

KOMMISSIONEN

KOMMISSIONENS BESLUTNING

af 16. marts 2007

om, at artikel 30, stk. 1, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/17/EF om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af kontrakter inden for vand- og energiforsyning, transport samt posttjenester finder anvendelse på visse kurér- og pakkeposttjenester i Danmark

(meddelt under nummer K(2007) 840)

(Kun den danske udgave er autentisk)

(EØS-relevant tekst)

(2007/169/EF)

KOMMISSIONEN FOR DE EUROPÆISKE FÆLLESSKABER HAR —

under henvisning til traktaten om oprettelse af Det Europæiske Fællesskab,

under henvisning til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/17/EF af 31. marts 2004 om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af kontrakter inden for vand- og energiforsyning, transport samt posttjenester ⁽¹⁾, særlig artikel 30, stk. 4 og 6,

under henvisning til den anmodning, som Kongeriget Danmark har fremsendt ved e-mail af 20. november 2006, og de supplerende oplysninger, som Kommissionens tjenestegrene anmodede om ved e-mail af 8. december 2006, og som Danmark fremsendte ved e-mail af 22. december 2006,

under henvisning til, at den uafhængige danske myndighed, Konkurrencestyrelsen, har konkluderet, at betingelserne for anvendelsen af artikel 30, stk. 1, i direktiv 2004/17/EF er opfyldt, og

ud fra følgende betragtninger:

(1) Artikel 30 i direktiv 2004/17/EF bestemmer, at kontrakter, der indgås med henblik på at muliggøre udførelse af en af de aktiviteter, som direktivet finder anvendelse på, ikke er underlagt direktivet, hvis den pågældende aktivitet i den medlemsstat, hvor den udøves, er direkte undergivet almindelige konkurrencevilkår på markedet, hvortil adgangen er fri. Om en aktivitet er direkte undergivet almindelige konkurrencevilkår, afgøres på grundlag af objektive kriterier under hensyntagen til den pågældende sektors særlige kendetegn. Adgangen til et marked betragtes som fri, hvis medlemsstaten har gennemført og anvender bestemmelserne i den fællesskabslovgivning, som åbner en given sektor eller en del af den for konkurrence.

delse på, ikke er underlagt direktivet, hvis den pågældende aktivitet i den medlemsstat, hvor den udøves, er direkte undergivet almindelige konkurrencevilkår på markedet, hvortil adgangen er fri. Om en aktivitet er direkte undergivet almindelige konkurrencevilkår, afgøres på grundlag af objektive kriterier under hensyntagen til den pågældende sektors særlige kendetegn. Adgangen til et marked betragtes som fri, hvis medlemsstaten har gennemført og anvender bestemmelserne i den fællesskabslovgivning, som åbner en given sektor eller en del af den for konkurrence.

(2) Denne lovgivning er anført i bilag XI til direktiv 2004/17/EF, som for posttjenesters vedkommende henviser til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 97/67/EF af 15. december 1997 om fælles regler for udvikling af Fællesskabets indre marked for posttjenester og forbedring af disse tjenesters kvalitet ⁽²⁾.

(3) I henhold til artikel 62, stk. 2, i direktiv 2004/17/EF finder direktivets afsnit III om regler for projektkonkurrencer om tjenesteydelser ikke anvendelse på projektkonkurrencer, der afholdes med henblik på udøvelsen i den pågældende medlemsstat af en aktivitet, for hvilken det er fastsat i en beslutning fra Kommissionen, at direktivets artikel 30, stk. 1, finder anvendelse, eller for hvilken samme stykke finder anvendelse i henhold til artikel 30, stk. 4, andet eller tredje afsnit, eller i henhold til artikel 30, stk. 5, fjerde afsnit.

(4) Anmodningen fra Danmark vedrører visse kurér- og pakkeposttjenester i Danmark. Mere præcist drejer det sig om pakkeposttjenester mellem erhvervsparter

⁽¹⁾ EUT L 134 af 30.4.2004, s. 1. Senest ændret ved Rådets direktiv 2006/97/EF (EUT L 363 af 20.12.2006, s. 107).

⁽²⁾ EFT L 15 af 21.1.1998, s. 14. Senest ændret ved forordning (EF) nr. 1882/2003 (EUT L 284 af 31.10.2003, s. 1).

(Business to Business) til ind- og udland; letgods/pallegodstjenester til ind- og udland samt kurér- og ekspresposttjenester til ind- og udland. I tråd med Kommissionens tidligere beslutninger ⁽¹⁾ kan der skelnes mellem de forskellige ovennævnte tjenester, og derfor må hver af tjenesterne anses for at være et særskilt marked. Den danske anmodning vedrører således seks forskellige markeder. Ifølge artikel 6 i direktiv 2004/17/EF er logistiske tjenester som kurér- og ekspresposttjenester omfattet af direktivet i det omfang, disse tjenester leveres af en enhed, der også leverer posttjenester som defineret i direktivets artikel 6, stk. 2, litra b).

(5) Post Danmark, der som en offentlig virksomhed efter artikel 2, stk. 1, litra b), i direktiv 2004/17/EF udøver en række af de aktiviteter, der er omhandlet i direktivets artikel 6, og på hvis vegne anmodningen er indgivet, er en ordregiver for så vidt angår direktiv 2004/17/EF. I henhold til de foreliggende oplysninger lader virksomheden til at være den eneste ordregiver på de markeder, der berøres af denne beslutning, idet de andre operatører er private virksomheder, som ikke udøver deres virksomhed på grundlag af særlige rettigheder eller enerettigheder.

(6) Denne vurdering og alle andre vurderinger i nærværende beslutning foretages udelukkende for så vidt angår direktiv 2004/17/EF og berører ikke anvendelsen af konkurrencereglerne.

(7) Danmark har gennemført og anvender direktiv 97/67/EF. Følgelig og i overensstemmelse med artikel 30, stk. 3, første afsnit, bør adgangen til markedet betragtes som fri.

(8) Om en aktivitet er direkte undergivet almindelige konkurrencevilkår, afgøres på grundlag af en række

⁽¹⁾ Kommissionens beslutning af 2. december 1991 om en fusionsforenelighed med det fælles marked (Sag IV/M.102 — TNT/CANADA POST, DBP POSTDIENST, LA POSTE, PTT POST & SWEDEN POST) jf. Rådets forordning (EØF) nr. 4064/89, punkt 19 ff.; Kommissionens beslutning af 8. november 1996 om en fusionsforenelighed med det fælles marked (Sag IV/M.843 — PTT Post/TNT/GD Express Worldwide) jf. Rådets forordning (EØF) nr. 4064/89, punkt 10 ff.; Kommissionens beslutning af 1. juli 1999 om en fusionsforenelighed med det fælles marked (Sag IV/M.1513 — DEUTSCHE POST/DANZAS/NEDLLOYD) jf. Rådets forordning (EØF) nr. 4064/89, punkt 8 ff.; Kommissionens beslutning af 20. marts 2001 om en procedure i henhold til EF-traktatens artikel 82 (sag COMP/35.141 — Deutsche Post AG) punkt 26 ff. Kommissionens beslutning af 21. oktober 2002 om en fusionsforenelighed med det fælles marked (Sag IV/M.2908 — DEUTSCHE POST/DHL (II)) jf. Rådets forordning (EØF) nr. 4064/89, punkt 10 ff.

forskellige indikatorer, hvoraf ingen i sig selv er af afgørende betydning.

(9) Én indikator er de vigtigste aktørers markedsandel på et givet marked, og en anden er koncentrationsgraden. Uanset om det måles i omsætning eller antal forsendelser har Post Danmark i henhold til de afgivne oplysninger en markedsandel på de seks berørte markeder på mellem under 1 % ⁽²⁾ og op til 35-40 % ⁽³⁾, og disse niveauer er acceptable, når der også tages hensyn til markedernes koncentrationsgrad. Post Danmark er kun den største enkeltoperatør på to af markederne, nemlig markedet for indenlandske pakketjenester og markedet for indenlandske kurér- og ekspresposttjenester ⁽⁴⁾. På hvert af disse markeder har Post Danmarks to største konkurrenter tilsammen en markedsandel, der er sammenlignelig med eller større end Post Danmarks ⁽⁵⁾. På markeder hvor Post Danmark ikke har den største markedsandel, er de to største konkurrenters samlede markedsandel flere gange større end Post Danmarks markedsandel ⁽⁶⁾. Det bør opfattes som en indikator for, at markederne er direkte undergivet almindelige konkurrencevilkår.

(10) I lyset af de ovennævnte faktorer må betingelsen om at være undergivet direkte konkurrencevilkår, jf. artikel 30, stk. 1, i direktiv 2004/17/EF, siges at være opfyldt for de pakke- og kurérposttjenester, der er omhandlet i betragtning 4 ⁽⁷⁾. Som bemærket i betragtning 7 må også betingelsen om fri adgang anses at være opfyldt. Følgelig bør direktiv 2004/17/EF hverken finde anvendelse, når ordregivere indgår kontrakter, der har til formål at muliggøre pakke- og kurérposttjenester, som berøres af denne anmodning, i Danmark, eller når de afholder projektkonkurrencer med henblik på udøvelsen af en sådan aktivitet i Danmark.

⁽²⁾ Markedet for kurér- og ekspresposttjenester til og fra udlandet i 2005.

⁽³⁾ Markedet for indenlandske pakkepostfor sendelser (til og fra Danmark) mellem erhvervsparter.

⁽⁴⁾ I 2005 var Post Danmarks markedsandel af omsætningen på 16-19 % for indenlandske kurér- og ekspresposttjenester og 35-40 % for indenlandske pakkeposttjenester mellem erhvervsparter.

⁽⁵⁾ I 2005 var de aggregerede markedsandele for de to største konkurrenter på markedet for indenlandske pakkeposttjenester mellem erhvervsparter 36-44 % af omsætningen, medens deres samlede markedsandel af markedet for indenlandske kurér- og ekspresposttjenester var 23-29 % af omsætningen.

⁽⁶⁾ På markedet for indenlandsk forsendelse af letgods/pallegods ligger Post Danmarks andel f.eks. på 3-5 % af omsætningen, medens de to største operatører har en samlet markedsandel på 69-83 % af omsætningen. Forskellen er endnu mere udpræget på markedet for internationale kurér- og ekspresposttjenester, hvor Post Danmarks andel af omsætningen var op til 1 % i 2005, medens den samlede andel for de to største aktører på markedet var 65-80 % af omsætningen på markedet.

⁽⁷⁾ De berørte tjenester er pakkeposttjenester mellem erhvervsparter (Business to Business) til ind- og udland, letgods/pallegodstjenester til ind- og udland samt kurér- og ekspresposttjenester til ind- og udland.

- (11) Denne beslutning bygger på den retlige og faktuelle situation i november og december 2006, som den fremgår af de oplysninger, som er indgivet af Kongeriget Danmark. Den kan ændres, hvis betydelige ændringer af de retlige og faktiske forhold medfører, at betingelserne for at anvende artikel 30, stk. 1, i direktiv 2004/17/EF ikke længere er opfyldt.
- (12) De i denne beslutning fastsatte foranstaltninger er i overensstemmelse med udtalelse fra Det Rådgivende Udvalg for Offentlige Aftaler —

VEDTAGET FØLGENDE BESLUTNING:

Artikel 1

Direktiv 2004/17/EF finder ikke anvendelse, når ordregivere indgår kontrakter, der har til formål at muliggøre følgende pakke- og kurérposttjenester i Danmark:

- a) indenlandske pakkeposttjenester mellem erhvervsparter (Business to Business)
- b) internationale pakkeposttjenester mellem erhvervsparter (Business to Business)
- c) indenlandske letgods/pallegodstjenester

- d) internationale letgods/pallegodstjenester
- e) indenlandske kurér- og ekspresposttjenester
- f) internationale kurér- og ekspresposttjenester.

Artikel 2

Denne beslutning bygger på den retlige og faktuelle situation i november og december 2006, som den fremgår af de oplysninger, som er indgivet af Kongeriget Danmark. Den kan ændres, hvis betydelige ændringer af de retlige og faktiske forhold medfører, at betingelserne for at anvende artikel 30, stk. 1, i direktiv 2004/17/EF ikke længere er opfyldt.

Artikel 3

Denne beslutning er rettet til Kongeriget Danmark.

Udfærdiget i Bruxelles, den 16. marts 2007.

På Kommissionens vegne
Charlie McCREEVY
Medlem af Kommissionen