

T.C.
ANKARA

12. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/978

KARAR NO : 2014/1486

REKABET KURUMU
Tarih : 23.01.2015
Sayı : 372

DAVACI : Ayça Selin SEZER

VEKİLİ : Ay. Atalay AKŞAY

Şair Eşref Bulv., No:84, Kat:6, Daire 11, Alsancak

Konak/İZMİR

DAVALI : Rekabet Kurumu

Üniversiteler Mah. 1597. Cad. No:9 - Bilkent/ANKARA

VEKİLİ : Av. Hüseyin COŞGUN - Aynı yerde

DAVANIN ÖZETİ :Eczane işletmekte olan davacı tarafından, Sosyal Güvenlik Kurumu ile Türk Eczacıları Birliği arasında imzalanan üç yıl süreli 2012 Sosyal Güvenlik Kurumu İlaç Alım Protokolünün 3.7. maddesinde belirtilen sıra sistemi ve aynı maddeye bağlı ek-4 listesindeki reçete ve ilaçlar için bölge eczacı odalarına düzenleme yetkisi veren madde ile İzmir 3. Bölge Eczacı Odasının belirlediği 3.000,00 TL miktarlı ilaç satış üst kotasına ilişkin sınırlamanın rekabeti engellediği iddiasıyla yapılan şikayetin reddine ve soruşturma açılmamasına ilişkin Rekabet Kurulu'nun 19.02.2014 tarih ve 14-07/132-59 sayılı kararının, söz konusu düzenlemelerin eczaneler arası rekabeti engellediği iddiasıyla iptali istenilmektedir.

SAVUNMANIN ÖZETİ : Türk Eczacılar Birliği tarafından. Kanun ile verilen görev kapsamında yapılan protokol hükmünün halen yürürlükte bulunması ve Danıştay'ca hukuka aykırı görülerek iptal edilmemiş olması karşısında, rekabete engel teşkil ettiği yönünde bir değerlendirme yapılamayacağı, bu sebeple davacının şikayetinin reddedildiği ileri sürülerek davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 12. İdare Mahkemesince, dava dosyası incelenerek işin gereği görüldü:

Dava; Eczane işletmekte olan davacı tarafından, Sosyal Güvenlik Kurumu ile Türk Eczacıları Birliği arasında imzalanan üç yıl süreli 2012 Sosyal Güvenlik Kurumu İlaç Alım Protokolünün 3.7. maddesinde belirtilen sıra sistemi ve aynı maddeye bağlı ek-4 listesindeki reçete ve ilaçlar için bölge eczacı odalarına düzenleme yetkisi veren madde ile İzmir 3. Bölge Eczacı Odasının belirlediği 3.000,00 TL miktarlı ilaç satış üst kotasına ilişkin sınırlamanın rekabeti engellediği iddiasıyla yapılan şikayetin reddine ve soruşturma açılmamasına ilişkin Rekabet Kurulu'nun 19.02.2014 tarih ve 14-07/132-59 sayılı kararının iptali istemiyle açılmıştır.

4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 1. maddesinde bu Kanunun amacının, mal ve hizmet piyasalarındaki rekabeti engelleyici, bozucu veya kısıtlayıcı anlaşma, karar ve uygulamaları ve piyasaya hakim olan teşebbüslerin bu hakimiyetlerini kötüye kullanmalarını önlemek, bunun için gerekli düzenleme ve denetlemeleri yaparak rekabetin korunmasını sağlamak olduğu belirtilmiş, 3. maddesinde "rekabet" ifadesi "Mal ve hizmet piyasalarındaki teşebbüsler arasında özgürce ekonomik kararlar verilebilmesini sağlayan yarış" şeklinde tanımlanmış, 41. maddesinde de "Önaraştırma raporunun Kurula teslimini takip eden 10 gün içinde, Kurul elde edilmiş olan bilgileri değerlendirerek karar vermek üzere toplanır ve soruşturma açılmasına veya açılmamasına karar verir." hükmüne yer verilmiştir.

6643 sayılı Türk Eczacıları Birliği Kanunu'nun 39. maddesinin (j) bendinde "Eczanelerden sağlık hizmeti satın alacak bütün kamu ve özel kurum ve kuruluşlarla anlaşmalar yapmak, imzalanan protokole uygun tip sözleşmeleri bastırmak ve belirleyeceği bedel karşılığı eczanelere dağıtmak," Türk Eczacıları Birliği Merkez Konseyi'nin görevleri arasında sayılmış olup, bu hüküm uyarınca 03.02.2012 tarihinde Sosyal Güvenlik Kurumu ile Türk Eczacıları Birliği arasında imzalanan Sosyal Güvenlik Kurumu Kapsamındaki Kişilerin Türk Eczacıları Birliği Üyesi Eczanelerden İlaç Teminine İlişkin Protokol'ün 3.7 maddesinde, "Protokol ekinde (EK-4) belirtilen reçeteler Türk Eczacıları Birliği sorumluluğunda ve ilgili Bölge Eczacı Odası koordinasyonunda eczanelerce eşit paylaşım esasına dayanarak karşılanır. Söz konusu reçeteler eczacı tarafından Bölge Eczacı Odasına onaylatıldıktan sonra Kuruma fatura edilecektir.

T.C.
ANKARA

12. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/978

KARAR NO : 2014/1486

Kurum sağlık yardımlarından faydalanan kişiler, bu madde kapsamındaki reçeteleri ile istedikleri eczaneye başvurabilirler. Bu madde hükmüyle ilgili düzenlemeler protokol ekinde (EK-4) belirtilmiştir. Gerek duyulan konularda TEB Merkez Heyeti hastayı mağdur etmeyecek ilave önlemler alır. TEB Merkez Heyeti bu maddenin uygulanmasını yasal düzenlemeler ve mahkeme kararlarına uygun olarak yapar.

Sisteme ilişkin Kuruma iletilen öneri ve şikâyetler Kurum tarafından yazılı olarak TEB'e iletilir. TEB tarafından yapılan iyileştirmeler de Kuruma yazılı olarak bildirilir.

Bölge Eczacı Odaları tarafından hizmetin yürütümü için gerekli olan katkı payı, bu sistemin işleyişi için yapılan masrafları geçmeyecek şekilde TEB Merkez Heyeti tarafından belirlenir. Bölge Eczacı Odaları üçer aylık dönemlerde sistemin gelir ve giderlerini gösteren belgeleri TEB aracılığıyla Kuruma rapor eder.

Kişilerin ilaca erişiminin, dağıtımı yapan eczacı odası tarafından aksatılması halinde bu sorun giderilinceye kadar aksaklığın olduğu bölgede Kurum bu madde hükmünü uygulamamaya yetkilidir." hükmüne yer verilmiş, bu hüküm uyarınca İzmir 3. Bölge Eczacı Odası tarafından yapılan düzenleme ile söz konusu ilaç satışları için 3.000,00 TL kotası getirilmiştir.

Dava dosyasının incelenmesinden; İzmir İlinde Eczacılık faaliyeti yürüten davacı tarafından Rekabet Kurumu'na yapılan başvuru ile 03.02.2012 tarihinde Sosyal Güvenlik Kurumu ile Türk Eczacıları Birliği arasında imzalanan Sosyal Güvenlik Kurumu Kapsamındaki Kişilerin Türk Eczacıları Birliği Üyesi Eczanelerden İlaç Teminine İlişkin Protokol'ün 3.7 maddesi ve bu madde uyarınca İzmir 3. Bölge Eczacı Odası tarafından belirlenen 3.000,00 TL kotasının Eczaneler arasındaki rekabete engel teşkil ettiği iddiasıyla şikayette bulunduğu, bu şikayet üzerine yapılan ön araştırma sonrasında Rekabet Kurulu'nun 19.02.2014 tarih ve 14-07/132-59 sayılı kararı ile şikayetin reddedilmesi üzerine bakılmakta olan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, yasal düzenlemelerle verilen görevlerin yerine getirilmesinin, rekabeti engellediği yönünde bir değerlendirme yapılmasının mümkün bulunmaması, dava konusu şikayete konu protokol hükmünün Türk Eczacıları Birliği'ne 6643 sayılı Yasanın 39. maddesinin (j) bendi ile verilen görev kapsamında yapılmış olması, Birliğin görev alanına giren işlemlerinin mevzuata ve hukuka uygunluğunun ancak açılacak bir iptal davasında incelenebilmesinin mümkün bulunması karşısında, Rekabet Kurumunun bu konuda inceleme yapma ve karar alma yetkisinin bulunmaması nedeniyle, davacının şikayetinin reddi yönündeki Rekabet Kurulu Kararında hukuka aykırılık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; **davanın reddine**, aşağıda dökümü yapılan 159,30 TL yargılama giderinin davacı üzerinde bırakılmasına, Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca 750,00 TL avukatlık ücretinin davacı tarafından davalı idareye verilmesine, bu kararın kesinleşmesinden sonra posta ücreti avansından artan miktarın davacıya iadesine, kararın tebliğ tarihini izleyen günden itibaren 30 gün içerisinde Danıştay'a temyiz yolu açık olmak üzere, 19/11/2014 tarihinde oy birliğiyle karar verildi.

Başkan
AYDEMİR TUNÇ
33593

Üye
ABDULLAH ÇELİK
41511

Üye
FATİH GUNDOĞDU
165740

YARGILAMA GİDERLERİ

Başvurma Harcı :	25,20 TL
Karar Harcı :	25,20 TL
Vekalet Harcı :	3,80 TL
Y.D. Harcı :	41,50 TL
Posta Gideri :	63,60 TL
TOPLAM :	159,30 TL

