

COMMISSIE

BESCHIKKING VAN DE COMMISSIE

van 16 maart 2007

waarbij wordt vastgesteld dat artikel 30, lid 1, van Richtlijn 2004/17/EG van het Europees Parlement en de Raad houdende coördinatie van de procedures voor het plaatsen van opdrachten in de sectoren water- en energievoorziening, vervoer en postdiensten, van toepassing is op bepaalde koeriers- en pakketdiensten in Denemarken

(Kennisgeving geschied onder nummer C(2007) 840)

(Slechts de tekst in de Deense taal is authentiek)

(Voor de EER relevante tekst)

(2007/169/EG)

DE COMMISSIE VAN DE EUROPESE GEMEENSCHAPPEN,

Gelet op het Verdrag tot oprichting van de Europese Gemeenschap,

Gelet op Richtlijn 2004/17/EG van het Europees Parlement en de Raad van 31 maart 2004 houdende coördinatie van de procedures voor het plaatsen van opdrachten in de sectoren water- en energievoorziening, vervoer en postdiensten ⁽¹⁾, en met name op artikel 30, leden 4 en 6,

Gezien het verzoek dat het Koninkrijk Denemarken op 20 november 2006 per e-mail heeft gedaan en de aanvullende informatie die de Deense autoriteiten op 22 december 2006 per e-mail hebben verstrekt nadat de diensten van de Commissie daarom op 8 december 2006 per e-mail hadden gevraagd,

Gezien de conclusies van de onafhankelijke nationale instantie, Konkurrencestyrelsen (de Deense mededingingsautoriteit), dat wordt voldaan aan de voorwaarden waaronder artikel 30, lid 1, van Richtlijn 2004/17/EG van toepassing is,

Overwegende hetgeen volgt:

(1) In artikel 30 van Richtlijn 2004/17/EG is bepaald dat die richtlijn niet van toepassing is op opdrachten voor een onder de richtlijn vallende activiteit indien die activiteit in de lidstaat waar zij wordt uitgeoefend, rechtstreeks aan mededinging blootstaat op marktgebieden waartoe de

toegang niet beperkt is. De rechtstreekse blootstelling aan mededinging wordt beoordeeld aan de hand van objectieve criteria waarbij rekening wordt gehouden met de specifieke kenmerken van de betrokken sector. De toegang tot een markt wordt als niet-beperkt beschouwd indien de lidstaat de desbetreffende communautaire wetgeving tot openstelling van een bepaalde (deel)sector ten uitvoer heeft gelegd en heeft toegepast.

(2) Deze wetgeving is vermeld in bijlage XI bij Richtlijn 2004/17/EG. Voor postdiensten gaat het om Richtlijn 97/67/EG van het Europees Parlement en de Raad van 15 december 1997 betreffende gemeenschappelijke regels voor de ontwikkeling van de interne markt voor postdiensten in de Gemeenschap en de verbetering van de kwaliteit van de dienst ⁽²⁾.

(3) Krachtens artikel 62, punt 2, van Richtlijn 2004/17/EG is titel III van die richtlijn, waarin de regels voor prijsvragen op het gebied van diensten zijn opgenomen, niet van toepassing op prijsvragen die worden georganiseerd om in de betrokken lidstaat een activiteit te verrichten waarop de in artikel 30, lid 1, van de richtlijn bedoelde vrijstelling uit hoofde van een besluit van de Commissie van toepassing is, dan wel overeenkomstig artikel 30, lid 4, tweede of derde alinea, of artikel 30, lid 5, vierde alinea, van toepassing wordt geacht.

(4) Het verzoek van het Koninkrijk Denemarken betreft bepaalde koeriers- en pakketdiensten in Denemarken. De diensten in kwestie kunnen meer in het bijzonder worden omschreven als zakelijke pakketdiensten, binnenlands en internationaal; diensten met betrekking tot lichte goederen/palletgoederen, binnenlands en internationaal;

⁽¹⁾ PB L 134 van 30.4.2004, blz. 1. Richtlijn laatstelijk gewijzigd bij Verordening 2006/97/EG van de Raad (PB L 363 van 20.12.2006, blz. 107).

⁽²⁾ PB L 15 van 21.1.1998, blz. 14. Richtlijn laatstelijk gewijzigd bij Richtlijn 1882/2003 (PB L 284 van 31.10.2003, blz. 1).

alsook koeriers- en expresdiensten, binnenlands en internationaal. Overeenkomstig eerdere beschikkingen van de Commissie ⁽¹⁾ kan tussen bovengenoemde diensten een onderscheid worden gemaakt. Er mag derhalve worden aangenomen dat elk van deze diensten een afzonderlijke markt vormt. Het Deense verzoek heeft derhalve betrekking op zes verschillende markten. Overeenkomstig artikel 6 van Richtlijn 2004/17/EG vallen logistieke diensten, zoals koeriers- en expresdiensten, onder de richtlijn op voorwaarde dat deze diensten worden geleverd door een dienst die ook postdiensten in de zin van artikel 6, lid 2, onder b), verstrekt.

- (5) Aangezien Post Danmark, in wiens naam het verzoek is ingediend, een overheidsbedrijf in de zin van artikel 2, lid 1, onder b), van Richtlijn 2004/17/EG is dat tal van in artikel 6 van deze richtlijn genoemde activiteiten uitoefent, is het bedrijf een aanbestedende dienst in de zin van Richtlijn 2004/17/EG. Volgens de beschikbare informatie lijkt Post Danmark de enige aanbestedende dienst te zijn die actief is op de markten waarop deze beschikking betrekking heeft. De overige marktdeelnemers zijn particuliere ondernemingen die geen bijzondere of uitsluitende rechten genieten bij de uitoefening van hun activiteiten.
- (6) Deze beoordeling en de andere beoordelingen in deze beschikking zijn uitsluitend bedoeld voor de toepassing van Richtlijn 2004/17/EG en laten de toepassing van de mededingingsregels onverlet.
- (7) Denemarken heeft Richtlijn 97/67/EG ten uitvoer gelegd en toegepast. De toegang tot de markt moet dan ook, overeenkomstig artikel 30, lid 3, eerste alinea, van Richtlijn 2004/17/EG, als niet-beperkt worden beschouwd.
- (8) De rechtstreekse blootstelling aan mededinging moet worden beoordeeld aan de hand van diverse indicatoren, waarbij geen van deze indicatoren op zichzelf doorslaggevend is.

(1) Beschikking van de Commissie van 2 december 1991 waarbij een concentratie verenigbaar met de gemeenschappelijke markt wordt verklaard (zaak IV/M.102 — TNT/CANADA POST, DBP POSTDIENST, LA POSTE, PTT POST & SWEDEN POST) op grond van Verordening (EEG) nr. 4064/89 van de Raad, overweging 19 e.v.; Beschikking van de Commissie van 8 november 1996 waarbij een concentratie verenigbaar met de gemeenschappelijke markt wordt verklaard (zaak IV/M.843 — PTT Post/TNT/GD Express Worldwide) op grond van Verordening (EEG) nr. 4064/89 van de Raad, overweging 10 e.v.; Beschikking van de Commissie van 1 juli 1999 waarbij een concentratie verenigbaar met de gemeenschappelijke markt wordt verklaard (zaak IV/M.1513 — DEUTSCHE POST/DANZAS/NEDLLOYD) op grond van Verordening (EEG) nr. 4064/89 van de Raad, overweging 8 e.v.; Beschikking van de Commissie van 20 maart 2001 in een procedure op grond van artikel 82 van het EG-Verdrag (zaak COMP/35 141 — Deutsche Post AG), overweging 26 e.v.; Beschikking van de Commissie van 21 oktober 2002 waarbij een concentratie verenigbaar met de gemeenschappelijke markt wordt verklaard (zaak IV/M.2908 — DEUTSCHE POST/DHL (II)) op grond van Verordening (EEG) nr. 4064/89 van de Raad, overweging 10 e.v.

- (9) Een van de parameters waarmee rekening dient te worden gehouden, is het marktaandeel van de voornaamste marktdeelnemers. Een andere parameter is de mate van concentratie. Of het marktaandeel van Post Danmark nu op basis van de omzet dan wel op basis van het aantal zendingen wordt gemeten, volgens de verstrekte informatie varieert het op de betrokken zes markten van minder dan 1 % ⁽²⁾ tot 35-40 % ⁽³⁾, wat aanvaardbare niveaus zijn, mede gezien de mate van concentratie op deze markten. Op slechts twee van deze markten, namelijk die voor binnenlandse pakketdiensten en die voor binnenlandse koeriers- en expresdiensten, is Post Danmark de grootste marktdeelnemer ⁽⁴⁾. Op deze beide markten is het gezamenlijke marktaandeel van de grootste twee concurrenten van Post Danmark vergelijkbaar met of groter dan dat van Post Danmark ⁽⁵⁾. Op de markten waarop Post Danmark niet het grootste marktaandeel heeft, is het geaggregeerde marktaandeel van de grootste twee concurrenten van het bedrijf vele malen groter ⁽⁶⁾ dan het marktaandeel van Post Danmark. Deze factoren moeten daarom worden beschouwd als een indicatie dat er van rechtstreekse blootstelling aan mededinging sprake is.
- (10) In het licht van bovenstaande indicatoren worden de in overweging 4 ⁽⁷⁾ opgesomde koeriers- en pakketdiensten in Denemarken geacht te voldoen aan de voorwaarde betreffende rechtstreekse blootstelling aan mededinging in artikel 30, lid 1, van Richtlijn 2004/17/EG. Zoals in overweging 7 wordt opgemerkt, wordt ook aan de verdere voorwaarde van vrije toegang tot de markt geacht te zijn voldaan. Bijgevolg zou Richtlijn 2004/17/EG niet van toepassing mogen zijn wanneer aanbestedende diensten opdrachten plaatsen voor het verrichten in Denemarken van de koeriers- en pakketdiensten waarop het onderhavige verzoek betrekking heeft, of prijsvragen organiseren om daar een dergelijke activiteit te verrichten.

(2) Op de markt voor internationale koeriers- en expresdiensten in 2005.

(3) Op de markt voor binnenlandse zakelijke pakketdiensten (van en naar Denemarken) in 2005.

(4) In 2005 bedroeg het op basis van de omzet gemeten marktaandeel van Post Danmark 16-19 % voor binnenlandse koeriers- en expresdiensten en 35-40 % voor binnenlandse zakelijke pakketdiensten.

(5) In 2005 beliep het geaggregeerde marktaandeel van de grootste twee concurrenten op de markt voor binnenlandse zakelijke pakketdiensten 36-44 % (gemeten op basis van de omzet), terwijl hun gezamenlijke marktaandeel op de markt voor binnenlandse koeriers- en expresdiensten 23-29 % bedroeg (eveneens gemeten op basis van de omzet).

(6) Bijvoorbeeld op de markt voor binnenlandse lichte goederen/palletgoederen bedraagt het op basis van de omzet gemeten marktaandeel van Post Danmark 3-5 %, terwijl het op basis van de omzet gemeten geaggregeerde aandeel van de grootste twee marktdeelnemers 69-83 % belooft. Het verschil is zelfs nog groter op de markt voor internationale koeriers- en expresdiensten: op die markt bedroeg het op basis van de omzet gemeten marktaandeel van Post Danmark in 2005 1 %, terwijl het eveneens op basis van de omzet gemeten geaggregeerde marktaandeel van de grootste twee marktdeelnemers 65-80 % beliep.

(7) De diensten in kwestie zijn omschreven als zakelijke pakketdiensten, binnenlands en internationaal; diensten met betrekking tot lichte goederen/palletgoederen, binnenlands en internationaal; alsook koeriers- en expresdiensten, binnenlands en internationaal.

- (11) Deze beschikking is gebaseerd op de juridische en feitelijke situatie van november en december 2006 zoals die blijkt uit de door het Koninkrijk Denemarken verstrekte informatie. Zij kan worden herzien wanneer de juridische of feitelijke situatie zodanig verandert dat niet meer wordt voldaan aan de voorwaarden waaronder artikel 30, lid 1, van Richtlijn 2004/17/EG van toepassing is.
- (12) De in deze beschikking vervatte maatregelen zijn in overeenstemming met het advies van het Raadgevend Comité inzake overheidsopdrachten,

HEEFT DE VOLGENDE BESCHIKKING VASTGESTELD:

Artikel 1

Richtlijn 2004/17/EG is niet van toepassing op opdrachten die aanbestedende diensten plaatsen met de bedoeling de volgende koeriers- en pakketdiensten in Denemarken te kunnen leveren:

- a) binnenlandse zakelijke pakketdiensten;
- b) internationale zakelijke pakketdiensten;
- c) binnenlandse diensten met betrekking tot lichte goederen/palletgoederen;
- d) internationale diensten met betrekking tot lichte goederen/palletgoederen;

- e) binnenlandse koeriers- en expresdiensten; en
- f) internationale koeriers- en expresdiensten.

Artikel 2

Deze beschikking is gebaseerd op de juridische en feitelijke situatie van november en december 2006 zoals die blijkt uit de door het Koninkrijk Denemarken verstrekte informatie. Zij kan worden herzien wanneer de juridische of feitelijke situatie zodanig verandert dat niet meer wordt voldaan aan de voorwaarden waaronder artikel 30, lid 1, van Richtlijn 2004/17/EG van toepassing is.

Artikel 3

Deze beschikking is gericht tot het Koninkrijk Denemarken.

Gedaan te Brussel, 16 maart 2007.

Voor de Commissie

Charlie McCREEVY

Lid van de Commissie