

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2005-1-82 (Muafiyet)
Karar Sayısı : **05-70/970-267**
Karar Tarihi : 20.10.2005

10 **A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER**

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI,
Süreyya ÇAKIN, Mehmet Akif ERSİN

B. RAPORTÖRLER: E. Cenk GÜLERGÜN, Metin PEKTAŞ

**C. BAŞVURUDA
BULUNAN**

20 : - Pfizer İlaçları Ltd. Şti.
Temsilcileri: Av. Gönenc GÜRKAYNAK ve Av. Zümrüt ESİN
Çitlenbik Sok. No:12 Yıldız Mahallesi Beşiktaş-İstanbul

D. TARAFLAR

30 : - Pfizer İlaçları Ltd. Şti.
Muallim Naci Cad. No:55 34347 Ortaköy - İstanbul
- Öz-Sel Ecza Depoları Tic. Paz. A.Ş.
Büyükdere Cad. Naci Kasım Sok. No: 8/B
Mecidiyeköy – İstanbul
- SSM Steril Sağlık Malzemeleri San. ve Tic. A.Ş.
Katip Salih Sok. No: 6 Koşuyolu Kadıköy - İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Pfizer İlaçları Ltd. Şti., Öz-Sel Ecza Depoları Tic. ve Paz. A.Ş., SSM Steril Sağlık Malzemeleri San. ve Tic. A.Ş. arasında imzalanan Ürün Tedarik Sözleşmesi'ne ilişkin menfi tespit belgesi verilmesi talebi.

40 **F. DOSYA EVRELERİ:** Kurum kayıtlarına 22.7.2005 tarih, 5072 sayı ile giren ve en son 7.9.2005 tarih, 6236 sayılı yazı ile eksiklikleri tamamlanan başvurusu üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4., 5. ve 8. maddeleri uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 5.10.2005 tarih ve 2005-1-82/MM-05-ECG sayılı Muafiyet Raporu, 10.10.2005 tarih, REK.0.05.00.00-130/197 sayılı Başkanlık önergesi ile 05-70 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

50 **G. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ:** İlgili raporda; Pfizer İlaçları Ltd. Şti., Öz-Sel Ecza Depoları Tic. ve Paz. A.Ş., SSM Steril Sağlık Malzemeleri San. ve Tic. A.Ş. arasında imzalanan Ürün Tedarik Sözleşmesi'ndeki asgari alım taahhüdü rekabeti sınırlayabilecek nitelikte olduğundan söz konusu sözleşmeye menfi tespit verilemeyeceği, ancak anılan düzenleme anlaşmaları grup muafiyeti dışına çıkaran sınırlamalar arasında bulunmadığından ve beşeri ilaç sektöründe önemli

bir etki doğurmayacağından, başvuruya konu sözleşmenin 2002/2 sayılı Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği kapsamında olduğu ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

H.1.1. Pfizer İlaçları Limited Şirketi (Pfizer)

60

Pfizer, dünya çapında faaliyet gösteren Pfizer şirketler grubunun bağlı ortaklıklarından bir olup beşeri ve hayvan sağlığı ürünlerinin üretimi, alımı, satımı ile bu ürünlerin yurt dışına ihracı ve yurt dışından ithali işi ile iştigal etmektedir.

H.1.2. Öz-Sel Ecza Depoları Ticaret ve Pazarlama A.Ş. (Öz-Sel)

Öz-Sel ilaç ve sıhhi malzemelerin toptan satışı ile resmi veya özel kurumlarca bu ürünlerin alımına yönelik olarak açılan ihalelere iştirak alanında faaliyet göstermektedir.

70

H.1.3. SSM Steril Sağlık Malzemeleri San. Tic. A.Ş. (SSM)

SSM her türlü tıbbi malzeme üretimi, satışı, depoculuğu, ithalat ve ihracatı alanında faaliyet göstermektedir. SSM ve Öz-Sel, aynı tüzel kişi tarafından kontrol edilmekte olup söz konusu tedarik sözleşmesine ilişkin yükümlülükleri beraber yerine getirecektir. Öz-Sel ile birlikte SSM'nin de sözleşmeye taraf olmasının sebebi, Pfizer'e sunulacak olan teminat mektubunun SSM tarafından sağlanacak olmasıdır.

80

H.2. Değerlendirme

Başvuruya konu ürün tedarik sözleşmesi, Pfizer tarafından üretilen veya ithal edilen Sulperazon, Cefobid, Fragmin, Campto ve Aromasin ilaçlarının Öz-Sel'e satışına ilişkindir.

90

Beşeri ilaçlar, Dünya Sağlık Örgütü'nün tanımladığı Anatomik Tedavi Sınıflandırması (Anatomical Therapeutic Classification - ATC) üzerinden çeşitli gruplara ayrılmıştır. ATC sınıflandırmasının üçüncü kademesinde, ilaçlar kullanım amaçlarına göre ayrılmakta olup aynı tedavi edici özelliklere sahip olan ilaçlar aynı gruba dahil edilmektedir. Olay bazında daha dar veya daha geniş pazar tanımlanması mümkün olmakla birlikte, ATC-3 sınıflandırması bu niteliğiyle beşeri ilaç sektöründe ürün pazarı tanımı yapılmasında referans olarak kabul edilmektedir. Bu çerçevede, tedarik sözleşmesine konu ürünler ATC-3 sınıflandırmasına göre aşağıdaki şekilde gruplandırılabilir:

Tablo 1- Tedarik sözleşmesine konu ürünlerin sınıflandırılması

Ürün Adı	ATC-3 Grubu
Sulperazon Cefobid	J01D
Fragmin	B01B
Aromasin	L02B
Campto	L01C

100 Ürün Tedarik Sözleşmesi uyarınca; Pfizer sözleşme konusu ilaçları Öz-Sel'e satacak, Öz-Sel ise Sağlık Bakanlığı'nın belirlediği depocu fiyatlarını aşmayacak şekilde satışlarını gerçekleştirecek, Türkiye genelindeki hastanelerin bu ürünlere ilişkin olarak açacağı ilaç alım ihalelerine kendi nam ve hesabına katılacak, bu ihalelerde tüm ticari riskleri üstlenecektir. Öz-Sel'in Sağlık Bakanlığı'nın belirlediği depocu fiyatlarını aşamayacak olması ilgili mevzuatta öngörülen bir zorunluluk olduğundan, sözleşmenin ilgili düzenlemesi Öz-Sel'in satış fiyatlarına Pfizer'in müdahalesi sonucunu doğurmayacaktır. Sözleşmede Öz-Sel'in Sağlık Bakanlığı'nın belirlediği üretici fiyatlarını aşmayacağı öngörülmüş olsaydı bile; böyle bir düzenleme, yeniden satış fiyatına yönelik olarak bir kısıtlama meydana getirmekle birlikte, 2002/2 sayılı Tebliğ'in 4(a) maddesi ile uyumlu olduğundan anlaşmayı Tebliğ kapsamı dışına çıkarmayacaktır.

110 Öte yandan Öz-Sel, sözleşmenin 3.1. maddesi gereğince asgari alım taahhüdü altına girmektedir. Buna göre Öz-Sel, 1.12.2004 – 30.10.2005 dönemi için asgari (.....) kutu Sulperazon, (.....) kutu Fragmin ve (.....) kutu Cefobid'i sözleşmenin amacı çerçevesinde kullanmak üzere Pfizer'den satın almayı taahhüt etmektedir. Fesih gerçekleşmedikçe, sözleşmenin kendiliğinden sona ereceği 5. yılın sonuna kadar bu miktarlar her bir dönem (bir yıl) için yenilenecektir.

120 Yukarıdaki asgari alım miktarları ile Öz-Sel'in sözleşme konusu ürünlerde bir önceki takvim yılına ait satışları karşılaştırıldığında, 2002/2 sayılı Tebliğ'de rekabet etmeme yükümlülüğünün ortaya çıkmasının eşiği sayılan %80'lik oranın aşılmadığı görülmektedir. Dolayısıyla sözleşmenin ilgili maddesi sonucu, 2002/2 sayılı Tebliğ anlamında rekabet etmeme yükümlüğü doğmamaktadır.

130 Bununla birlikte asgari alım taahhüdü, ilgili dağıtıcının toplam satışlarına oranı nisbetinde pazarı kapama etkisi doğurabilecek ve marka içi / markalar arası rekabeti sınırlayabilecek bir nitelik arz etmektedir. Örneğin, alımların tamamına yakınının tek bir sağlayıcıdan yapılmasına ilişkin bir düzenleme, dağıtıcının diğer sağlayıcılardan mal teminini önemli ölçüde kısıtlayacağından, pazarda benzer ilişkilerin bulunup bulunmamasına ve dağıtıcı sayısına bağlı olarak rakiplerin ve pazara yeni girenlerin dağıtıcılara erişimini sınırlayabilecektir. Beşeri ilaç sektöründe ise, ihalelere üretici firmalar adına katılan çok sayıda ecza deposunun bulunmasına bağlı olarak buradaki asgari alım taahhüdü piyasada önemli bir etki doğurmayacaktır. Ne var ki, bu tür düzenlemeler yukarıda açıklandığı üzere rekabeti kısıtlayabilecek potansiyel arz ettiği için, başvuru konusu anlaşmaya menfi tespit verilmemiştir. Ancak gerek yukarıda bahsi geçen hükümler gerekse sözleşmedeki diğer hükümler 2002/2 sayılı Tebliğ'in 4. maddesinde sayılan ve anlaşmaları grup muafiyeti dışına çıkaran sınırlamalar arasında yer almadığından, taraflar arasında imzalanan tedarik sözleşmesi 140 2002/2 sayılı Tebliğ kapsamındadır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

- Pfizer İlaçları Ltd. Şti., Öz-Sel Ecza Depoları Tic. ve Paz. A.Ş., SSM Steril Sağlık Malzemeleri San. ve Tic. A.Ş. arasında imzalanan Ürün Tedarik

05-01/3-3

Sözleşmesi'ndeki asgari alım taahhüdü rekabeti sınırlayabilecek nitelikte olduğundan, söz konusu sözleşmeye menfi tespit verilemeyeceğine,

150

- ancak anılan düzenleme, anlaşmaları grup muafiyeti dışına çıkaran sınırlamalar arasında bulunmadığından ve beşeri ilaç sektöründe önemli bir etki doğurmayacağından, başvuruya konu sözleşmenin 2002/2 sayılı Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği kapsamında olduğuna

OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.