

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : D4/1/E.C.G.-98/6 (Devralma)

Karar Sayısı : 99-8/65-22

Karar Tarihi : 18.2.1999

A- TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER :

İl. Başkan : Prof. Dr. M. Tamer MÜFTÜOĞLU

Üyeler : Bahaddin ELÇİ, Mehmet Zeki UZUN, Salih Zeki BENGÜ, Aydın EMRE, Sadık KUTLU, Dr. Kemal EROL, İsmet CANTÜRK, Nejdet KARACEHENNEM, Mustafa PARLAK,

B- RAPORTÖRLER: E. GÜLERGÜN, Kürşat ÜNLÜSOY.

C- BİLDİRİMDE BULUNAN: Fresenius İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti.

Vekili: Prof.Dr.Arif ESİN

Akaretler Sıraevleri Spor Cad. No:67 80680

Beşiktaş/İSTANBUL

D- TARAFLAR: - Fresenius İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti.

Balmumcu, Bestekarşevkibey Sk., No:54,

Beşiktaş/İSTANBUL

- Pharmacia & Upjohn Sağlık Ürünleri Tic. Ltd. Şti.

İnönü Cad. 96, Devres Han Kat 1

Ayazpaşa/İSTANBUL

E- DOSYA KONUSU: Pharmacia & Upjohn Sağlık Ürünleri Tic. Ltd. Şti. (Pharmacia)'nin parenteral beslenme alanındaki etkinliklerinin Fresenius İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti. (Fresenius) tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F- DOSYA EVRELERİ: Kurumu kayıtlarına 2.12.1998 tarih, 3803 sayılı giren bildirim üzerine 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. Maddesi ile 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in ilgili hükümleri üzerine düzenlenen 16.12.1998 tarih, D4/1/E.C.G.-98/6 sayılı Ön İnceleme Raporu Rekabet Kurulu'nun 17.12.1998 tarih ve 95 sayılı toplantısında, 4054 sayılı Kanun'un 10/2. maddesi gereğince işlemin nihai incelemeye alınmasına karar verilmiştir. Yapılan nihai inceleme sonunda hazırlanan 9.2.1999 tarih ve D1/2/E.C.G.-99/1 sayılı Nihai İnceleme Raporu; 10.2.1999 tarih, REK.0.05.00.00 sayılı Başkanlık Önergesi ile 18.2.1999 tarih ve 99-8 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G- RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: Pharmacia & Upjohn Sağlık Ürünleri Tic. Ltd. Şti.'nin parenteral beslenme alanındaki faaliyetlerinin Fresenius İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından devralınması sonucunda, amino asit içeren parenteral beslenme ürünleri pazarında hakim durum yaratılmayacağı, ancak devralan teşebbüsün lipid içeren parenteral beslenme ürünleri pazarında hakim duruma geçeceği ve ilgili

pazardaki rekabetin önemli ölçüde azalacağı, bu nedenle bu devir işlemine izin verilmemesi gerektiği düşünülmektedir.

H- İNCELEME ve DEĞERLENDİRME

H.1. İlgili Pazar

H.1.1. Ürün Pazarı: Bildirimin konusunu, taraflar arasında gerçekleşen parenteral beslenme ürünleri alanındaki araştırma, geliştirme, üretim, pazarlama, satış ve dağıtımına ilişkin etkinliklerin devralınması oluşturmaktadır. Parenteral beslenme, hastanın ağız dışı yollardan beslenmesidir. Organizmanın doku içi ve doku arası sıvı sistemlerine enjeksiyon suretiyle verilen tıbbi ürünler, "parenteral beslenme ürünleri" olarak adlandırılmaktadır. Bu ürünler, enteral (ağızdan) beslenmenin yapılamadığı durumlarda kullanılmaktadır. Parenteral beslenme ürünleri, içerdiği temel maddelere göre başlıca üç grupta incelenmektedir:

- 1) Amino asit (protein) içeren ürünler,
- 2) Karbonhidrat (glukoz, fruktoz) içeren ürünler,
- 3) Lipid (yağ) içeren ürünler.

Parenteral beslenmede, bu temel maddeleri içeren ürünlerin yanı sıra elektrolitler, eser elementler ve vitaminler destekleyici maddeler olarak kullanılmaktadır.

Yukarıdaki ve dosya mevcudundaki bilgilerden hareketle bildirim konu işlemin değerlendirilmesinde ilgili ürün pazarı, "*parenteral beslenme ürünleri pazarı*" olarak tanımlanmıştır.

H.1.2. Coğrafi Pazar: Fresenius ve Pharmacia ithal ettiği parenteral beslenme ürünlerini ya doğrudan SSK hastahanelerine ya ecza depoları kanalıyla devlet ve üniversite hastahanelerine ya da özel hastahanelere satmaktadır. Bu işletmelerin ecza depolarına yönelik satışları da bulunmaktadır. Ecza depoları mal sağlayıcılarından aldığı ürünleri hastahane yakınındaki eczanelere satmaktadır. İşlemin doğrudan taraflarının ürünlerinin alıcılar kanalıyla tüm Türkiye'ye ulaşması, bildirim konu devir işleminin ülke geneline yönelik olması ve rekabet koşulları itibarıyla farklılık gösteren bölgelerin söz konusu olmaması nedeniyle, ilgili coğrafi pazar "*Türkiye Cumhuriyeti sınırları*" olarak kabul edilmiştir.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Bildirim konu işlem, Fresenius AG, Pharmacia & Upjohn AB ve Pharmacia & Upjohn Inc. arasında dünya çapında gerçekleştirilen devralma işlemi çerçevesinde, tarafların Türkiye'de faaliyet gösteren ve bağlantılı teşebbüsleri olan Fresenius tarafından Pharmacia'nın parenteral beslenme ürünleri alanındaki araştırma, geliştirme, üretim, pazarlama, satış, dağıtımına ilişkin tüm etkinliklerinin devralınmasına ilişkindir.

Anılan işlemlerle, maddi varlıkların yanısıra ruhsat ve fikri mülkiyet hakları gibi maddi olmayan varlıklar da devredilecektir. Hisse devri söz konusu olmamakla birlikte, malvarlığı transferinin öngörüldüğü işlem, 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ'in 2. maddesinin (b) bendinde yer alan, "*herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün malvarlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine*

yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları devralması veya kontrol etmesi.” hükmü çerçevesinde 1997/1 sayılı Tebliğ anlamında bir "devralma" dır.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelerden, ilgili pazarda faaliyet gösteren teşebbüslerin pazar payları ve cirolarının aşağıdaki gibi olduğu görülmüştür:

Firma	Ciro (TL.)	Pazar Payı (%)
Eczacıbaşı	1,027,106,400,000	46
Fresenius	558,210,000,000	25
Pharmacia	558,210,000,000	25
İrengün	89,313,600,000	4
<i>Fresenius + Pharmacia</i>	<i>1,116,420,000,000</i>	<i>50</i>
Toplam	2,232,840,000,000	100

Yukarıdaki bilgiler çerçevesinde; başvuruya konu işlem, 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ’in 1998/2 sayılı Tebliğ ile değişik 4. maddesinin; *“birleşmeyi veya devralmayı gerçekleştiren teşebbüslerin, Ülkenin tamamında veya bir bölümünde ilgili ürün piyasasında, toplam pazar paylarının, piyasanın %25’ini aşması halinde veya bu oranı aşmasa bile toplam cirolarının yirmibeş trilyon Türk Lirasını aşması halinde Rekabet Kurulu’ndan izin almaları zorunludur.”* hükmü ile getirilen pazar payı ve ciro eşikleri açısından değerlendirildiğinde, söz konusu devir işleminin, tarafların sahip oldukları toplam %50 pazar payı yönüyle 1997/1 sayılı Tebliğ’de yer alan pazar payı eşiğini aştığı dolayısıyla, anılan Tebliğ kapsamında izne tabi bir devir işlemi olduğu sonucuna ulaşılmıştır.

Devralma işlemi sonucunda Fresenius pazar lideri konumuna geçecek olmakla birlikte, pazar payı yönüyle en büyük rakibi ile arasındaki fark fazla olmayacaktır. Ayrıca, dosya mevcudundaki bilgilerden, Eczacıbaşı teşebbüsünün faaliyetlerini yeni yatırımlarla genişletecek olması ve ilgili pazarın büyüme potansiyeli göz önünde bulunduruldukları Fresenius’un hakim duruma geçemeyeceği anlaşılmıştır. Dolayısıyla, işlem sonucunda ilgili pazarda hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmayacağı kanaatine varılmıştır.

İ- SONUÇ

Yukarıda yer verilen değerlendirmeler ve tespitler doğrultusunda

- Fresenius İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti.’nin Pharmacia & Upjohn Sağlık Ürünleri Tic. Ltd. Şti. bünyesindeki parenteral beslenme alanındaki etkinlikleri devralması işleminin; tarafların sahip olduğu toplam pazar payı yönüyle, 1997/1 sayılı “Rekabet Kurulu’ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ” kapsamında izne tabi bir işlem olduğuna,

- Bu işlem sonucunda, ilgili pazarda hakim durum yaratılması veya mevcut bir hakim durumun güçlendirilmesi ve böylece rekabetin önemli ölçüde azaltılmasının söz konusu olmaması nedeniyle, bildirim konusu devralma işlemine izin verilmesine OYÇOKLUĞU ile karar verilmiştir.

18.02.1999 tarih, 99-08/65-22 sayılı Karar'a

KARŞI OY GEREKÇESİ

Pharmacia & Upjohn Sağlık Ürünleri Tic. Ltd. Şti.'nin **amino asit içeren parenteral beslenme ürünlerinin** (Vamin 14 500 ml., Vamin 14 EF 500 ml., Vamin 18 EF 500 ml., Vamin 18 EF 1000 ml., Vamin Glucose 500 ml., Vamin Glucose 1000 ml.) Fresenius İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti. tarafından devralınması işleminin, 1997/1 sayılı "Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ" kapsamında olduğu, ancak amino asit içeren parenteral beslenme ürünleri pazarında hakim durum yaratılması sonucunu doğurmayacağı tespitlerine katılmakla beraber;

Fresenius İlaç San. ve Tic. Ltd. Şti.'nin Pharmacia & Upjohn Sağlık Ürünleri Tic. Ltd. Şti.'ye ait olan **lipid içeren parenteral beslenme ürünlerini** (Intralipid %10 500 ml., Intralipid %20 100 ml., Intralipid %20 250 ml., Intralipid %20 500 ml.) ve **Vitrimix adlı ürünü** devralması sonucunda ise, tarafların ilgili piyasadaki toplam pazar payları, teşebbüslerin ruhsat başvurusunda bulunduğu ancak Sağlık Bakanlığı'ndan henüz yanıt alınmadığı, potansiyel rekabete karşın pazara giriş engellerinin yüksekliği gözönünde bulundurularak, devralan teşebbüsün **lipid içeren parenteral beslenme ürünleri pazarında** hakim duruma gelebileceği ve ilgili pazardaki rekabetin önemli ölçüde azalabileceği, dolayısıyla 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7nci maddesine aykırılık oluşturacak bu devir işlemine izin verilmemesi gerektiği yönündeki Raportör görüşüne iştirak ederek 18.02.1999 tarih, 99-08/65-22 Sayılı Kurul Kararı'na katılmıyoruz.

Bahaddin ELÇİ
Kurul Üyesi

Salih Zeki BENGÜ
Kurul Üyesi

Mehmet Zeki UZUN
Kurul Üyesi