

KOMISJA

DECYZJA KOMISJI

z dnia 16 marca 2007 r.

w sprawie stosowania art. 30 ust. 1 dyrektywy 2004/17/WE Parlamentu Europejskiego i Rady koordynującej procedury udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych w odniesieniu do niektórych usług kurierskich i usług związanych z doręczaniem paczek w Danii

(notyfikowana jako dokument nr C(2007) 840)

(Jedynie tekst w języku duńskim jest autentyczny)

(Tekst mający znaczenie dla EOG)

(2007/169/WE)

KOMISJA WSPÓLNOT EUROPEJSKICH,

uwzględniając Traktat ustanawiający Wspólnotę Europejską,

uwzględniając dyrektywę 2004/17/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 31 marca 2004 r. koordynującą procedury udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych⁽¹⁾, w szczególności jej art. 30 ust. 4 i 6,

uwzględniając przesłany pocztą elektroniczną wniosek Królestwa Danii z dnia 20 listopada 2006 r. oraz dodatkowe informacje, których zażądały służby Komisji za pośrednictwem poczty elektronicznej w dniu 8 grudnia 2006 r., przekazane przez władze duńskie pocztą elektroniczną w dniu 22 grudnia 2006 r.,

uwzględniając stanowisko niezależnego organu krajowego, Konkurrencestyrelsen (duński urząd ds. konkurencji), zgodnie z którym spełnione są warunki stosowania art. 30 ust. 1 dyrektywy 2004/17/WE,

a także mając na uwadze, co następuje:

- (1) Artykuł 30 dyrektywy 2004/17/WE stanowi, że zamówienia mające na celu umożliwienie prowadzenia jednego z rodzajów działalności, których dotyczy ta dyrektywa, nie podlegają tej dyrektywie, jeżeli w państwie członkowskim, w którym ta działalność jest wykonywana, bezpośrednio podlega ona konkurencji na

rynkach, do których dostęp nie jest ograniczony. Oceny, czy działalność bezpośrednio podlega konkurencji, dokonuje się na podstawie obiektywnych kryteriów, uwzględniających specyfikę danego sektora. Dostęp do rynku uznaje się za nieograniczony, jeżeli dane państwo członkowskie wdrożyło i stosuje właściwe przepisy prawa wspólnotowego służące otwarciu danego sektora lub jego części.

- (2) Właściwe akty prawne wymienione są w załączniku XI do dyrektywy 2004/17/WE; jeśli chodzi o usługi pocztowe, jest to dyrektywa 97/67/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 15 grudnia 1997 r. w sprawie wspólnych zasad rozwoju rynku wewnętrznego usług pocztowych Wspólnoty oraz poprawy jakości usług⁽²⁾.
- (3) Zgodnie z art. 62 ust. 2 dyrektywy 2004/17/WE tytułu III tej dyrektywy, określającego zasady dotyczące konkursów na usługi, nie stosuje się do konkursów organizowanych w danym państwie członkowskim w celu wykonywania działalności, w odniesieniu do której na mocy decyzji Komisji stosuje się art. 30 ust. 1 lub w odniesieniu do której uznano, że ustęp ten ma zastosowanie na mocy art. 30 ust. 4 akapit drugi lub trzeci lub art. 30 ust. 5 akapit czwarty.
- (4) Wniosek złożony przez Królestwo Danii dotyczy niektórych usług kurierskich i usług związanych z doręczaniem paczek w Danii. Przedmiotowe usługi obejmują usługi związane z doręczaniem paczek pomiędzy przedsiębiorstwami, w obrocie krajowym i zagranicznym; usługi związane z dostawą drobnych towarów i towarów na paletach, w obrocie krajowym i zagranicznym; jak

⁽¹⁾ Dz.U. L 134 z 30.4.2004, str. 1. Dyrektywa ostatnio zmieniona dyrektywą Rady 2006/97/WE (Dz.U. L 363 z 20.12.2006, str. 107).

⁽²⁾ Dz.U. L 15 z 21.1.1998, str. 14. Dyrektywa ostatnio zmieniona rozporządzeniem (WE) nr 1882/2003 (Dz.U. L 284 z 31.10.2003, str. 1).

również przesyłki kurierskie i ekspresowe, w obrocie krajowym i zagranicznym. Zgodnie z poprzednimi decyzjami Komisji⁽¹⁾ można dokonać rozróżnienia pomiędzy powyższymi usługami, a zatem każdy rodzaj usługi może być traktowany jako odrębny rynek usług. W związku z tym duński wniosek dotyczy sześciu różnych rynków. Zgodnie z art. 6 dyrektywy 2004/17/WE usługi logistyczne, takie jak przesyłki kurierskie i ekspresowe, objęte są dyrektywą w zakresie, w jakim usługi te są świadczone przez podmioty świadczące również usługi pocztowe w rozumieniu art. 6 ust. 2 lit. b).

- (5) Jako przedsiębiorstwo publiczne w rozumieniu art. 2 ust. 1 lit. b) dyrektywy 2004/17/WE, prowadzące kilka rodzajów działalności wymienionych w art. 6 tej dyrektywy, *Post Danmark* (poczta duńska), w imieniu której złożono wniosek, jest instytucją zamawiającą w rozumieniu dyrektywy 2004/17/WE. Na podstawie dostępnych informacji wydaje się, że jest to jedyna instytucja zamawiająca działająca na rynkach, których dotyczy niniejsza decyzja, gdyż pozostałe podmioty są prywatnymi spółkami nieprowadzącymi działalności na podstawie szczególnych lub wyłącznych uprawnień.
- (6) Powyższe oceny oraz wszelkie pozostałe oceny zawarte w niniejszej decyzji formułuje się wyłącznie na użytek dyrektywy 2004/17/WE i bez uszczerbku dla stosowania przepisów prawa konkurencji.
- (7) Dania wdrożyła i stosuje dyrektywę 97/67/WE. W rezultacie, zgodnie z art. 30 ust. 3 akapit pierwszy, dostęp do rynku należy uznać za nieograniczony.
- (8) Oceny, czy działalność bezpośrednio podlega konkurencji, należy dokonać na podstawie różnych wskaźników, z których żaden sam w sobie nie ma znaczenia decydującego.

(¹) Decyzja Komisji z dnia 2 grudnia 1991 r. uznająca koncentrację za zgodną ze wspólnym rynkiem (sprawa IV/M.102 – TNT/CANADA POST, DBP POSTDIENST, LA POSTE, PTT POST & SWEDEN POST), zgodnie z rozporządzeniem Rady (EWG) nr 4064/89: pkt 19 i kolejne; decyzja Komisji z dnia 8 listopada 1996 r. uznająca koncentrację za zgodną ze wspólnym rynkiem (sprawa IV/M.843 – PTT Post/TNT/GD Express Worldwide), zgodnie z rozporządzeniem Rady (EWG) nr 4064/89: pkt 10 i kolejne; decyzja Komisji z dnia 1 lipca 1999 r. uznająca koncentrację za zgodną ze wspólnym rynkiem (sprawa IV/M.1513 – DEUTSCHE POST/DANZAS/NEDLLOYD), zgodnie z rozporządzeniem Rady (EWG) nr 4064/89: pkt 8 i kolejne; decyzja Komisji z dnia 20 marca 2001 r. odnosząca się do procedury przewidzianej w art. 82 Traktatu WE (sprawa COMP/35.141 – Deutsche Post AG): pkt 26 i kolejne; decyzja Komisji z dnia 21 października 2002 r. uznająca koncentrację za zgodną ze wspólnym rynkiem (sprawa IV/M.2908 – DEUTSCHE POST/DHL (II)), zgodnie z rozporządzeniem Rady (EWG) nr 4064/89: pkt 10 i kolejne.

- (9) Jednym z parametrów, który należy uwzględnić, jest udział w danym rynku największych przedsiębiorstw, innym jest stopień koncentracji. Z przekazanych informacji wynika, że udział *Post Danmark* w każdym z sześciu przedmiotowych rynków, określony na podstawie obrotów lub liczby przesyłek, jest różny i wynosi od poniżej 1 %⁽²⁾ do 35–40 %⁽³⁾, co stanowi możliwy do przyjęcia poziom, biorąc pod uwagę stopień koncentracji na rynkach. *Post Danmark* jest dominującym operatorem na dwóch rynkach, tj. na rynku paczek krajowych oraz na rynku krajowych przesyłek kurierskich i ekspresowych⁽⁴⁾. Na obydwu rynkach łączny udział dwóch największych konkurentów *Post Danmark* jest porównywalny z udziałem *Post Danmark* lub większy⁽⁵⁾. Na rynkach, na których *Post Danmark* nie ma największego udziału, łączny udział dwóch największych konkurentów jest kilka razy większy⁽⁶⁾ niż udział *Post Danmark*. Czynniki te należy zatem traktować jako wskaźnik świadczący o bezpośrednim podleganiu konkurencji.
- (10) W związku z powyższymi wskaźnikami warunek bezpośredniego podlegania konkurencji, ustanowiony w art. 30 ust. 1 dyrektywy 2004/17/WE, powinien zostać uznany za spełniony w odniesieniu do usług kurierskich i usług związanych doręczaniem paczek w Danii, wymienionych w motywie 4⁽⁷⁾. Jak wskazano powyżej w motywie 7, za spełniony należy uznać także warunek swobodnego dostępu do rynku. W związku z tym nie należy stosować dyrektywy 2004/17/WE w odniesieniu do udzielania przez instytucje zamawiające zamówień mających umożliwić świadczenie objętych wnioskiem usług kurierskich i usług związanych z doręczaniem paczek w Danii; dyrektywę tę nie należy stosować także w odniesieniu do organizowania przez instytucje zamawiające konkursów na prowadzenie takiej działalności w Danii.

(²) Na rynku zagranicznych przesyłek kurierskich i ekspresowych w 2005 r.

(³) Rynek paczek krajowych doręczanych pomiędzy przedsiębiorstwami w 2005 r. (z i do Danii).

(⁴) W 2005 r. udział *Post Danmark* w rynku pod względem obrotów wyniósł 16–19 % dla krajowych przesyłek kurierskich i ekspresowych oraz 35–40 % pod względem obrotów dla krajowych paczek doręczanych pomiędzy przedsiębiorstwami.

(⁵) W 2005 r. łączny udział dwóch największych konkurentów na rynku paczek krajowych doręczanych pomiędzy przedsiębiorstwami wyniósł 36–44 % pod względem obrotów, natomiast ich łączny udział w rynku krajowych przesyłek kurierskich i ekspresowych, także pod względem obrotów, wyniósł 23–29 %.

(⁶) Na przykład na rynku krajowych usług związanych z dostawą drobnych towarów i towarów na paletach *Post Danmark* ma udział wynoszący 3–5 % pod względem obrotów, natomiast łączny udział pod względem obrotów dwóch największych konkurentów wynosi 69–83 %. Różnica jest jeszcze większa na rynku zagranicznych przesyłek kurierskich i ekspresowych, na którym *Post Danmark* ma udział wynoszący 1 % pod względem obrotów, natomiast udział pod względem obrotów dwóch największych konkurentów wynosi 65–80 %.

(⁷) Przedmiotowe usługi to doręczanie paczek pomiędzy przedsiębiorstwami, w obrocie krajowym i zagranicznym; usługi związane z dostawą drobnych towarów i towarów na paletach, w obrocie krajowym i zagranicznym; jak również przesyłki kurierskie i ekspresowe, w obrocie krajowym i zagranicznym.

(11) Niniejsza decyzja jest oparta na stanie prawnym i faktycznym z listopada i grudnia 2006 r., wynikającym z informacji przekazanych przez Królestwo Danii. Decyzja ta może ulec zmianie, jeżeli nastąpią istotne zmiany stanu prawnego i faktycznego, które spowodują, że warunki stosowania art. 30 ust. 1 dyrektywy 2004/17/WE nie będą już spełnione.

(12) Środki określone w niniejszej decyzji są zgodne z opinią Komitetu Doradczego ds. Zamówień Publicznych,

PRZYJMUJE NINIEJSZĄ DECYZJĘ:

Artykuł 1

Dyrektywy 2004/17/WE nie stosuje się w odniesieniu do zamówień udzielanych przez instytucje zamawiające mających umożliwić im świadczenie następujących usług kurierskich i usług związanych z doręczaniem paczek w Danii:

- a) doręczanie paczek pomiędzy przedsiębiorstwami w obrocie krajowym;
- b) doręczanie paczek pomiędzy przedsiębiorstwami w obrocie zagranicznym;
- c) dostawa drobnych towarów i towarów na paletach w obrocie krajowym;

d) dostawa drobnych towarów i towarów na paletach w obrocie zagranicznym;

e) krajowe przesyłki kurierskie i ekspresowe; oraz

f) zagraniczne przesyłki kurierskie i ekspresowe.

Artykuł 2

Niniejsza decyzja jest oparta na stanie prawnym i faktycznym z listopada i grudnia 2006 r., wynikającym z informacji przekazanych przez Królestwo Danii. Decyzja ta może ulec zmianie, jeżeli nastąpią istotne zmiany stanu prawnego i faktycznego, które spowodują, że warunki stosowania art. 30 ust. 1 dyrektywy 2004/17/WE nie będą już spełnione.

Artykuł 3

Niniejsza decyzja skierowana jest do Królestwa Danii.

Sporządzono w Brukseli, dnia 16 marca 2007 r.

W imieniu Komisji

Charlie McCREEVY

Członek Komisji