

Davacı : Türk Eczacıları Birliği
Vekili : Av. Gökhan Pekcan
Necatibey Cad. Uysal Apt. No:20/14, K:5 Sıhhiye/ANKARA
Davalı : Rekabet Kurumu
Bilkent Plaza, B 3 Blok Bilkent - ANKARA
Vekili : Av. Meltem Türkoğlu - Aynı adreste



Davanın Özeti : Türk Eczacıları Birliği (TEB)'nin, resmi/özel kurum ve kuruluşlara ilaç satışlarında indirim oranını belirlemeye yönelik karar ve 2005/2006 yılı uygulamalarıyla, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4. maddesini ihlâl ettiği belirtilerek, aynı Kanun'un 16. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca TEB'e idarî para cezası verilmesine ilişkin Rekabet Kurulu'nun 10.07.2007 tarih ve 07-58/674-233 sayılı kararının; ilaç piyasasının kendine özgü kurallarının bulunduğu ve ilaç fiyatının devlet tarafından belirlendiği, Rekabet Kurulu tarafından bu hususun dikkate alınmadığı, 6643 sayılı Kanun'un 39. maddesinin (j) bendine dayalı olarak yapılan işlemlerin 4054 sayılı Kanun'a aykırı bir yönünün bulunmadığı, ceza takdirinde hataya düşüldüğü ileri sürülerek iptali istenilmektedir.

Savunmanın Özeti : TEB tarafından protokolde belirlenen oranın tüm yurtda uygulanmak suretiyle rekabetin ortadan kaldırılmasının amaçlandığı, TEB'in rekabet ihlâlinde bulunduğu sabit olduğu, ihlâlin ağırlığı dikkate alınarak ceza verildiği belirtilerek, davanın reddi gerektiği savunulmaktadır.

Danıştay Tetkik Hâkimi Ahmet EĞERCİ'nin Düşüncesi : Türk Eczacıları Birliği'nin 6643 sayılı Kanun'un uygulanmasına ilişkin kararlarının, Kanun kapsamında değerlendirilerek mevzuata ve hukuka uygunluğunun saptanması hususu, açılacak iptal davasında incelenebileceğinden ve davalı idarenin bu konuda inceleme yapmasına ve karar tesisine yetkisi bulunmadığından, dava konusu işlemin iptaline karar verilmesi gerektiği düşünülmektedir.

Danıştay Savcısı Mehmet KARAOĞLU'nun Düşüncesi : Dava, Türk Eczacıları Birliği'nin resmi/özel kurum ve kuruluşlara ilaç satışlarında indirim oranını belirlemeye yönelik karar ve 2005-2006 yılı uygulamalarının 5054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4. maddesi kapsamında rekabet ihlali olduğu gerekçesiyle Kanun'un 16/2. maddesi uyarınca anılan Birliğe 2005 yılı net satışları üzerinden taktiren %1'i oranında olmak üzere 93.891.50 YTL para cezası verilmesine ilişkin 10.07.2007 tarih ve 07/58/674-233 sayılı Rekabet Kurulu kararının iptali istemiyle açılmıştır.

4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında kanununun 1. maddesinde; bu Kanununun 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

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2007/13980
Karar No : 2010/7119

korunmasını sağlamak olduğu belirtilmiş, 3. maddesinde, Teşebbüs, "piyasada mal veya hizmet üreten, pazarlayan, satan gerçek ve tüzel kişilerle, bağımsız karar verebilen ve ekonomik bakımdan bir bütün teşkil eden birimler olarak tanımlanmış, yasanın 4. maddesinde, belirli bir mal veya hizmet piyasasında doğrudan doğruya veya dolaylı olarak rekabeti engelleme, bozma ya da kısıtlama amacını taşıyan veya bu etkiyi doğuran yahut doğurabilecek nitelikte olan teşebbüsler arası anlaşmalar, uyumlu eylemler ve teşebbüs birliklerinin bu tür karar ve eylemlerinin hukuka aykırı ve yasak olduğu belirtilmiş, 6. maddesinde de; bir veya birden fazla teşebbüsünün ülkenin bütününde ya da bir bölümünde bir mal veya hizmet piyasasındaki hakim durumunu tek başına yahut başkaları ile yapacağı anlaşmalar ya da birlikte davranışlar ile kötüye kullanmasının hukuka aykırı ve yasak olduğu belirtilmiş, yasanın 16/2 maddesinde ise, bu kanunun 4. ve 6. maddesinde yasaklanmış olan davranışları gerçekleştirdiği, sabit olanlara yasa maddesinde belirtilen miktarda para cezası verileceği hükmüne bağlanmış bulunmaktadır.

Dosyanın incelenmesinden; hükümlü ve tutukluların ilaçlarını temin eden Kapalı-Açık Ceza İnfaz Kurumu Müdürlüklerinin eczanelerden indirim teklifi alması aşamasında eczacı meslek örgütlerinin karar ve uygulamaları vasıtasıyla eczanelerin birlikte hareket ettiğinin ileri sürüldüğü, bunun üzerine Rekabet Kurulu'nca önce önaraştırma, sonucunda da soruşturma açılmasına karar verildiği, önaraştırma ve soruşturma dönemlerinde elde edilen bilgi ve belgelerin birlikte değerlendirilmesi sonucunda; cezaevi müdürlüklerinin tutuklu ve hükümlü reçetelerinin rekabetçi bir ortamda karşılanması için bölgedeki eczanelerden indirim teklifi istediğinde, eczanelerin teklif vermediği veya o tarihte geçerli olan protokollerde belirlenen oranda (% 3,5) indirim teklifi verdiğinin, eczanelerin birlikte hareket etmesinin kaynağının TEB ve bağlı eczacı odalarının karar ve uygulamaları olduğunun, görüşülen eczacı meslek örgütleri yetkililerinin ve eczacıların da kurum ve kuruluşlara satışlarda protokollerde belirlenenin dışında indirim yapılmamasının ardında TEB'in iradesinin bulunduğuna işaret ettiğinin, eczacı odalarının tutuklu ve hükümlü reçeteleriyle sınırlı olmaksızın, başta özel banka ve sigorta şirketleri olmak üzere diğer kurum/kuruluşlara ilaç satışlarına yönelik olarak da aynı tutumu sürdürdüğüünün, eczacı meslek örgütlerinin bu konuda çok sayıda yazışma yaptığının ve bazı üye eczacıları cezalandırdığının, buna karşın bazı kurum ve kuruluşların daha yüksek oranlarda indirimle eczanelerden ilaç temin edebildiğinin anlaşıldığı, bu kapsamda TEB'nin iskonto oranının belirlenmesine yönelik kararlarının eczanelerin bağımsızca ekonomik karar almasını engelleyen teşebbüs birliği kararı niteliğinde ve 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında olduğu gerekçesiyle dava konusu kararın alındığı anlaşılmaktadır.

6643 sayılı Türk Eczacıları Birliği Kanunu ile kurulan Türk Eczacıları Birliği'nin ve bağlı eczacı odalarının görev ve yetkileri aynı kanun ile belirlenmiş olup; Kanun'un 20/(m) maddesinde; Oda ve Birlikçe alınmış mesleki kararların gerektiği şekilde uygulanıp uygulanmadığını belirlemek için, eczacıların çalışmalarını ve işyerlerini denetlemek Eczacı odalarının görevleri arasında sayılmış, 39/j maddesinde; "Eczanelerden sağlık hizmeti satın

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2007/13980
Karar No : 2010/7119

alacak bütün kamu ve özel kurum ve kuruluşlarla anlaşmalar yapmak, imzalanan protokole uygun tip sözleşmeler bastırmak ve belirleyeceği bedel karşılığında eczanelere dağıtmak." anılan birliğin görevleri arasında belirtilmiştir.

Bu durumda, dava konusu işleme sebep olarak gösterilen ve 4054 sayılı Yasanın 4. maddesi kapsamında bulunduğu ileri sürülen teşebbüs birliği karar ve uygulamalarının, davacı birliğin kendi görev alanına giren bir konudaki Yasa maddesinin uygulanmasından kaynaklanıyor olması nedeniyle, 6643 sayılı Yasanın uygulanmasına ilişkin olan söz konusu kararların; bu yasa kapsamında değerlendirilerek mevzuata ve hukuka uygunluğunun saptanması hususunun ancak açılacak bir iptal davasında incelenmesi gerektiğinden, Rekabet Kurulu'nun bu konuda inceleme yapmasına ve karar tesisine yetkisi bulunmamaktadır.

Açıklanan nedenlerle Türk Eczacıları Birliği'nin 6643 sayılı Kanun'a dayalı olarak aldığı kararlarla ilgili olarak, 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesinin ihlal edildiğinden bahisle idari para cezası uygulanmasına dair dava konusu Rekabet Kurulu kararında hukuka uyarluk görülmediğinden iptaline karar verilmesinin uygun olacağı düşünülmektedir.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Danıştay Onüçüncü Dairesi'nce, duruşma için önceden belirlenen 19.10.2010 tarihinde davacı vekili Av. Gökhan Pekcan ile davalı Kurum vekili AV.Meltem Türkoğlu'nun geldiği, Danıştay Savcısının hazır bulunduğu görülmekle açık duruşmaya başlandı. Taraflara usulüne uygun olarak söz verilip dinlendikten ve Danıştay Savcısı'nın düşüncesi alındıktan sonra, taraflara son kez söz verilip duruşma tamamlandı. Dava dosyası incelenerek gereği görüldü;

Dava; Türk Eczacıları Birliği (TEB)'nin, resmi/özel kurum ve kuruluşlara ilaç satışlarında indirim oranını belirlemeye yönelik karar ve 2005/2006 yılı uygulamalarıyla, 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4. maddesini ihlâl ettiği belirtilerek, aynı Kanun'un 16. maddesinin ikinci fıkrası uyarınca TEB'e idarî para cezası verilmesine ilişkin Rekabet Kurulu'nun 10.07.2007 tarih ve 07-58/674-233 sayılı kararının iptali istemiyle açılmıştır.

4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun; mal ve hizmet piyasalarındaki rekabeti engelleyici, bozucu veya kısıtlayıcı anlaşma, karar ve uygulamaları, piyasaya hakim olan teşebbüslerin bu hakimiyetlerini kötüye kullanmalarını önlemek, bunun için gerekli düzenleme ve denetlemeleri yaparak rekabetin korunmasını sağlamayı amaçlamaktadır.

4054 sayılı Kanun'un 2. maddesi ile, Türkiye Cumhuriyeti sınırları içinde mal ve hizmet piyasalarında faaliyet gösteren ya da bu piyasaları etkileyen her türlü teşebbüsün aralarında yaptığı rekabeti engelleyici, bozucu ve kısıtlayıcı anlaşma, uygulama ve kararlar ile piyasaya hakim olan teşebbüslerin bu hakimiyetlerini kötüye kullanmaları ve rekabeti önemli ölçüde azaltacak birleşme ve devralma niteliğindeki her türlü hukukî işlem ve davranışlar yasa kapsamında sayılmıştır.

T.C.
DANIŞTAY
ONÜÇÜNCÜ DAİRE
Esas No : 2007/13980
Karar No : 2010/7119

Bu itibarla, Rekabet Kurulu'nun Kanun kapsamında sayılan hukuki işlem veya davranışların Kanun'a aykırı olduğunu belirlemesi halinde, yine Kanun ile öngörülen tedbirleri alabileceği ve yaptırım uygulayabileceği açıktır.

Dosyanın incelenmesinden; TEB'in, 6643 sayılı Türk Eczacıları Birliği Kanunu ile kurulduğu ve Birlik ile bağlı eczacı odalarının görev ve yetkilerinin aynı Kanun ile belirlendiği, dava konusu Rekabet Kurulu kararıyla; TEB'in, resmi/özel kurum ve kuruluşlara ilaç satışlarında indirim oranını belirlemeye yönelik karar ve 2005/2006 yılı uygulamalarının 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında olduğundan bahisle, aynı Kanun'un 16. maddesinin 2. fıkrası uyarınca TEB'e idarî para cezası verildiği, TEB'in dava konusu işlemin tesis edilmesine neden olan karar ve uygulamalarının 6643 sayılı Kanun'un 39. maddesinin (j) bendine dayandığı anlaşılmaktadır.

Bu çerçevede, 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında olduğu belirtilen TEB karar ve uygulamalarının, Birliğin kendi görev alanına giren bir konudaki yasa maddesinin uygulanmasından kaynaklandığının öne sürülmesi nedeniyle; söz konusu karar ve uygulamaların Birliğin görev alanını belirleyen 6643 sayılı Kanun kapsamında değerlendirilerek mevzuata ve hukuka uygunluğunun saptanması, dolayısıyla konunun açılacak bir iptal davasında incelenmesi gerektiğinden, Rekabet Kurulu'nun bu konuda inceleme yapmasına ve karar tesisine yetkisi bulunmamaktadır.

Bu durumda; TEB'in 6643 sayılı Kanun'un 39. maddesinin (j) bendine dayalı olarak aldığı bir karar ile ilgili olarak, 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesinin ihlâl edildiğinden bahisle idarî para cezası uygulanmasına yönelik dava konusu Rekabet Kurulu kararında hukuka uyarlık görülmemiştir.

Açıklanan nedenlerle; Rekabet Kurulu'nun 10.07.2007 tarih ve 07-58/674-233 sayılı kararının iptaline, aşağıda dökümü gösterilen 118,40-TL yargılama giderleri ile Avukatlık Asgari Ücret Tarifesi uyarınca 2.000-TL avukatlık ücretinin davalı idareden alınarak davacıya verilmesine, artan posta ücretinin istemi halinde davacıya iadesine, 19.10.2010 tarihinde oybirliğiyle karar verildi.

Başkan	Üye	Üye	Üye	Üye
Faruk	Ali	Taci	H. Neşe	Gürsel
ÖZTÜRK	ÖZTÜRK	BAYHAN	SARI	MEKİK

YARGILAMA GİDERLERİ :
Toplam Harç : 68,40-TL
Posta Gideri : 50,00-TL
TOPLAM : 118,40-TL

