

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2003-1-151 (Devralma)
Karar Sayısı : 04-01/7-5
Karar Tarihi : 8.1.2004

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Mustafa PARLAK
Üyeler : Tuncay SONGÖR, A. Ersan GÖKMEN, R. Müfit SONBAY,
Prof. Dr. Zühtü AYTAÇ, Rıfki ÜNAL, Prof Dr. Nurettin KALDIRIMCI,
M.Sıraç ASLAN, Süreyya ÇAKIN

B. RAPORTÖR : Mustafa M. ÖZKARABÜBER

**C. BİLDİRİMDE
BULUNAN** : - Koz İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş.

D. TARAFLAR : - Koz İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Aydınlı Yolu Tavşantepe Mevkii Şehit Müşteba Sok.
No:1 Pendik-İstanbul

- Bio-Kem İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş.
Aydınlı Yolu Tavşantepe Mevkii Şehit Müşteba Sok.
No:1 Pendik-İstanbul

E. DOSYA KONUSU: Bio-Kem İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin tüm aktif ve pasifleriyle Koz İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş. tarafından devralınması işlemine izin verilmesi talebi.

F. DOSYA EVRELERİ: Kurum kayıtlarına 16.12.2003 tarih ve 6155 sayı ile 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 uyarınca yapılan inceleme sonucunda düzenlenen 2.1.2004 tarih, 2003-1-151/Öİ-04-MMÖ sayılı Devralma Ön İnceleme Raporu, 5.1.2004 tarih, REK.0.05.00.00/4 sayılı Başkanlık önergesi ile 04-01 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

G. RAPORTÖRÜN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; Koz İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş. (Koz İlaç)'nin Bio-Kem İlaç Sanayi ve Ticaret (Bio-Kem) A.Ş.'yi devralması işleminin; 4054 sayılı Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Tebliğ kapsamında izne tabi bir devralma işlemi olmadığı ifade edilmektedir.

H. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

H.1. Taraflar

Koz İlaç, antiromatizmal, diyabet, merkezi sinir sistemi, antiinfektif ve kardiyovasküler sistem ilaçları başta olmak üzere, farmasötik ürünlerin üretim ve satışı ile iştigal etmektedir.

Bio-Kem de benzer şekilde farmasötik ürünlerin üretimi konusunda faaliyette bulunmaktadır. Bio-Kem'in başlıca ürettiği ilaçlar paraziter enfeksiyon tedavisinde kullanılan ilaçlar, dermatoloji ilaçları, nazal dekonjestanlar ve antiromatizmal ilaçlardır.

H.2. Yapılan Tespitler ve Hukuki Değerlendirme

Dosya mevcudu bilgilere göre, devralma işleminin tarafları olan Koz İlaç ve Bio-Kem'in kontrolü, her iki şirkette de %99,6 oranında paya sahip olan İlsan İlaç ve Hammadde Sanayi A.Ş.'ye ait olup, her iki şirketin de yönetim ve denetim kurulları aynı kişilerden oluşmaktadır.

4054 sayılı Kanun'un "Birleşme veya Devralma" başlıklı 7. maddesinin, "*Bir ya da birden fazla teşebbüsün hâkim durum yaratmaya veya hâkim durumlarını daha da güçlendirmeye yönelik olarak, ülkenin bütünü yahut bir kısmında herhangi bir mal veya hizmet piyasasındaki rekabetin önemli ölçüde azaltılması sonucunu doğuracak şekilde birleşmeleri veya herhangi bir teşebbüsün ya da kişinin diğer bir teşebbüsün mal varlığını yahut ortaklık paylarının tümünü veya bir kısmını ya da kendisine yönetimde hak sahibi olma yetkisi veren araçları, miras yoluyla iktisap durumu hariç olmak üzere, devralması hukuka aykırı ve yasaktır.*" şeklindeki ve 1997/1 sayılı Tebliğ'in "Birleşme veya Devralma Sayılan Haller" başlıklı 2. maddesinin birinci fıkrası (b) bendinde yer verilen "*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*" şeklindeki hükümlerden anlaşılacağı üzere, işlemin taraflarının ayrı teşebbüsler olmaları gerekmektedir.

Teşebbüs kavramı ise, 4054 sayılı Kanun'un 3. maddesinde, "*piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerle bağımsız karar verebilen ve ekonomik bakımdan bir bütün teşkil eden birimler*" şeklinde tanımlanmıştır. Bir başka deyişle anılan hükümden, ekonomik faaliyetleri sırasında piyasada bağımsız karar veremeyen gerçek ve tüzel kişilerin, birbirinden ayrı hukuki kişilikleri olsa dahi, pay sahipliği ve karar alma süreçlerini etkileyebilme gücü bakımından kontrolü altında buldukları, gerçek veya tüzel kişilerle birlikte ekonomik bir bütün oluşturdukları ve tek bir teşebbüs sayılmaları gerektiği anlaşılmalıdır.

Bu çerçevede, Koz İlaç ve Bio-Kem'in kontrollerinin aynı sermaye grubuna ait olduğu gözönüne alındığında, bu şirketlerin Kanun'un 3. maddesine göre aralarında ekonomik bütünlük bulunan tek bir teşebbüs olarak değerlendirilmesi gerektiği, dolayısıyla iki ayrı teşebbüsün olmadığı, ekonomik

bütünlük arzeden bir teşebbüsün bulunduğu bu durumda, Kanun'un 7. ve anılan Tebliğ'in ilgili maddelerinde aranan, işlemin "teşebbüsler arası" yapılması şartının gerçekleşmediği ve anılan işlemin Tebliğ kapsamında olmadığı anlaşılmıştır.

I. SONUÇ

Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre; Bio-Kem İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş.'nin tüm aktif ve pasifleriyle Koz İlaç Sanayi ve Ticaret A.Ş. tarafından devralınması işleminin; 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 7. maddesi ve bu maddeye dayanılarak çıkarılan 1997/1 sayılı Rekabet Kurulu'ndan İzin Alınması Gereken Birleşme ve Devralmalar Hakkında Tebliğ kapsamında bir devralma işlemi olmadığına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.