

Rekabet Kurumu Başkanlığından,

REKABET KURULU KARARI

Dosya Sayısı : 2011-1-132 (Menfi Tespit/Muafiyet)
Karar Sayısı : 11-54/1389-497
Karar Tarihi : 27.10.2011

A. TOPLANTIYA KATILAN ÜYELER

Başkan : Prof. Dr. Nurettin KALDIRIMCI
Üyeler : Doç. Dr. Mustafa ATEŞ, İsmail Hakkı KARAKELLE, Doç. Dr. Cevdet İlhan GÜNAY, Dr. Murat ÇETİNKAYA, Reşit GÜRPINAR, Prof. Dr. Metin TOPRAK

B. RAPORTÖRLER: Çiğdem TUNÇEL, Fatma ATAÇ

C. BİLDİRİMDE

BULUNAN : Boehringer Ingelheim İlaç Ticaret A.Ş.
Temsilcisi: Av. E. Sevi FIRAT, Av. Begüm YAVUZDOĞAN
Kore Şehitleri Cad. No:17 Zincirlikuyu 34394 İstanbul

D. DOSYA KONUSU: **Boehringer Ingelheim İlaç Ticaret A.Ş. (Boehringer) ile Ankara Beşer Ecza Deposu İlaç ve Pazarlama A.Ş. (Beşer), Özsel Ecza Depoları Ticaret ve Pazarlama A.Ş. (Özsel) ve İmtaş Ecza Deposu ve Gereçleri Sanayi Ticaret Ltd. Şti. (İmtaş) arasında ayrı ayrı imzalanan "Münhasır Depo Sözleşmesi"ne menfi tespit belgesi verilmesi/muafiyet tanınması talebi.**

E. DOSYA EVRELERİ : Kurum kayıtlarına 30.06.2011 tarih ve 4802 sayılı ile intikal eden ve eksiklikleri en son 16.09.2011 tarihinde tamamlanan bildirimde, söz konusu işleme menfi tespit belgesi/muafiyet verilmesi talep edilmiştir. 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun'un 4., 5. ve 8. maddelerinin ilgili hükümleri uyarınca yapılan inceleme sonucu düzenlenen 19.10.2011 tarih ve 2011-1-132/ MM-11-375.ÇT sayılı Menfi Tespit Raporu, 20.10.2011 tarih ve REK.0.15.00.00-130/302 sayılı Başkanlık Önergesi ile 11-54 sayılı Kurul toplantısında görüşülerek karara bağlanmıştır.

F. RAPORTÖRLERİN GÖRÜŞÜ: İlgili raporda; söz konusu sözleşmeye menfi tespit belgesi verilmesinin mümkün olmadığına; ilgili ürün pazarlarında % 40'lık pazar payı eşliğinin aşılması nedeniyle, ilgili sözleşmenin 2002/2 sayılı Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği kapsamında olmadığına; Sözleşmenin 10.2. maddesinde gerekli değişikliğin yapılması halinde ilgili sözleşmeye 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesi kapsamında bireysel muafiyet tanınabileceği ifade edilmiştir.

G. İNCELEME VE DEĞERLENDİRME

G.1. Taraflar

G.1.1.Boehringer

Boehringer, 1994 yılından itibaren Türkiye'de T.C. Sağlık Bakanlığı tarafından ruhsat ve satış izni verilen bir kısım tıbbi müstahzarlar ve/veya ilaçların yürürlükte bulunan mevzuat hükümlerine uygun şekilde üretilmesi, ithalatı ve doğrudan ve/veya üçüncü kişiler vasıtasıyla Türkiye'de pazarlanması, toptan satışı ve dağıtım işi ile iştigal etmektedir.

Sermayesinin %99,99 oranındaki kısmı Boehringer Ingelheim Auslandsbeteiligungs'a ait olan şirketin yönetim kurulu, Zinta Selga Krumins, Roland Lucien Stehlin ve Gary Erik Roelle'den oluşmaktadır. Boehringer Ingelheim Auslandsbeteiligungs, beşeri ilaç pazarında Ar-ge, üretim ve pazarlama faaliyetleri göstermektedir. Ürünleri arasında reçeteli ilaçlar, gıda takviyeleri, kişisel tedavi ürünleri ve endüstri ürünleri yer almaktadır.

11-54/1389-497

Boehringer Grubunun ayrıca hayvan sağlığı sektörüne yönelik de faaliyetleri de bulunmaktadır.

Dosya mevcudu bilgi ve belgelere göre, Boehringer'in 2010 yılı cirosu (.....) TL, Boehringer Grubunun 2010 yılı dünya cirosu ise (.....) € olarak gerçekleşmiştir.

50 G.1.2. Depolar

Bahse konu taraflardan Depolar ise cirolarıyla birlikte aşağıda sıralanmıştır¹:

Beşer

Ecza deposu olarak Türkiye genelinde devlet hastanelerinin, üniversite hastanelerinin ve özel hastanelerin açmış oldukları ilaç ve serum ihalelerine yönelik faaliyet gösterdiği bildirilen Beşer'in 2010 yılı cirosu (.....) TL olarak gerçekleşmiştir.

Özsel

İlaç dağıtımı, depolama ve toptan ilaç satış alanında faaliyet gösteren Özsel'in 2010 yılı cirosunun (.....) TL olarak gerçekleşmiştir.

İmtaş

60 Tıbbi malzeme alımı, satımı ile ilaç dağıtımı alanında ve ihale ecza deposu olarak faaliyet gösteren İmtaş'ın 2010 yılı cirosunun (.....) TL olarak gerçekleşmiştir.

G.2. Sözleşme

Beşer, Özsel ve İmtaş ile imzalanan sözleşmelerin hükümleri birbirinin aynı olduğundan depolarla imzalanan sözleşmeler "Sözleşme" olarak anılmış ve birlikte değerlendirilmiştir. Boehringer, Sözleşme ile; yukarıda zikredilen Depolara münhasır olarak tahsis edilen bölgelerde Boehringer'in teklif verebileceği ihalelerin daha sıkı ve etkin biçimde takip edilmesinin, Depoların tüm ihalelere teklif vermesinin ve arzda sürekliliğinin sağlanmasının amaçlandığını belirtmiştir. Bu amaç çerçevesinde Boehringer ile Depolar;

70 - Depoların, kendi münhasır bölgeleri dahilindeki devlet hastaneleri, üniversite hastaneleri ile kamu kurumları tarafından açılacak olan ilaç ve/veya tıbbi müstahzarların alımına ilişkin ihaleleri münhasıran takip etmeleri,

- Sözleşmeyle belirlenen, Boehringer'in ruhsat sahibi olduğu ürünler kapsamında bu ihalelere ilgili Depoların münhasıran katılması ve Boehringer adına teklif vermesi, ihalelerde aktif faaliyet göstermesi,

- Boehringer'e ihaleler konusunda Sözleşme kapsamında hizmet vermeleri konusunda işbirliği yapmak

üzere sözleşme imzalamışlardır.

80 Sözleşme, Depoların kendi münhasır bölgeleri içinde yer alan devlet hastaneleri ve/veya üniversite hastaneleri ile kamu kurumları tarafından ilaç ve/veya tıbbi müstahzarların satın alınması için kamu ihale mevzuatı uyarınca açılan ihalelere yönelik olup, GATA ve askeri hastanelerin açtığı ihaleler ile grup ihaleleri ve ihale dışında yapılacak normal alımlar açıkça Sözleşme kapsamı dışında bırakılmıştır.

Sözleşmenin 2.1. maddesi ile Boehringer, Depoları sadece, yukarıda kapsamı açıklandığı şekliyle, ihalelere yönelik olarak ve sadece Sözleşmede belirtilen bölge ile sınırlı olmak üzere ihalelere kendi ad ve hesabına katılma, ihalelerde ürünleri teklif etme, satma ve sağlama konularında münhasır yetkili depo olarak tayin etmiştir. Bu çerçevede Boehringer, ihalenin kazanılması durumunda, Depolar tarafından kendisinden önceden gerekli sipariş

¹ İlgili cirolar açısından bildirim formu esas alınmıştır.

11-54/1389-497

teyitlerinin alınması koşuluyla, Depolara ihale konusu teslimatlar için ihale öncesi bildirilen şartlarla ürün teslim etmeyi taahhüt etmektedir.

- 90 Sözleşme çerçevesinde Depolara,
- başka bir deponun ya da Boehringer'in münhasıran yetkili olduğu ihalelere², ilgili deponun veya Boehringer'in yazılı izni olmaksızın ürünleri teklif ederek katılmama,
 - Sözleşme konusu ürünlerin teklif edilebileceği ihalelerde sadece Boehringer ürünlerini teklif etme,
 - Sözleşme konusu ürünlerin teklif edilebileceği ihalelerde, ürünler ile ilgili olarak rakipleriyle hiçbir surette bilgi ve fiyat paylaşımında bulunmama,
 - Sözleşme konusu ürünleri teklif ettiği ihaleyi kazanması halinde, ihaleye konu ürünleri münhasıran Boehringer'den veya Boehringer'in göstereceği diğer bir sağlayıcıdan satın almak ve söz konusu ürünleri Boehringer veya Boehringer'in gösterdiği sağlayıcı dışında herhangi bir sağlayıcıdan tedarik etmeme

100

yükümlülüğü getirilmiştir.

Bu yükümlülüklerle paralel olarak Sözleşmenin 3.1. maddesi ile Depolar;

110

- bölgeleri dahilinde Sözleşme konusu ürünler ile ilgili olan tüm ihaleleri takip etme, açılan ve sonuçlanan ihaleler, bu ihalelerde rakip firmalarca verilen fiyatlar gibi Boehringer'ce gerekli görülecek her türlü bilgiyi Boehringer'e temin etmek,
- bölgesinde açılacak olan ve Sözleşme konusu ürünler ile katılması mümkün olan tüm ihalelere kendi nam ve hesabına katılma,
- Sözleşme konusu ürünler ile katıldığı tüm ihalelerde en uygun teklifi vererek ürünlerin satılması için elinden gelen en üstün gayreti gösterme,
- ihalelere girmeden evvel, Boehringer'i makul bir süre önceden bilgilendirme ve Boehringer tarafından ürünlerin depoya zamanında ve yeterli sayıda teslimi için Boehringer'e makul süreyi sağlama

taahhüdünde bulunmuştur.

Sözleşmenin 3.2. maddesi ile fiyata ilişkin bir düzenleme yapılmış ve Depoların ihalelerde Sözleşme konusu ürünlere ilişkin verecekleri tekliflerin Boehringer tarafından her bir ürün veya ihale için belirlenebilecek tavan fiyatların üzerinde olamayacağı hükme bağlanmıştır.

Sözleşmenin 10.2. maddesinde ise rekabet etmeme yükümlülüğü düzenlenmektedir. Bu hüküm şu şekilde kaleme alınmıştır:

120

"Boehringer tarafından yazılı onay verilmedikçe Depo, Boehringer veya BoehringerBI Grubu tarafından üretilen, ürettirilen ruhsat veya izni alınmış ya da alınmamış halihazırda var olan ve/veya Sözleşme süresi boyunca, Boehringer veya Boehringer Grubu tarafından üretilebilecek/ithal edilebilecek olan Ürünler ile fiilen veya potansiyel olarak rekabet eden, Ürünler yerine geçen veya geçebilecek olan, onları ikame edebilecek hiçbir ürünün üretimi, satışı, dağıtımı ve/veya pazarlamasında herhangi bir menfaat sahibi olmayacak ve/veya doğrudan veya dolaylı olarak faaliyette bulunmayacaktır. Bu rekabet etmeme yükümlülüğü, aşağıda belirlenen geçerlilik tarihinden itibaren, Sözleşmenin yürürlükte olması koşuluyla 5(beş) yıl süreyle ve Sözleşmenin feshinden itibaren ise 1(bir) yıl süre ile geçerlidir."

² Boehringer tarafından herhangi bir deponun münhasıran yetkilendirilmediği tüm bölgeler, münhasıran Boehringer'in satış ve dağıtım yapmaya yetkili olduğu bölgeler olarak tanımlanmıştır.

11-54/1389-497

130 Görüldüğü gibi, bu hükümlerle birlikte Depolara Sözleşmenin yürürlük süresi boyunca beş yıl, Sözleşmenin sona ermesinden sonra ise bir yıl süreli rekabet etmeme yükümlülüğü getirilmiştir.

Sözleşmenin süresine ilişkin düzenleme, Sözleşmenin 15. maddesinde yer almaktadır. Buna göre;

“ İşbu Sözleşmenin süresi Yürürlük tarihi olan 01 Temmuz 2011 tarihinde başlamak ve 01 Temmuz 2012 tarihinde sona ermek üzere 1 (bir) yıldır. İşbu Sözleşme, süresi sonunda, herhangi bir merasime gerek kalmaksızın kendiliğinden sona erecektir.”

Sözleşmenin 15.2. maddesinde ise, Sözleşmenin tarafların yazılı olarak karşılıklı mutabakatı halinde, süresi sonunda yenilenebileceği hükme bağlanmıştır.

140 Sözleşmenin 17. maddesi ile düzenlenen genel hükümler kapsamında Boehringer, başta 4054 sayılı Rekabetin Korunması Hakkında Kanun olmak üzere, mevzuata uyum sağlamak amaçlı olarak Sözleşmede tek taraflı değişiklik yapma hakkını saklı tutmaktadır.

Sözleşmenin 1 numaralı ekinde Sözleşmeyi imzalayan deponun münhasıran yetkili tayin edildiği coğrafi bölgelerin listesi, 2 numaralı ekinde münhasırlık verilen ürünlerin³ ve bu ürünlere ilişkin fiyat ve vadelerin listesi yer almaktadır.

G.3. İlgili Pazar

İlgili ürün pazarları *“alteplaz etken maddeli ilaçlar, tenekteplaz etken maddeli ilaçlar, ipratropium bromür etken maddeli ilaçlar, ipratropium bromür ve salbutamol etken maddeli ilaçlar, tiotropium etken maddeli ilaçlar, nevirapin etken maddeli ilaçlar pazarları”* olarak tanımlanmıştır.

150 İlgili ürün pazarının tanımlanmasında bölgesel pazarlar belirlenmesini gerektirecek bir unsur bulunmadığı için, ilgili coğrafi pazar *“Türkiye”* olarak kabul edilmiştir.

G.4. Değerlendirme

G.4.1. Menfi Tespit Değerlendirmesi

Söz konusu başvuru öncelikle 4054 sayılı Kanun'un 8. maddesi çerçevesinde Boehringer ve Depolar arasında imzalanan Sözleşme'nin Kanun'un 4., 6. ve 7. maddelerine aykırı olmadığını tespitine ilişkin bir menfi tespit başvurusudur.

160 Ancak 2002/2 sayılı Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği'nin “Kapsam” maddesinin ilk fıkrasında “Üretim veya dağıtım zincirinin farklı seviyelerinde faaliyet gösteren iki ya da daha fazla teşebbüs arasında belirli mal veya hizmetlerin alımı, satımı veya yeniden satımı amacıyla yapılan anlaşmalar” “dikey anlaşmalar” olarak tanımlanmış ve dikey anlaşmaların Tebliğ'de belirtilen koşulları taşıması kaydıyla, Kanun'un 4. maddesindeki yasaklamadan grup olarak muaf tutulacağı belirtilmiştir. Bu çerçevede, bildirim konu Sözleşme ile dağıtım zincirinin farklı aşamalarında faaliyet gösterecek olan Boehringer ve Depolar arasında Sözleşme ile belirlenen ürünlerin yeniden satımına ilişkin bir dikey ilişki kurulmuş olmaktadır. Söz konusu dikey ilişkiyi kuran Sözleşmenin münhasırlık, rekabet etmeme yükümlülüğü gibi hükümler içermesi nedeniyle Tebliğ'in anılan maddesi uyarınca Kanun'un 4. maddesi kapsamında bir anlaşma olduğu düşünüldüğünden, anılan Sözleşmeye menfi tespit verilemeyeceği kanısına varılmıştır.

G.4.2. Grup Muafiyeti Değerlendirmesi

170 Yukarıda açıklandığı üzere, bildirim konusu Sözleşme 2002/2 sayılı Tebliğ kapsamında incelenebilecek bir dikey anlaşma niteliğini taşımaktadır. 2007/2 sayılı Tebliğ⁴ ile 2002/2

³ Söz konusu ürünler Sözleşmeyi ayrı ayrı imzalayan ve farklı bölgeler için münhasır depo tayin edilen üç depo için de aynıdır.

⁴ 25.05.2007 tarihli ve 26532 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir.

11-54/1389-497

sayılı Tebliğ'de bir takım değişiklikler yapılmış ve bu değişiklikler çerçevesinde de Tebliğ ile sağlanan muafiyetin, sağlayıcının dikey anlaşma konusu mal veya hizmetleri sağladığı ilgili pazardaki payının %40'ı aşmaması durumunda uygulanacağı hükme bağlanmıştır⁵.

Sağlayıcı konumunda bulunan Boehringer'in Sözleşmeye konu ürünlerinin jeneriği bulunmadığından ilgili ürün pazarı en geniş olarak etken madde bazında tanımlansa dahi, Sözleşmeye konu tüm ürünler bakımından Boehringer'in 2010 yılı pazar payı %100 olarak gerçekleşmiştir. Bu nedenle bildirim konu Sözleşmenin 2002/2 sayılı Tebliğ ile tanınan muafiyetten yararlanması söz konusu olamamıştır.

180 Bu çerçevede, 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesinde sayılan ve bireysel muafiyet verilmesi için aranan koşulların söz konusu Sözleşme bakımından geçerli olup olmadığının incelenmesi gerekmiştir.

G.4.3. Bireysel Muafiyet Değerlendirmesi

190 Boehringer ile Depolar arasında imzalanan ve Kanun'un 4. maddesi kapsamında olduğu değerlendirilen münhasır depo sözleşmesinin Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasında sayılan koşulları sağlayıp sağlamadığına ilişkin olarak; malların üretim veya dağıtım ile hizmetlerin sunulmasında yeni gelişme ve iyileşmelerin ya da ekonomik veya teknik gelişmenin sağlanıp sağlanmadığına, bu ekonomik iyileşme veya gelişmelerden tüketicilerin de faydalandırılıp faydalandırılmadığına, ilgili piyasanın önemli bir bölümünde rekabetin ortadan kalkıp kalkmadığına, rekabetin kısıtlanmasına, tüketicinin yararı göz önüne alınarak izin verilmişse de, bu kısıtlamanın asgari düzeyde tutulup tutulmadığına bakılarak bir değerlendirme yapılmıştır.

Sözleşme diğer bütün maddeler açısından bu sayılanları karşılarsa da, rekabetin gereğinden fazla kısıtlanmaması kısmına uyulmadığı kanaatine varılmıştır. Sözleşmenin feshinden sonraki süre için Depolara getirilen bir yıllık rekabet etmeme yükümlülüğünün, rekabeti, Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerindeki amaçların elde edilmesi için zorunlu olandan fazla sınırladığı, dolayısıyla Sözleşmenin bu haliyle Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendinde yer verilen koşulu karşılamadığı kanısına varılmıştır.

200 G.4.4. Genel Değerlendirme

Yukarıda yapılan açıklamalar ve değerlendirmeler özetlenecek olursa;

- Boehringer ile Depolar arasında imzalanan Münhasır Depo Sözleşmesinin, münhasırlık ve rekabet etmeme yükümlülüğü içeren bir dikey anlaşma olması nedeniyle Kanun'un 4. maddesi kapsamında olduğu ve bu nedenle söz konusu Sözleşmeye menfi tespit belgesi verilemeyeceği,
- Sözleşme konusu ürünlerin jeneriğinin bulunmaması, bir başka deyişle Boehringer'in tanımlanan ilgili ürün pazarlarının tümünde %100 paya sahip olması nedeniyle 2002/2 sayılı Tebliğ'in 2. maddesindeki %40'lık pazar payı eşiğinin aşıldığı, dolayısıyla Sözleşmenin anılan Tebliğ ile tanınan grup muafiyetinden yararlanamadığı,
- 210 - Daha önceki Kurul kararlarına konu olan sözleşmelere paralel olarak Boehringer ile Depoların münhasır çalışmasını öngören bildirim konusu sözleşmenin de arz devamlılığını sağlayacak olması, teşebbüsler bakımından üretim ve stok planlamasını iyileştirecek olması, hastaların ve sağlık kurumlarının ilaca daha hızlı ve daha iyi koşullarda erişimini temin edecek olması ve nihai ödeme birimi olan kamunun daha uygun ekonomik

⁵ Tek alıcıya sağlama yükümlülüğü içeren sözleşmeler bakımından ise Tebliğ ile tanınan muafiyetin uygulanabilirliği alıcının dikey anlaşma konusu malları ve hizmetleri aldığı ilgili pazardaki payının %40'ı aşmaması koşuluna bağlanmıştır. Ancak işbu işlem özelinde Boehringer 3 farklı depoyla söz konusu dikey anlaşmayı imzalamış olduğundan, tek alıcıya sağlama yükümlülüğünden bahsetmek mümkün olmamıştır.

11-54/1389-497

koşullarda ilaç almasını sağlayacak olması nedeniyle, Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerinde yer alan koşulları sağladığı,

220 - Daha önceki Kurul kararlarına konu olan sözleşmelerden farklı olarak, söz konusu Sözleşmenin kapsadığı ürünlerin hiçbirinin jeneriğinin olmaması nedeniyle, sözleşme konusu ürünler bakımından marka içi rekabet ortadan kalkacak ve rekabetçi endişeler doğacaktır. Buna karşılık, bu münhasır ilişkinin kurulmamış olması halinde ise ilaç arzında ortaya çıkacak aksaklıklar nedeniyle hastaneler bu ilaçları ihalelerde azami sağlayıcı veya depo fiyatları üzerinden satın alamayacak ve bu ürünleri, daha pahalı olan perakende satış fiyatı üzerinden piyasa eczanelerinden temin etmek zorunda kalacak, bu da hastaların ilaca erişim süresini de uzatacaktır. Ayrıca, sözleşme kapsamında Boehringer'in Depolara birtakım iskontolar sağlayacak olması ve Depoların tavan fiyatını belirleyecek olması nedeniyle Depoların münhasıran faaliyet gösterdikleri bölgelerde sahip olacakları tekel gücünü kötüye kullanmaları mümkün olmayacaktır. Sayılan bu nedenlerle Sözleşmenin Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (c) bendinde yer alan koşulu sağladığı,

230 - Sözleşme ile amaçlanan faydaların elde edilebilmesi bakımından Boehringer'e belirlenen bölgelerde ilgili Depolarla münhasıran çalışma, Depolara ise Sözleşme süresi boyunca ve her halükarda beş yılı aşmayacak şekilde rekabet etmeme yükümlülüğü getirilmesinin gerekli olduğu, ancak Sözleşmenin feshinden sonraki bir yıllık süre için Depolara getirilen rekabet etmeme yükümlülüğünün, Sözleşmenin know-how devri içermemesi nedeniyle rekabeti Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (a) ve (b) bentlerindeki amaçların elde edilmesi için zorunlu olandan fazla sınırladığı, dolayısıyla Sözleşmenin bu haliyle Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (d) bendinde yer verilen koşulu karşılamadığı

kanaatine ulaşılmıştır.

240 Bu çerçevede, ancak Sözleşmenin 'Gizlilik Taahhüdü ve Rekabet Yasağı' başlıklı 10. maddesinin 'Rekabet Etmeme' başlıklı ikinci fıkrasının, Sözleşmenin feshinden sonraki süre için Depolara bir rekabet etmeme yükümlülüğü öngörmeyecek şekilde tadil edilmesi halinde, bildirim konusu Sözleşmeye Kanun'un 5. maddesi çerçevesinde bireysel muafiyet tanınmasının mümkün olduğu sonucuna varılmıştır.

250

H. SONUÇ

260 Düzenlenen rapora ve incelenen dosya kapsamına göre;

1- Boehringer Ingelheim İlaç Ticaret A.Ş. ile Ankara Beşer Ecza Deposu İlaç ve Pazarlama A.Ş., Özsel Ecza Depoları Ticaret ve Pazarlama A.Ş. ve İmtaş Ecza Deposu ve Gereçleri Sanayi Ticaret Ltd. Şti. arasında ayrı ayrı imzalanan "Münhasır Depo Sözleşmesi"nin 4054 sayılı Kanun'un 4. maddesi kapsamında olduğuna, bu nedenle söz konusu sözleşmeye menfi tespit belgesi verilmesinin mümkün olmadığına,

2- İlgili ürün pazarlarında % 40'lık pazar payı eşiğinin aşılması nedeniyle, ilgili sözleşmenin 2002/2 sayılı Dikey Anlaşmalara İlişkin Grup Muafiyeti Tebliği kapsamında olmadığına,

270 3- Sözleşmenin, 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesinin birinci fıkrasının (a), (b) ve (c) bentlerinde yer verilen koşulları sağladığına, ancak 10.2. maddesinde yer alan ve Depolara Sözleşmenin feshinden sonraki bir yıllık süre için rekabet etmeme yükümlülüğü getiren hüküm nedeniyle aynı Kanun'un aynı maddesinin birinci fıkrasının (d) bendinde yer alan koşulu sağlamadığına,

4- Bu nedenle ancak 10.2. maddede gerekli değişikliğin yapılması koşuluyla ilgili sözleşmeye 4054 sayılı Kanun'un 5. maddesi kapsamında bireysel muafiyet tanınmasına OYBİRLİĞİ ile karar verilmiştir.

280