

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2010-1-353 (Önaraştırma)
Karar Sayısı : 11-25/470-141
Karar Tarihi : 21.04.2011

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE,
Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR

B. RAPORTÖRLER : Çiğdem ÜNAL, Fatma ATAÇ

**C. BAŞVURUDA
BULUNAN**

: - Emek Ecza Deposu İlaç ve Kimyevi Maddeler İth. İhr. ve Tic. A.Ş.
Molla Şeref Mah. Oğuzhan Cad. No:21/4
Fındıkzade/İstanbul

**D. HAKKINDA İNCELEME
YAPILANLAR**

:-Lundbeck İlaç Tic. Ltd. Şti
Rüzgarlıbahçe Mah. Cumhuriyet Cad. No:22 Gülsan Plaza
Kat 1/1 34829 Kavacık Beykoz/İstanbul
- Servier İlaç ve Araştırma A.Ş.
Büyükdere Cad. Meydan Sok. No:28 Beybi Giz Kule No:28
Kat 22-23-24 Maslak/İstanbul
- Pierre Fabre İlaç A.Ş.
Abbasağa Mah. Keşşat Sok. No:4 Şatıroğlu İşhanı D:10
Beşiktaş/İstanbul
- Guerbet Tıbbi ve Kimya Madde Tic. A.Ş.
Kısıklı Cad. Haluk Türksöy Sok. No:4 Kat:2 34662 Altunizade
Üsküdar/İstanbul
- Opakim Tıbbi Ürünler Tic. Ltd. Şti.
Tophanelioğlu Cad. No:76 Altunizade Üsküdar/İstanbul
- Schering-Plough Tıbbi Ürünler Tic. A.Ş.
Maya Plaza Yıldırım Oğuz Göker Cad. 34335 Akatlar/İstanbul
- Merck Sharp Dohme İlaçları Ltd. Şti.
Balabandere Cad. No:2/4 İstinye/İstanbul
- Kansuk Laboratuvarı San. ve Tic. A.Ş.
Beşyol Mah. Eski Londra Asfaltı No:4 Sefaköy/İstanbul
- GlaxoSmithKlein İlaçları San. ve Tic. A.Ş.
Büyükdere Cad. 1. Levent Plaza B Blok No:173 1.
Levent/İstanbul
- Chiesi İlaç Ticaret A.Ş.
Büyükdere Cad. No:122 Özsezen İş Mer. C Blok K:3
Şişli/İstanbul
- Sandoz İlaç Sanayi ve Tic. A.Ş.
Küçükbakkalköy Mah. Şehit Şakir Elkovan Cad. No:2 34750
Kadıköy/İstanbul
- Bristol Myers Squibb İlaçları Inc. İstanbul Şubesi
Plaza Spring Giz Meydan Sok. Kat:8 Maslak/İstanbul
- Fako İlaçları A.Ş.
Gültepe Mah. Harman Cad. Ali Kaya Sok. Polat İş Merkezi
B Blok No:2 K:1-7-8 Levent/İstanbul

- Kurtsan İlaçları A.Ş.

Ali Rıza Gülcan Cad. Alparslan İş Merkezi No:27/10
Merter/İstanbul

- Wyeth İlaçları A.Ş.

Büyükdere Cad. Maya Akar Center No:100-105 Kat:9
Esentepe/İstanbul

E. DOSYA KONUSU: İlaç sağlayıcısı bazı teşebbüslerin diğer ecza depolarıyla Emek Ecza Deposu İlaç ve Kimyevi Mad. İtr. İth. İhr. ve Tic. A.Ş. arasında adı geçen teşebbüs aleyhine fiyat ayrımcılığı yaptıkları iddiası.

60 **F. İDDİALARIN ÖZETİ:** Başvuruda özetle;

- Emek Ecza Deposunun 35 yıldır ilaçların serbest eczanelere ve hastane eczanelerine satışı ve sevkiyatı alanında faaliyet gösterdiği,
- Haklarında başvuruda bulunulan ilaç sağlayıcısı teşebbüslerin diğer ecza depolarına ve ecza kooperatiflerine sağladığı iskonto, mal fazlası, çıkışa prim, dönemsel prim gibi imkânları Emek Ecza Deposuna sağlamadıkları ve dolayısıyla diğer ecza depolarıyla Emek Ecza Deposu arasında Emek Ecza Deposu aleyhine ayrımcılık yaptıkları,
- İddia edilen ayrımcı uygulamanın diğer ecza depolarıyla Emek Ecza Deposu arasında maliyet farklılıklarına yol açtığı,

70 - Bu maliyet farklılıklarının Emek Ecza Deposunun mal tedarikinde sorunlara ve dolayısıyla finansal bir krize yol açtığı, bu finansal kriz neticesinde Emek Ecza Deposunun ticari faaliyetlerinin zorunlu olarak sona erdiği

belirtilerek haklarında başvuruda bulunulan teşebbüslerin hakim durumda buldukları ve bu hakim durumlarını kötüye kullandıkları iddia edilmiştir.

G. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 29.12.2010 tarih ve 9710-9724 sayı ile intikal eden başvuru üzerine yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 03.03.2011 tarih, 2010-1-353/ İİ-11-375.ÇÜ sayılı İlk İnceleme raporu Kurul'un 10.03.2011 tarih ve 11-15/257-M sayılı toplantısında değerlendirilmiş ve konu hakkında önaraştırma yapılmasına karar verilmiştir. İlgili karar uyarınca yapılan inceleme sonucunda hazırlanan 15.04.2011 tarih ve 2010-1-353/ÖA-11-375.ÇÜ sayılı Önaraştırma Raporu, 18.04.2011 tarih ve REK.0.05.00.00-110/87 sayılı Başkanlık Önergesi ile 11-25 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

80 **H. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; Lundbeck İlaç Tic. Ltd. Şti., Servier İlaç ve Araştırma A.Ş., Pierre Fabre İlaç A.Ş., Guerbet Tıbbi ve Kimya Madde Tic. A.Ş., Opakim Tıbbi Ürünler Tic. Ltd. Şti., Schering-Plough Tıbbi Ürünler Tic. A.Ş., Merck Sharp Dohme İlaçları Ltd. Şti., Kansuk Laboratuvarı San. ve Tic. A.Ş., GlaxoSmithKlein İlaçları San. ve Tic. A.Ş., Chiesi İlaç Ticaret A.Ş., Sandoz İlaç Sanayi ve Tic. A.Ş., Bristol Myers Squibb İlaçları Inc., Fako İlaçları A.Ş., Kurtsan İlaçları A.Ş., Wyeth İlaçları A.Ş.'nin diğer ecza depolarıyla Emek Ecza Deposu İlaç ve Kimyevi Maddeler İtriyat İth. İhr. ve Tic. A.Ş. arasında Emek Ecza Deposu İlaç ve Kimyevi Maddeler İtriyat İth. İhr. ve Tic. A.Ş. aleyhine fiyat ayrımcılığı yaptığı iddiasını destekleyecek bulgulara rastlanmadığı, bu nedenle anılan teşebbüsler hakkında bir soruşturma açılmasına yer olmadığı ve şikayetin reddedilmesi gerektiği ifade edilmiştir.

I. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

I.1. Firmalara İlişkin İncelemeler

I.1.1. Lundbeck'e İlişkin İncelemeler

100 Lundbeck, tüm ecza depolarına fiyat listelerinde ilan edilmiş bulunan imalatçı satış fiyatı ve iskonto oranları üzerinden satış yaptığını, söz konusu fiyat listelerinin isteyen ecza depolarına faks veya elektronik posta yoluyla bildirildiğini, herhangi bir ecza deposuna ayrıcalıklı bir fiyat ve/veya iskonto oranı uygulanmadığını bildirmiştir.

Dosya kapsamındaki bilgilerden şirketin hâlihazırda herhangi bir ecza deposu ile ciro anlaşmasının veya özel iskonto oranları uygulamasının bulunmadığı anlaşılmıştır. Ancak belirli ilaçlar için, depolar tarafından eczanelere yönelik belli sayıda kutunun sipariş edilmesi durumunda depoların belli bir miktar mal fazlasına hak kazandıkları aylık kampanyalar yapılabilmektedir. Bu kampanyalar elektronik posta ya da faks yoluyla tüm ecza depolarına duyurulmakta ve tüm depolar bakımından eşit şekilde uygulanmaktadır.

110 Ayrıca teşebbüs 2005-2009 döneminde ecza depolarıyla zaman zaman şifahi olarak dönemsel ciro primi anlaşmaları yapılmış olduğunu *-ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır-*, prim uygulamasının tüm depolar bakımından aynı koşullarda geçerli olduğunu belirtmiştir.

Lundbeck'in 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 1'de yer almaktadır:

Tablo 1- Lundbeck'in 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

Tablo 1'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Lundbeck'ten yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmaktadır.

I.1.2. Servier'e İlişkin İncelemeler

120 Servier ecza depoları ile çalışma şartlarının satılan ürün bazında tanımlandığını ve bu şartların tüm ecza depoları için aynı olduğunu bildirilmiştir. Söz konusu koşulların revize edildiği dönemlerde ecza depolarına elektronik posta ve/veya faks ile duyurulduğu ifade edilmiştir.

Servier'in 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 2'de yer almaktadır:

Tablo 2- Servier'in 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

130 Tablo 2'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Servier'den yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmıştır.

I.1.3. Pierre Fabre'ye İlişkin İncelemeler

Firmanın 2005 yılında ve adlı ürünlerin satışlarının artması amacıyla ve ile belli bir satış hedefine ulaşmaları koşuluyla yıllık ciro primi anlaşması yaptıkları tespit edilmiştir. Aynı ürünler için 2007'den sonraki dönemlerde Emek Ecza Deposu dâhil tüm ecza depolarına eşit şartlarda, yılda bir veya iki kez uygulanan satış kampanyaları ile alım miktarlarına göre ekstra vade ve iskonto uygulanmıştır. Kampanya şartları depolara telefon, faks, elektronik posta ve saha kadroları aracılığıyla duyurulmuştur. Bununla birlikte hâlihazırda özel şartlarla çalışılan herhangi bir ecza deposu bulunmamaktadır.

140

Pierre Fabre'nin 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 3'de yer almaktadır:

Tablo 3- Pierre Fabre'nin 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

Tablo 3'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Pierre Fabre'den yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmıştır.

I.1.4. Guerbet'e İlişkin İncelemeler

150 Guerbet'e gönderilen bilgi isteme yazısına cevap olarak gönderilen yazıya göre firmanın ecza depolarına yaptığı satış koşulları sözlü olarak belirlenmektedir. Ecza depolarına 90 günlük vade uygulayan firma, iskonto, mal fazlası gibi satış koşulları

11-25/470-141

hakkında dönemsel olarak firmanın ihtiyacına ve müşterilerin durumuna göre karar vermektedir. Firma, 2008 ve 2009 yıllarında Hedef, Selçuk ve Dilek ecza depolarına özel koşullu satış yapmıştır. Bu koşullar Tablo 4'de özetlenmiştir:

Tablo 4- Guerbet'in Bazı Ecza Depolarına Uyguladığı Özel Satış Koşulları

Depo Adı	Dönem				
	Nisan-Haziran 2008	Temmuz-Eylül 2008	Ekim-Aralık 2008	Ocak-Mart 2009	Nisan-Haziran 2009
Hedef					
Selçuk					
Dilek					

Guerbet'in 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 5'de yer almaktadır:

Tablo 5 - Guerbet'in 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

160 Tablo 5'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun Guerbet'ten yaptığı alımlar incelenen dönem boyunca Hedef ve Selçuk Ecza Depolarının alımlarının önemli ölçüde altında kalmıştır. Diğer ecza depoları bakımından ise yıllar itibarıyla değişiklikler olsa da özel koşullar uygulandığı belirtilen 2008 ve 2009 yıllarında özel koşullar uygulanan ecza depolarının alımlarının Emek Ecza Deposunun alımlarının üzerinde olduğu anlaşılmıştır.

1.1.5. Opakim'e İlişkin İncelemeler

Opakim, Kuruma gönderdiği cevabi yazıda, ecza depolarına 90 gün vade ve SGK iskontosu uygulayarak ürün sattığını belirtmiştir. Satış koşullarında olası değişikliklerin elektronik posta veya faks ile duyurulduğu ifade edilmiştir. Ayrıca özel şartlarla çalıştıkları herhangi bir ecza deposu bulunmadığını eklemiştir.

170 Opakim'in 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 6'da yer almaktadır:

Tablo 6- Opakim'in 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

180

Tablo 6'dan görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Opakim'den yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmıştır.

I.1.6. Merck ve Schering Plough'a İlişkin İncelemeler

Merck hâlihazırda Schering-Plough Tıbbi Ürünler Tic. A.Ş. ile birleşme sürecinde¹ olup, birleşme işlemi sonucunda Schering-Plough'un külli halefi olacaktır. Merck ve Schering Plough, ecza depolarıyla olan ticari ilişkilerinin her bir depoya ticari bölüm yöneticileri tarafından yapılan bildirimler yoluyla düzenlendiğini bildirmiştir. *-ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır-* Şirket depolara sağlanan bu iskonto ve/veya prim hakkının tüm depolar için eşit şekilde uygulandığını, hiçbir depoya diğerlerinden farklı ve ayrımcı bir uygulama yapılmadığını belirtmiştir.

190

Merck'in ve Schering-Plough'un 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları sırasıyla Tablo 7 ve Tablo 8'de yer almaktadır:

Tablo 7- Merck'in 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

Tablo 7'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Merck'ten yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmıştır.

¹ Söz konusu birleşme işlemine Rekabet Kurulunun 21.10.2009 tarihli ve 09-48/1203-304 sayılı kararı ile izin verilmiştir.

Tablo 8- Schering-Plough'un 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

200

Tablo 8'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Schering-Plough'dan yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmıştır.

I.1.7. Kansuk'a İlişkin İncelemeler

Kansuk tarafından gönderilen yazıda yer verilen açıklamalara göre Kansuk, ecza depoları ile iki farklı şekilde çalışmaktadır. Bunlardan ilkinde göre *-ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır-*.

İkinci olarak *-ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır-*.

Kansuk'un 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 9'da yer almaktadır:

Tablo 9- Kansuk'un 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

210

Tablo 9'dan görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Kansuk'tan yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmıştır.

I.1.8. GSK'ya İlişkin İncelemeler

GSK tarafından gönderilen yazıda yer verilen açıklamalara göre firma, ecza depolarıyla standart bir sözleşme çerçevesinde çalışmaktadır. Ürünler tüm ecza depolarına ilaç Eczacılık Genel Müdürlüğü (İEGM) ve Sosyal Güvenlik Kurumu'nun (SGK) yayınladığı ecza deposu karlılık oranları içerisinde faturalandırılmaktadır. Özel iskonto oranları ile çalışılan herhangi bir ecza deposu bulunmamaktadır. Söz konusu

11-25/470-141

220 ürünler 2005-2009 yılı ortasına kadarki dönemde, ürün bazında farklılık göstermek üzere 30-120 gün vade arasında değişen koşullarda satılmıştır. *-ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır- .*

GSK'nın 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 10'da yer almaktadır:

Tablo 10- GSK'nın 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

Tablo 10'dan görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında GSK'dan yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmıştır.

1.1.9. Chiesi İlaç'a İlişkin İncelemeler

230 Chiesi İlaç Türkiye'deki faaliyetlerine 2007 yılında başlamıştır. Şirket depolarla çalışma koşullarına ilişkin olarak; dağıtım kanallarına ve eczanelere yönelik uygulanan kampanya ve benzeri faaliyetlerin çok seyrek olarak gerçekleştirildiğini, çalışma koşullarının tüm depolara aynı zaman dilimlerinde elektronik posta yoluyla bildirildiğini ve bu koşulların tüm depolar için eşit olduğunu, özel şartlarla çalışılan ecza depoları bulunmadığını ifade etmiştir.

Chiesi İlaç'ın 2007-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 11'de yer almaktadır:

Tablo 11- Chiesi'nin 2007-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo	2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek						
Emek						
Galenos						
Hedef						
Nevzat						
Selçuk						

240 Tablo 11'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Chiesi İlaç'tan yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmaktadır.

I.1.10. Sandoz'a İlişkin İncelemeler

Sandoz tarafından gönderilen yazıda yapılan açıklamalara göre firma 2005-2007 döneminde ecza depoları ile imzalanan sirkülerler çerçevesinde çalışılmıştır. 2008-2009 döneminde ise ecza depoları ile çalışma koşulları "Depo Sözleşmesi" çerçevesinde belirlenmiştir. Söz konusu Sözleşme ve sirkülerler aynı hükümleri içermektedir. Dolayısıyla herhangi bir ecza deposu ile bunlar haricinde bir anlaşma bulunmamaktadır.

250

Bununla birlikte 2005-2009 yılları arasında bazı dönemlerde Sirküler kapsamında daha çok alım yapan ve/veya Sandoz ürünlerini daha çok satan ecza depolarına daha yüksek oranlarda prim/iskonto sağlanmıştır. İlgili yazıda buna bağlı olarak ve ecza depolarının daha yüksek prime/iskontoya hak kazandığı belirtilmektedir.

Sandoz'un 2006-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 12'de yer almaktadır:

Tablo 12- Sandoz'un 2006-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek								
Emek								
Galenos								
Hedef								
Nevzat								
Selçuk								

Tablo 12'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Sandoz'dan yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmıştır.

I.1.11. BMS'ye İlişkin İncelemeler

260

BMS tarafından Kuruma gönderilen yazıda, bütün ecza depolarına eşit koşullar uygulandığı belirtilmektedir. Buna göre bütün ecza depolarına elektronik posta yoluyla duyurulan satış koşulları kapsamında uygulanan vade 60 ile 90 gün arasında değişmektedir. Ayrıca bütün depolara zorunlu olan SGK indirimi uygulanmaktadır.

BMS'nin verdiği bilgiler çerçevesinde özel şartlarla çalışılan herhangi bir ecza deposu bulunmadığı anlaşılmaktadır.

BMS'nin 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 13'de yer almaktadır:

270

Tablo 13- BMS'nin 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Hedef										
Selçuk										
Dilek										
Emek										
Galenos										
Nevzat										

Tablo 13'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında BMS'den yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmıştır.

I.1.12. Fako'ya İlişkin İncelemeler

280 Kurum kayıtlarına 11.4.2011 tarih ve 2719 sayı ile giren yazısında Actavis², ecza depolarıyla herhangi bir yazılı sözleşme imzalanmadan elektronik posta, telefon veya ilgili bölge yöneticisi aracılığıyla duyurduğu standart çalışma koşulları çerçevesinde çalışıldığını belirtmektedir. Yazıya göre bu çalışma koşulları tüm ecza depolarına aynı biçimde uygulanmaktadır. Bu kapsamda firma çalışılan ecza deposunun satış performansına bağlı olarak depoya üçer aylık dönemlerle ciro primi uygulamaktadır. Buna göre *–ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır–*'a ciro primi uygulanmıştır.

Fako'nun 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 14'de yer almaktadır:

Tablo 14- Fako'nun 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

290 Tablo 14'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Fako'dan yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmaktadır.

² Fako, Actavis'in Türkiye'deki faaliyetlerini yürüttüğü iştirakidir.

I.1.13. Kurtsan'a İlişkin İncelemeler

Kurtsan'ın Kuruma gönderdiği yazıya göre Kurtsan'ın çalıştığı ecza depoları ile çalışma koşulları anlaşmalı ve anlaşmasız çalışma koşulları adı altında ikiye ayrılmaktadır. Bu koşullar ecza depolarına elektronik posta ve ilgili bölge yöneticisi tarafından sözlü ve yazılı olarak duyurulmaktadır.

- 300 Anlaşmalı çalışma koşullarına göre *–ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır–*.
Anlaşmasız çalışma koşullarına göre de *–ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır–*.

Kurtsan *–ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır–*.

Kurtsan'ın 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 15'de yer almaktadır:

Tablo 15- Kurtsan'ın 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

- 310 Tablo 15'den görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Kurtsan'dan yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmaktadır. Bu durumun tek istisnası *–ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır–*.

I.1.14. Wyeth'e İlişkin İncelemeler

Pfizer tarafından gönderilen yazıya göre³ 2005-2009 arası dönemde Wyeth'in ecza depolarına satışlarının vadesi 30-60-90 gün arasında değişmiştir. Bunların dışında Advil adlı üründe *–ticari sır olması itibarıyla bu kısım çıkarılmıştır–* uygulanmıştır. Bu ticari koşullar tüm depolara eşit şekilde yansıtılmıştır. Wyeth'in bu dönemde özel koşullar ile çalıştığı bir depo bulunmamaktadır.

Wyeth'in 2005-2009 döneminde bazı ecza depolarına satışlarının kutu ve ciro olarak miktarları Tablo 16'da yer almaktadır:

320

³ Wyeth İlaçları Limited Şirketi olarak nevi değiştiren Wyeth firmasının Pfizer İlaçları Limited Şirketi (Pfizer) ile birleşmesine 10.3.2011 tarih ve 11-15/257-M sayılı Kurul kararı ile izin verilmiştir. Bu nedenle Wyeth'e ilişkin cevap yazısı Pfizer tarafından gönderilmiştir.

Tablo 16- Wyeth'in 2005-2009 Yıllarında Bazı Ecza Depolarına Yaptığı Satışlar

Depo Adı	2005		2006		2007		2008		2009	
	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL	Kutu	TL
Dilek										
Emek										
Galenos										
Hedef										
Nevzat										
Selçuk										

Tablo 16'dan görüldüğü üzere Emek Ecza Deposunun 2005-2009 yılları arasında Wyeth'den yapmış olduğu alımların miktarı, incelen diğer ecza depolarının alım miktarlarının hayli altında kalmaktadır.

I.2. Değerlendirme

330 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 6. maddesinin birinci fıkrasında "*Bir veya birden fazla teşebbüsün ülkenin bütününde ya da bir bölümünde bir mal veya hizmet piyasasındaki hâkim durumunu tek başına yahut başkaları ile yapacağı anlaşmalar ya da birlikte davranışlar ile kötüye kullanması hukuka aykırı ve yasaktır.*" hükmü yer almaktadır.

Başvuru sahibi Emek Ecza Deposu, başvurusunda belirtilen teşebbüslerin diğer ecza depolarıyla Emek Ecza Deposu arasında kendisi aleyhine fiyat ayrımcılığı yaptığı iddiasını ileri sürmüştür.

340 4054 sayılı Kanun'da "kötüye kullanma" tanımı yapılmamış, ancak Kanun'un 6. maddesinin ikinci fıkrasında kötüye kullanma halleri tahdidi olmayan bir biçimde sayılmıştır. Bu örnek kötüye kullanma hallerinden biri de (b) bendinde yer alan "*Eşit durumdaki alıcılara aynı ve eşit hak, yükümlülük ve edimler için farklı şartlar ileri sürerek, doğrudan veya dolaylı olarak ayrımcılık yapılması*"dır.

Yukarıda yer verilen bendin lafzından da anlaşılacağı üzere, hâkim durumdaki teşebbüs tarafından gerçekleştirilen ayrımcı bir davranışın Kanun'un 6. maddesi anlamında bir kötüye kullanma sayılabilmesi için davranışın yöneldiği teşebbüslerin eşit durumda olmaları, bu teşebbüsler bakımından aynı ve eşit haklar, yükümlülükler ve edimlerin söz konusu olması ve bunlar için farklı şartlar ileri sürülüyor olması bir arada aranmaktadır.

350 Ayrımcı davranışın yöneltildiği teşebbüslerin eşit durumda olup olmadıkları ve dolayısıyla bu teşebbüsler bakımından söz konusu olan hak, yükümlülük ve edimlerin aynı olup olmadığı değerlendirilirken göz önünde bulundurulması gereken en önemli unsurlardan biri bu teşebbüsler tarafından yapılan alım miktarıdır. İşbu inceleme bakımından da Emek Ecza Deposu ile rakip bazı depoların 2005, 2006, 2007, 2008 ve 2009 yıllarında hakkında önaraştırma yapılan teşebbüslerden yapmış oldukları alım miktarlarının kıyaslanması gerekmektedir. Yukarıda yer verilen tablolarda gösterildiği üzere birkaç istisna dışında Emek Ecza Deposunun bu yıllardaki alım miktarları incelenen diğer depoların alım miktarlarının oldukça altında gerçekleşmiştir. Dolayısıyla bu depolar bakımından eşit işlemlerden bahsetmenin mümkün olmadığı düşünülmektedir.

360 Kaldı ki, dosya mevcudu veriler değerlendirildiğinde bu teşebbüslerin eczanelere satış yapan tüm depolar bakımından geçerli olan genel satış koşulları uyguladığı, zaman zaman uygulanan kampanyalardan tüm depoların yararlandırıldığı, zaman zaman bazı sağlayıcılar tarafından alım miktarları yüksek olan Hedef, Selçuk gibi ecza depolarına uygulanan ciro primi ve iskonto uygulamaları dışında hiçbir depoya özel iskonto oranı ve vade uygulaması yapılmadığı anlaşılmıştır. Ciro primi ve iskonto uygulaması yapılan depoların incelenen yıllardaki alımlarına bakıldığında Emek Ecza Deposunun alımlarının çok üzerinde alım gerçekleştirdikleri, dolayısıyla bu depolara yapılan ciro primi uygulamasının ticari hayatın koşulları ve sektörün işleyişi göz önünde bulundurulduğunda makul karşılanabileceği kanaatine varılmıştır.

J. SONUÇ

370 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; dosya konusu iddialara yönelik olarak 4054 sayılı Kanun'un 41. maddesi uyarınca soruşturma açılmasına gerek olmadığına, şikayetin reddine OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.