

II

(Retsakter hvis offentliggørelse ikke er obligatorisk)

KOMMISSIONEN

RÅDETS MEDDELELSE

i henhold til artikel 6, stk. 2, i Rådets forordning (EØF) nr. 3975/87 og artikel 12, stk. 2, i Rådets forordning (EØF) nr. 1017/68 angående en aftale, i henhold til hvilken Lufthansa, JAL og Nissho Iwai erhverver en minoritetsinteresse i DHL International (IV/33.634)

I. De af DHLI, Lufthansa, JAL og Nissho Iwai indgivne ansøgninger

Den 20. juli 1990 indgav DHL International, DHL House, 13 Mok Cheong St., Tokwawan, Kowloon, Hong Kong og Middletown NV, Plaza Jojo Correa 1-5, Willemstad, Curaçao, Hollandske Antiller (tilsammen »DHL«), Deutsche Lufthansa Aktiengesellschaft (»Lufthansa«), von-Gablenz-Straße 2-6, 5000 Köln 21, Forbundsrepublikken Tyskland, Japan Airlines Company, Ltd. (»JAL«), Tokyo Building 7-3, Marunouchi 2-Chome, Chiyoda-ku, Tokyo 100, Japan og Nissho Iwai Corporation (»Nissho Iwai«), 4-5 Akasaka, 2-Chome, Minato-ku, Tokyo 107, Japan, i henhold til artikel 5 i Rådets forordning (EØF) nr. 3975/87⁽¹⁾ og artikel 12 i Rådets forordning (EØF) nr. 1017/68⁽²⁾, en ansøgning om en beslutning om negativ-attest, eller alternativt om at EØF-Traktatens artikel 85, stk. 3, finder anvendelse på aftaler indgået den 25. maj 1990 mellem de ovennævnte parter.

II. Bestemmelserne i disse aftaler kan sammenfattes som følger:

1. Opkøb af minoritetsinteresser i DHLI og DHL USA af Lufthansa, JAL og Nissho Iwai.

Ifølge aftalerne skal Lufthansa og JAL hver erhverve en kapitalpost i DHLI på 5 % med option for begge til at forhøje sin kapitalpost til 25,001 %, Nissho Iwai skal købe en indledende kapitalpost på 2,5 % med option til at forhøje denne til 7,5 %. Disse optioner kan udnyttes indenfor en periode på 18 måneder.

Lufthansa, JAL og Nissho Iwai skal samtidig erhverve en aktiepost på henholdsvis 1 %, 1 % og 0,5 % i DHL Corporation USA (»DHL USA«), et aktieselskab som

udfører ekspresfragtservice under DHL-navnet i De Forenede Stater; tre år efter erhvervelsen af disse aktieposter i DHL USA, vil DHLI få option på erhvervelsen af en kapitalpost i DHL USA på 20 %. Før udøvelsen af denne option vil Lufthansa, JAL og Nissho Iwai overføre deres interesser i DHL USA til DHLI.

2. Aftalens formål.

For aktionærer i DHLI er formålet med denne aftale at give dem en mulighed for at realisere en del af deres interesser i DHLI. For DHLI og de nye investorer er aftalens formål at forsyne DHLI med finansielt stærke aktionærer, som kan øge dets mulighed for at konkurrere med succes på et marked med stadig stigende konkurrence og give de nye aktionærer mulighed for at foretage en finansiell investering i det stadigt voksende marked for dør-til-dør-levering.

3. DHLI's bestyrelse.

DHLI's tretten mand store bestyrelse vil bestå af generaldirektøren og fem direktører udpeget af DHLI's oprindelige aktionærer, tre direktører udpeget af henholdsvis Lufthansa og JAL og en udpeget af Nissho Iwai. Hvis nogen af de nye investorer undlader at udnytte deres option fuldt ud, skal disses repræsentation reduceres forholdsmæssigt. DHLI's bestyrelse træffer beslutning med simpelt flertal, dog undtaget visse tilfælde, hvor tilslutning fra 80 % af bestyrelsen er udkrævet. Parterne har ikke indgået nogen aftale vedrørende udøvelsen af deres aktionærers eller direktørers stemmeret.

Så længe Lufthansa og JAL er aktionærer, vil de hver især være berettiget til at udpege et medlem af DHL USA's elleve mand store bestyrelse.

⁽¹⁾ EFT nr. L 374 af 31. 12. 1987, s. 1.

⁽²⁾ EFT nr. L 175 af 23. 7. 1968, s. 1.

4. Forholdet mellem DHLI, Lufthansa, JAL og Nissho Iwai og de oprindelige aktionærer i DHLI.

De nye og de oprindelige aktionærer er for en periode på maksimum ti år og uden betydning for bestående aktiviteter enedes om ikke at involvere sig eller erhverve nye interesser i nogen virksomhed involveret i international dør-til-dør-afhentning og -levering af dokumenter og pakker og udnytte sit eget netværk af landtransport og kurierer.

DHL vil være berettiget til at søge at benytte lufthavns- eller pakke- og fragtfaciliteter tilhørende Lufthansa eller JAL for at forbedre sin virksomhed. Lufthansa og JAL vil søge at imødekomme sådanne anmodninger i det omfang, det er økonomisk forsvarligt. Lufthansa og JAL er berettiget til at foretage lignende anmodninger hos DHLI.

III. Parternes argumenter for negativ attest eller fritagelse

1. Negativ attest.

Parterne hævder, at aftalerne ikke vil begrænse konkurrencen mellem de nye investorer og DHLI eller de nye investorer imellem, ikke vil føre til udelukkelse af konkurrenter hverken til DHLI eller de nye investorer, og ikke styrker eller skaber en dominerende stilling. Til støtte for disse argumenter bemærker parterne, *inter-alia*, at DHLI og de nye investorer ikke er aktive på det samme marked, at DHLI selv dækker over 90 % af sit lufttransportbehov inden for Fællesskabet, at deres behov for luftfragt udgør mindre end 1 % af den luftfragtskapacitet, der årligt frembringes af Lufthansa og JAL, og at DHLI's vigtigste konkurrenter til en vis grad er vertikalt integrerede for så vidt angår udbud af lufttransportkapacitet.

2. Begrundelser for fritagelse.

Parterne påberåber sig følgende argumenter for anvendeligheden af artikel 85, stk. 3:

- Aftalen vil føre til en forbedring af fordelingen af varer og udførelsen af dør-til-dør-ekspresfragtvirksomhed ved at lade DHLI få adgang til den organisatoriske og ledelsesmæssige ekspertise, de nye investorer er i besiddelse af, og ved at forøge DHLI's mulighed for at planlægge og gennemføre nødvendige investeringer for at kunne tilvejebringe konkurrencedygtige ydelser på et ekspanderende marked med intens konkurrence. Luftfragtsudbuddet vil også blive forbedret som følge af de nye investorers indsigt i DHL's knowhow og operationelle metoder.
- Forbrugeren vil modtage en rimelig del af disse forbedringer ved at blive tilbudt bedre ydelser til konkurrence priser.
- Der er ingen mulighed for at eliminere konkurrencen for så vidt angår disse ydelser. Udbuddet af ekspresleverancer fra dør-til-dør vokser med en rate på 30 % pr. år. Tilstedeværelsen af magtfulde konkurrenter og mange nye udbydere samt professionelle kunders stærkt specialiserede behov vil sikre, at konkurrencen forbliver intens for så vidt angår tilvejebringelsen af disse ydelser.

IV. Konklusion

Denne meddelelse offentliggøres i henhold til proceduren i artikel 5 i forordning (EØF) nr. 3975/87 og artikel 12, stk. 2, i forordning (EØF) nr. 1017/68, idet Kommissionen *prima facie* har besluttet, at den pågældende aftale falder ind under forbuddet i Traktatens artikel 84, stk. 1. Kommissionen har endnu ikke besluttet, om Traktatens artikel 85, stk. 3, kan anvendes på aftalen.

Kommissionen opfordrer alle interesserede parter og medlemsstater til senest 30 dage efter offentliggørelsen af denne meddelelse at fremsætte deres bemærkninger til denne meddelelse under henvisning til reference nr. IV/33.634 til følgende adresse:

Kommissionen for De Europæiske Fællesskaber
Generaldirektoratet for Konkurrence
Direktorat D
Rue de la Loi 200
B-1049 Bruxelles.