

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2007-2-134 (İlk İnceleme)

Karar Sayısı : 07-63/779-285

Karar Tarihi : 2.8.2007

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Tuncay SONGÖR (İkinci Başkan)

10 Üyeler : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI, M. Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN

B- RAPORTÖR : Ali ARIÖZ, Erdem AYGÜN

C.ŞİKAYET EDEN : -Marinmed Medikal Cihaz Malzeme San. Tic. Ltd. Şti.
Alacaatlı Mah. Gazililer Sitesi No:97
Çayyolu – Yenimahalle / Ankara

**D.HAKKINDA
İLK İNCELEME
YAPILANLAR**

20 : - Okyanus Medikal Tıbbi Cihazlar Elektronik Turizm
Sanayi ve Ticaret İnşaat Ltd. Şti.
6840 Sok. No:23 Evka-2 Çiğli/İZMİR
- ADS Elektronik Tıbbi Cihazlar İthalat İhracat San. ve
Tic. Ltd. Şti.
Kıbrıs Sok. No:19/1 Aşağı Ayrancı - ANKARA

E. DOSYA KONUSU : Okyanus Medikal Tıbbi Cihazlar Elektronik Turizm
Sanayi ve Ticaret İnşaat Ltd. Şti. ve ADS Elektronik Tıbbi Cihazlar İthalat
İhracat San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin 4054 sayılı Kanun'un 4. ve 6. maddelerini
ihlal ettiği iddiası.

30

F. İDDİALARIN ÖZETİ : Şikayetçi tarafından yapılan ilk başvuruda;

- 2004 yılında İzmir Tepecik Eğitim ve Araştırma Hastanesince yapılan sarf malzemesi alım ihalesinde, uhdelerinde kalan kalemler (Alkalin Sensor) için Hastane ile sözleşme imzaladıkları,
- Ancak, kendileri tarafından getirilen malzemenin "Ph metre" cihazına uymadığı,
- Yapılan incelemeler neticesinde, gerek hastane yönetimince gerekse bilirkişi raporu ile "Ph metre" içerisindeki konektör ile oynandığının tespit edildiği,
- 40 - Detaylı incelemenin ardından kateterlerin takılmak istendiği "Ph metre" cihazının Hastane demirbaşına ait olmadığına tespit edildiği ve mevzuat gereğince demirbaş olmayan cihazlar için sarf malzeme alımı yapılamayacağına karar verildiği,
- Dolayısıyla, ihalede uhdelerinde kalan malzemeyi Hastaneye veremedikleri ve ithal ettikleri kateterler nedeniyle zarar gördükleri,

- ADS Medikal ve Okyanus Medikal firmalarının rekabeti önlemek amacı ile cihaz içerisindeki elektronik devreleri değiştirdikleri ve sattıkları kateterleri de cihaza uygun olacak şekilde değiştirerek sadece kendilerinin sattıkları kateterlerin cihazla çalışır durumda olmasını sağladıkları,
- 50 – Kendi sattıkları kateterlerin her marka “Ph metre” cihazı ile uyumlu olmasına rağmen cihazlarda yapılan değişiklikler nedeniyle kateterlerin cihazlara uymadığı ve bu durumun firmalarını töhmet altında bıraktığı, diğer bir ifade ile daha sonraki ihalelerde şartnameler yazılırken firmalarının ve ürünlerinin uygunluk raporu alamadığı için zor durumda kaldığı,
- ADS Medikal ve Okyanus Medikal firmalarının 4054 sayılı Kanun’un 4. ve 6. maddesini ihlal ettikleri
- belirtilerek konunun incelenerek gereğinin yapılması talep edilmektedir.

G. DOSYA EVRELERİ : Kurum kayıtlarına 21.6.2007 tarih ve 4264 sayı ile giren başvuru üzerine yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 20.7.2007 tarih, 2007–2–134/İİ–07-AA sayılı İlk İnceleme Raporu, 27.7.2007 tarih, REK.0.06.00.00-110/241 sayılı Başkanlık önergesi ile 07-63 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

60

H. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Marinmed Medikal Ltd. Şti. tarafından yapılan başvurunun 4054 sayılı Kanun hükümleri çerçevesinde incelenmesi sonucunda, konu hakkında önaraştırma ya da soruşturma açılmasına gerek olmadığı sonucuna ulaşıldığı ifade edilmiştir.

70 I. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

I.1. Yaşanan Gelişmeler

Şikayet sahibi Gökhan TERZİOĞLU ile telefon görüşmesi yapılmıştır. Görüşmede;

- Türkiye’de yaklaşık 200 hastanede Ph metre cihazı olduğu,
- Söz konusu cihazı üreten Hollanda, İngiltere, İtalya ve Amerika firmaları olduğu, bu firmaların Türkiye’de distribütörlerinin olduğu,
- Cihazlara takılan kateterleri üreten firma sayısının daha az olduğu,
- Farklı kateterlerin farklı cihazlara uyum sağlayabildiği,
- İzmir SSK Tepecik Eğitim ve Araştırma Hastanesi haricinde diğer ihalelerde kateterlerin Ph metre cihazına uyum sağlamaması gibi bir durumla karşılaşılmadıkları

80 ifade edilmiştir.

Marinmed Medikal yetkilisi tarafından gönderilen şikâyet dilekçesi ve ekleri incelendiğinde ve yapılan telefon görüşmeleri neticesinde şikâyete konu olayın gelişiminin aşağıdaki gibi olduğu anlaşılmaktadır;

1. 7.4.2004 tarihinde İzmir SSK Tepecik Eğitim ve Araştırma Hastanesinde 100 adet Ph kateteri için ihale yapılmış ve söz konusu ihalede Marinmed Medikal (...) YTL, Nilim Medikal¹ (...) YTL fiyat vermişlerdir.

¹ Şikayetçi ile yapılan telefon görüşmesinde Nilim Medikal ve Okyanus Medikal’in aynı firma olduğu ve çeşitli nedenlerle Nilim Medikal’in isim değiştirerek Okyanus Medikal olduğu ifade edilmiştir.

- 90
2. Ancak kateterlerin Ph metre cihazına uymaması nedeniyle ihale iptal edilmiştir.
 3. 16.7.2004 tarihinde 200 adet kateter için tekrar ihaleye çıkılmış, ihalede Marinmed Medikal (.....) YTL, Nilim Medikal (.....) YTL fiyat vermişler ve ihale Marinmed Medikal'de kalmıştır.
 4. Marinmed Medikal tarafından getirilen kateterler Hastane'de bulunan cihaza uymamıştır. Zira cihazı Hastaneye veren firma olan Okyanus Medikal'in Ph metre cihazının içi ile oynadığı ve konektörlerin yerini değiştirdiği tutanakla tespit edilmiştir.
 5. Konektörlerin yeni şekline uygun olacak şekilde kateterleri de değiştirdiği şikâyetçi tarafından ifade edilmiştir.
- 100

I.2. Değerlendirme

Şikâyet konusu olayın tek bir teşebbüs davranışı olarak gerçekleştiği anlaşılmaktadır. Zira ADS firmasının, Ph metre cihazının içindeki konektörlerin değiştirilmesinde etkisinin olduğuna dair herhangi bir bilgi bulunmamaktadır. Yapılan işlemin Okyanus Medikal tarafından tek başına yapıldığı konuyu inceleyen diğer makamlarca tespit edilmiştir. Okyanus Medikal firmasının ise Ph metre cihazının konektörleri ile oynadığı ve bir başka firmanın kateterinin uymayacağı şekilde cihazın içindeki bağlantıları değiştirdiği belirtilmektedir. Cihazın içindeki yeni bağlantı durumuna göre kateterlerin de bağlantılarını değiştirerek cihazını kendi kurduğu hastanelerde kateterlerin sadece kendisinden alınabilmesini sağlamaya çalıştığı anlaşılmaktadır.

110

4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 6. maddesinin (a) bendinde " Ticarî faaliyet alanına başka bir teşebbüsün girmesine doğrudan veya dolaylı olarak engel olunması ya da rakiplerin piyasadaki faaliyetlerinin zorlaştırılmasını amaçlayan eylemler" hâkim durumun kötüye kullanılması hallerinden biri olarak sayılmıştır. Şikâyetçi ile yapılan telefon görüşmesinden anlaşıldığı üzere, Türkiye'de yaklaşık 200 Hastane'de Ph metre cihazı bulunmaktadır. Şikâyet konusu olayın sadece bir hastanede yaşandığı belirtilmiştir. Şikâyetçi tarafından diğer hastanelerde kurulu cihazlarda benzer sorunlarla karşılaşmadığı ve genel olarak her marka kateterin her marka Ph metre ile çalıştığı ifade edilmektedir. Şikâyete konu olayın gerçekleştiği tarih olan 2004 yılından sonra hastanelerce yapılan benzer ihalelerde aynı sorunla karşılaşmadığı ifade edilmiştir. Ayrıca, şikâyet edilen Okyanus Medikal firmasının cihazın içini açarak bağlantıları değiştirmesi usulsüzlük olarak değerlendirilmiş ve konuyla ilgili olarak Sağlık Bakanlığı ve Çalışma ve Sosyal Güvenlik Bakanlığı Teftiş Kurulları inceleme yapmış ve konu ayrıca mahkemeye intikal etmiştir. Dolayısıyla, şikâyet konusu olayın Okyanus Medikal tarafından yapılan rekabeti ihlal edici bir davranış olarak değil, hastane ile Okyanus Medikal arasındaki tedarik sözleşmesine uymama olarak değerlendirilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.. Zira yetkili makamlarca söz konusu usulsüzlüğe engel olunarak ihalelerin olağan biçimde yapılması sağlanmıştır.

120

130

07-63/779-285

Bu çerçevede şikâyet dilekçesinde yer alan iddialar hakkında 4054 sayılı Kanun kapsamında herhangi bir işlem tesis edilmesine gerek olmadığı ve başvurunun reddedilmesi gerektiği kanaatine varılmıştır.

J. SONUÇ

140 Düzenlenen rapora, toplanan delillere ve incelenen dosya kapsamına göre; dosya konusu şikayet ile ilgili olarak 4054 sayılı Kanun çerçevesinde önaraştırma yapılmasına ya da soruşturma açılmasına gerek olmadığına, şikayetin reddine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.