettiği/dağıtımını yaptığı “ibandronat sodyum” etken maddeli başka ürün bulunmadığından, Aris'in alım yaptığı pazardaki pay, aynı zamanda Roche'un aynı ürünleri sağladığı pazardaki paydır.
- (13) 2002/2 sayılı Tebliğ'in 6/A maddesinin ikinci fıkrasının (a) bendi uyarınca 2012 yılı verileri esas alındığında ve yapılabilecek alternatif ilgili ürün pazar tanımları bakımından herhangi bir farkın ortaya çıkmayacağı dikkate alındığında, Roche'un “ibandronat sodyum” etken maddeli “Bonviva” markalı ürün satışlarından elde ettiği pay ile Aris'in aynı etken maddeli ürünlerin alımları içindeki tahmini payının %(...) olduğu, hem sağlayıcının hem de dağıtıcının %40 eşiğini aşmadığı, ayrıca Sözleşme'yi grup muafiyeti kapsamı dışına çıkaracak sınırlamalar içermediği dosya içeriğinden anlaşıldığından söz konusu Sözleşme'nin 2002/2 sayılı Tebliğ ile tanınan grup muafiyetinden yararlandığı kanaatine

13-52/738-310

varılmıştır.

H. SONUÇ

- (14) Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Roche Müstahzarları San. A.ř. ile Ali Raif İlaç San. A.ř. arasında Bonviva markalı ürünlere ilişkin imzalanan 23.08.2013 tarihli Distribütörlük Sözleşmesi'nin 2002/2 sayılı Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği kapsamında grup muafiyetinden yararlandığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.