



**JAVNA AGENCIJA REPUBLIKE SLOVENIJE
ZA VARSTVO KONKURENCE**

Dunajska cesta 58, 1000 Ljubljana

T: 01 478 35 97

F: 01 478 36 08

E: gp.avk@gov.si

www.varstvo-konkurence.si

Številka: 3061-18/2015-8

Datum: 25. 9. 2015

Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence, Dunajska cesta 58, 1000 Ljubljana, izdaja v senatu, ki ga sestavljajo Andrej Krašek kot predsednik senata ter ob sodelovanju Aleša Kuharja in Francija Pušenjaka kot članov senata na podlagi 12. in 12.o člena Zakona o preprečevanju omejevanja konkurence¹ (v nadaljevanju: ZPOmK-1), v zadevi presoje koncentracije ustanovitve skupnega podjetja za opravljanje storitev kopenske špedicije s strani podjetij Rail Cargo Logistics – Austria GmbH, Am Hauptbahnhof 2A, 1100 Dunaj, Avstrija (v nadaljevanju: RCL-AT), ki ga zastopa Reinhard Bamberger, in Rail & Sea NV, Ankerrui 22, 2000 Antwerpen, Belgija, ki ga zastopa Edwin Moehlig BVBA, ki ga zastopa Edwin Moehlig (v nadaljevanju: R&S), ki ju po pooblastilu zastopa Odvetniška pisarna Jadek & Pensa d.o.o., Tavčarjeva 6, 1000 Ljubljana, na zahtevo, na nejavni seji dne 25. 9. 2015, naslednjo

ODLOČBO

1. Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence koncentraciji ustanovitve skupnega podjetja za opravljanje storitev kopenske špedicije s strani podjetij Rail Cargo Logistics – Austria GmbH, Am Hauptbahnhof 2A, 1100 Dunaj, Avstrija, in Rail & Sea NV, Ankerrui 22, 2000 Antwerpen, Belgija, ne nasprotuje. Koncentracija je skladna s pravili konkurence.
2. V postopku niso nastali posebni stroški.

Obrazložitev:

I. PRIGLASITEV IN UDELEŽENCI POSTOPKA

1. Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence (v nadaljevanju: Agencija) je dne 27. 7. 2015 prejela priglasitev koncentracije, ki bo nastala na podlagi ustanovitve skupnega podjetja s strani podjetij RCL-AT in R&S. Priglasitelja koncentracije sta podjetji RCL-AT in R&S.
2. Koncentracija v času priglasitve še ni bila izvršena. Priglasitelja sta Agenciji posredovala Pismo o nameri, podpisano dne 12. 12. 2014, s katerim sta izkazala resen namen ustanoviti polno delujoče skupno podjetje na področju držav Beneluksa², ter končno različico besedila Pogodbe o skupnem podjetju³, ki bo sklenjena med priglasiteljema, in končno različico besedila Akta o ustanovitvi skupnega podjetja.
3. V skladu s prvim odstavkom 43. člena ZPOmK-1 morajo udeleženci koncentracije le-to priglasiti pred začetkom njenega izvrševanja, vendar najpozneje v 30 dneh od sklenitve pogodbe ali objave javne ponudbe ali pridobitve kontrole, pri čemer začne rok za priglasitev teči s prvim od teh dogodkov. Priglasitev mora vsebovati vse elemente, ki jih določa vladna

¹ Ur. l. RS, št. 36/08, 40/09, 26/11, 87/11, 57/12, 39/13 Odl.US: U-I-40/12-31 in 63/13-ZS-K.

² Priglasitelja navajata, da bo podjetje ustanovljeno v Belgiji.

³ Priglasitelja nameravata Pogodbo o skupnem podjetju skleniti, ko bosta pridobila večino odločb o skladnosti koncentracije s pravili konkurence s strani pristojnih organov za varstvo konkurence.

Uredba o vsebini in zahtevanih elementih obrazca za priglasitev koncentracije podjetij⁴ (v nadaljevanju: Uredba).

4. Podjetje RCL-AT je podjetje s sedežem v Republiki Avstriji in je dejavno na področju storitev špedicije in železniškega ter cestnega prevoza blaga, poleg tega pa je tudi ponudnik in dobavitelj logističnih storitev in storitev skladiščenja.⁵ Podjetje RCL-AT je v 100 % lasti podjetja Rail Cargo Austria (v nadaljevanju: RCA), katerega edina lastnica je preko družbe Österreichische Bundesbahnen-Holding AG (v nadaljevanju: ÖBB-Holding) Republika Avstrija. Vsa podjetja, ki so lastniško oz. kapitalsko odvisna od podjetja ÖBB Holding, so združena v skupini ÖBB (ÖBB-Konzern). Poleg podjetja RCA in njegovih odvisnih podjetij (v nadaljevanju: skupina RCA⁶) sta to še podjetji ÖBB-Personenverkehr AG ter ÖBB-Infrastruktur AG skupaj z njunimi odvisnimi podjetji (v nadaljevanju: skupina ÖBB-Personenverkehr in skupina ÖBB-Infrastruktur).
5. Podjetje RCL-AT ima odvisno podjetje s sedežem v Republiki Sloveniji, in sicer INTEREUROPA-FLG, železniška špedicija, d.o.o., Letališka cesta 35, 1000 Ljubljana (v nadaljevanju: INTEREUROPA-FLG, d.o.o.; 50 % poslovni delež). Na trgu Republike Slovenije so v letu 2014 ustvarjala prihodke tudi podjetje RCL-AT ter njegova odvisna podjetja Express-Interfracht Hellas S.A. (100 % poslovni delež RCL-AT), Rail Cargo Logistics – Croatia d.o.o. (100 % poslovni delež RCL-AT) in Rail Cargo Logistics – Hungaria Kft. (100 % poslovni delež RCL-AT), s sedežem v tujini.
6. Poleg odvisnih podjetij podjetja RCL-AT so v letu 2014 na trgu Republike Slovenije prihodke ustvarjala tudi naslednja podjetja v skupini, in sicer: 1. podjetje RCA kot gospodujoče podjetje priglasitelja RCL-AT; 2. odvisna podjetja podjetja RCA (gospodujočega podjetja priglasitelja RCL-AT): Rail Cargo Operator – CSKD (100 % poslovni delež RCA), Rail Cargo Wagon – Austria (100 % poslovni delež RCA), Rail Cargo Hungaria Zrt. (99,99 % poslovni delež RCA), Rail Cargo Logistics GmbH (66 % poslovni delež RCA), ÖBB-Technische Services GmbH (51 % poslovni delež RCA, 49 % poslovni delež ÖBB-Personenverkehr AG) in ADRIA KOMBI, nacionalna družba za kombinirani promet d.o.o., Ljubljana, Tivolska cesta 50, 1000 Ljubljana (v nadaljevanju: ADRIA KOMBI d.o.o.; 25,1 % poslovni delež RCA), ter European Contract Logistics GmbH (100 % poslovni delež RCA) in njegovo odvisno podjetje European Contract Logistics d.o.o., Cesta k Tamu 24, Maribor⁷ (v nadaljevanju: European Contract Logistics d.o.o.; 100 % poslovni delež European Contract Logistics GmbH) in 3. podjetje ÖBB-Personenverkehr AG. V letu 2014 je bilo ustanovljeno tudi podjetje Rail Cargo Carrier, družba za železniški tovorni promet, d.o.o. (v nadaljevanju: Rail Cargo Carrier, d.o.o.; 100 % poslovni delež RCA). Podjetja Rail Cargo Carrier, d.o.o., European Contract Logistics d.o.o. in ADRIA KOMBI d.o.o. imajo sedež v Republiki Sloveniji. Vsa podjetja, povezana v skupini ÖBB, opravljajo dejavnosti, povezane s transportom.
7. Od podjetij, ki so registrirana na ozemlju Republike Slovenije in so povezana s priglasiteljem RCL-AT, po navedbah priglasitelja ponuja storitve špedicije podjetje INTEREUROPA-FLG, d.o.o. Ostala podjetja, registrirana na ozemlju Republike Slovenije, delujejo na naslednjih področjih: glavna dejavnost podjetja European Contract Logistics d.o.o. je špedicija in druge spremljajoče transportne storitve, pri čemer se osredotoča na prevoz kosovnih pošilk in splošnega tovora, kot tudi na KEP prevoz (kurirska, ekspresna in paketna dostava)⁸, podjetje ADRIA KOMBI deluje na segmentu intermodalnega – kombiniranega prevoza (t.i. potujoča avtocesta oz. »ROMO«).⁹ Podjetje Rail Cargo Carrier, d.o.o. deluje na področju notranjega in mednarodnega tovornega železniškega prometa. Poleg navedenih podjetij je v Republiki Sloveniji registrirana tudi podružnica podjetja RCA.

⁴ Ur. l. RS, št. 36/09 in 3/14.

⁵ Vir: priglasitev (dokument opr. št. 3061-18/2015-1).

⁶ Skupina Rail Cargo Austria (Rail Cargo Group) je sestavljena iz podjetja Rail Cargo Austria (gospodujočega podjetja priglasitelja Rail Cargo Logistics – Austria) in njegovih odvisnih podjetij.

⁷ Podjetje je bilo dne 16. 10. 2013 vpisano v poslovni register Slovenije pod to firmo, pred tem pa je bila firma podjetja TEAMTRANS podjetje za špedicijo, prevoznništvo in trgovino d.o.o.

⁸ Vir: dopolnitev priglasitve, opr. št. 3061-18/2015-6 z dne 9. 9. 2015.

⁹ Vir: spletna stran podjetja: <http://www.adriakombi.si/>, vpogled z dne 10. 8. 2015.

8. Podjetja iz skupine RCA (skupine, v kateri je tudi priglasitelj RCL-AT), ki so v letu 2014 ustvarjala prihodke iz prodaje na trgu Republike Slovenije, in ki delujejo na področju kopenske špedicije, so: priglasitelj RCL-AT, podjetje Rail Cargo Logistics – Hungaria Kft., podjetje Rail Cargo Logistics GmbH, podjetje Rail Cargo Logistics – Croatia d.o.o., podjetje Express-Interfracht Hellas S.A. in podjetje INTEREUROPA-FLG, d.o.o.
9. Podjetje R&S je podjetje s sedežem v Belgiji, ki skupaj s storitvami podjetij v njegovi skupini ponuja storitve kopenske špedicije, cestnega tovornega prometa ter povezovanja železnic in upravljanje terminalov. Podjetje R&S je pod skupno kontrolo podjetja Rail & Sea Expeditions GmbH (s 50 % poslovnim deležem) in Edwina Moehliga (fizične osebe s 50 % poslovnim deležem), ki ima tudi kontrolo nad podjetjem Edwin Moehlig BVBA v Edegemu v Belgiji (99 % poslovni delež). Rail & Sea Expeditions GmbH je del skupine Rail & Sea, v kateri je Rail & Sea Holding GmbH matična družba podjetja (in 93,6 % poslovnim deležem obvladuje podjetje Rail & Sea Expeditions GmbH, preostali 6,4 % poslovni delež pa je v lasti fizične osebe Reinholda Weixlerja), slednje pa v celoti obvladuje fizična oseba Robert Greisberger. Robert Greisberger ima poslovni delež tudi v podjetjih Forest Seacargo Logistics GmbH (36,5 % poslovni delež) in Welle Logistik GmbH (100 % poslovni delež). Podjetje R&S nima odvisnih podjetij.
10. Na trgu Republike Slovenije so v letu 2013¹⁰ prihodke od prodaje ustvarjala naslednja podjetja v skupini R&S, in sicer: 1. podjetje Rail & Sea Expeditions GmbH, Seekirchen kot gospodujoče podjetje priglasitelja R&S; 2. odvisna podjetja gospodujočega podjetja Rail & Sea Expeditions GmbH: podjetje Multi-box Logistics GmbH (v katerem ima Rail & Sea Expeditions GmbH 100 % poslovni delež) in podjetje RAIL & SEA družba za logistiko d.o.o., Šmartinska cesta 53, 1000 Ljubljana (v kateri ima podjetje Rail & Sea Expeditions GmbH 78 % poslovni delež), pri čemer je podjetje RAIL & SEA družba za logistiko d.o.o. ustvarilo le notranji promet s podjetjem Rail&Sea Expeditions GmbH. Vsa navedena podjetja delujejo na področju kopenske špedicije.
11. Agencija je prejeto priglasitev pregledala in ugotovila, da od priglasiteljev potrebuje dodatne informacije, zato je dne 28. 8. 2015 od priglasiteljev zahtevala dopolnitev priglasitve koncentracije. Agencija je dne 9. 9. 2015 prejela dopolnitev priglasitve obravnavane koncentracije, s čimer je priglasitev postala popolna.
12. Skladno z dojučili Zakona o upravnih taksah (Ur. l. RS, št. 106/2010; ZUT-UPB5) sta priglasitelja plačala upravno takso po tarifni številki 48 v znesku 2.000,00 EUR.
13. Priglasitelja bosta ustanovila polno delujoče skupno podjetje Rail Cargo Logistics – Benelux BVBA, Belgija. Podjetje še ni ustanovljeno oz. še ni vpisano v poslovni register, predvidoma pa bo novoustanovljeno podjetje imelo sedež na naslovu Ankerrui 22, 2000 Antwerpen, Belgija.
14. Priglasitelja navajata, da bo skupno podjetje dejavno na področju storitev kopenske špedicije, zlasti pri organizaciji železniškega prevoza blaga med ozemljem Belgije, južne Nizozemske (Brabant, Zeeland Flanders) in severne Francije na eni strani ter Avstrije oz. preko Avstrije do srednje/vzhodne/jugovzhodne Evrope na drugi strani. Poleg tega bo skupno podjetje organiziralo spremljajoče prevozne storitve (železnica, pristanišče, prvi oz. zadnji del poti¹¹), storitve upravljanja in logistične storitve.
15. Večinski poslovni delež v skupnem podjetju bo imelo podjetje RCL-AT s 66,1 % poslovnim deležem (podjetje R&S bo imelo preostali, 33,9 % poslovni delež), vendar po navedbah priglasiteljev večinski lastnik ne bo imel izključne kontrole¹², saj bosta oba priglasitelja vplivala na strateško gospodarsko obnašanje skupnega podjetja preko skupnega vodstva, poleg tega pa bosta morala priglasitelja doseči soglasje pri odločitvah, bistvenih za strateško gospodarsko ravnanje skupnega podjetja, in sicer med drugim glede odobritve oz.

¹⁰ Priglasitelja sta za podjetja v skupini R&S posredovala podatke za leto 2013, ki so po njih navedbah najnovejši podatki, s katerimi razpolagata.

¹¹ Pri prevozu tovora po železnici ali po morju po navadi nastane ozko grlo na prvem oz. zadnjem delu poti od začetne lokacije do tovarne postaje oz. od tovarne postaje do končnega cilja.

¹² Priglasitev, dokument opr. št. 3061-18/2015-1 z dne 27. 7. 2015 (točka 2.2.).

spremembe finančnega načrta; odobritve naložb, ki niso vključene v strateški poslovni načrt ali letni proračun in katerih vrednost presega 50.000 EUR na transakcijo oz. skupno 200.000 EUR v obdobju enega poslovnega leta, ter imenovanja višjega vodstva.

16. Skupna vrednost transakcije znaša 18.550 EUR in predstavlja osnovni kapital skupnega podjetja. Vsak od priglasiteljev bo prispeval svoj prispevek v gotovini. RCL-AT bo plačal 12.261,55 EUR in s tem vplačal osnovni vložek v višini 66,1 % osnovnega kapitala skupnega podjetja. R&S bo plačal 6.288,45 EUR in vplačal 33,9 % osnovnega kapitala skupnega podjetja. Ustanovitveni stroški bodo financirani dodatno, če bo potrebno, do največ 100.000 EUR v obliki posojila družbenikov, ki ga odobrita priglasitelja na sorazmerni osnovi (RCL-AT 66,1 %, R&S 33,9 %).
17. Priglasitelja navajata, da sta že sodelovala pri špedicijskih storitvah, povezanih z novo linijo železniškega tovornega prometa med Belgijo in Avstrijo, ki se imenuje Antwerp Shuttle, pri čemer RCL-AT zagotavlja storitve tovornega prometa skupaj z belgijsko družbo Railtraxx, R&S pa je primarno zadolžen za operativno upravljanje distribucije tovora v belgijskem železniškem omrežju. Z ustanovitvijo skupnega podjetja bosta priglasitelja združila svoje znanje o logističnih/špedicijskih storitvah (RCL-AT glede avstrijskega trga, R&S pa v zvezi z belgijskim trgom) in omogočila, da bo skupno podjetje bolje usmerjeno v velike industrijske kupce v regiji Beneluks, ki bodo iskali špedicijske storitve in storitve upravljanja s tovorom preko vlaka Antwerp Shuttle. Skupno podjetje bo lahko razširilo svoje poslovno delovanje in si zagotovilo večjo tržno prisotnost.

II. **PODREJENOST ZPOMK-1**

A **Koncentracija**

18. ZPOMK-1 v prvem odstavku 10. člena določa, da gre za koncentracijo podjetij pri trajnejših spremembah kontrole nad podjetjem, in sicer pri združitvi dveh ali več predhodno neodvisnih podjetij ali delov podjetij ali kadar ena ali več fizičnih oseb, ki že obvladujejo najmanj eno podjetje, ali kadar eno ali več podjetij bodisi z nakupom vrednostnih papirjev ali premoženja, s pogodbo ali na kakršenkoli drugačen način pridobi neposreden ali posreden nadzor drugega podjetja ali delov enega ali več podjetij, kadar dve ali več neodvisnih podjetij ustanova skupno podjetje, ki naj bi bilo samostojen gospodarski subjekt z daljšim trajanjem.
19. V skladu z drugim odstavkom 10. člena ZPOMK-1 pomenijo kontrolo pravice, pogodbe ali druga sredstva, ki ločeno ali skupno in ob upoštevanju okoliščin ali predpisov omogočajo izvajanje odločilnega vpliva nad tem podjetjem ali delom podjetja, zlasti lastništvo ali pravice do uporabe celotnega ali dela premoženja podjetja, pravice ali pogodbe, ki zagotavljajo odločilen vpliv na sestavo, glasovanje ali sklepe organov podjetja. Spremembo kontrole nad podjetjem v smislu koncentracije pomeni tudi sprememba kakovosti kontrole oziroma narave kontrole podjetja (ali podjetij), ki je že pred koncentracijo izvrševalo neko obliko odločilnega vpliva.
20. Nastanek koncentracije v smislu prvega odstavka 10. člena ZPOMK-1 pomeni tako imenovani pravni pogoj, ki je poleg izpolnjevanja ekonomskega pogoja - preseganje ekonomskih pragov, določenih v prvem odstavku 42. člena ZPOMK-1, nujni opredelilni element koncentracije. Če sta izpolnjena oba pogoja, nastane obveznost priglasitve in presoje po ZPOMK-1.
21. V obravnavanem primeru koncentracija v smislu določil ZPOMK-1 še ni nastala, saj Pogodba o skupnem podjetju med podjetjema RCL-AT in R&S še ni bila sklenjena, koncentracija pa se še ni začela izvrševati, saj skupno podjetje v času priglasitve še ni bilo ustanovljeno. Priglasitelja sta Agenciji predložila Pismo o nameri ter končni različici Pogodbe o skupnem podjetju in Akta o ustanovitvi skupnega podjetja, iz katerih so razvidne prihodnje aktivnosti glede izvedbe priglašene koncentracije, vključno s sklenitvijo pogodbe o skupnem podjetju.

22. V skladu s tretjo alinejo prvega odstavka 10. člena ZPOmK-1 gre v primeru ustanovitve skupnega podjetja za koncentracijo, če to podjetje opravlja vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem (t.i. polno delujoča skupna podjetja). Samostojnost gospodarskega subjekta se izkazuje predvsem v tem, da novo podjetje ni aktivno na istih upoštevnihi trgih kot družbe ustanoviteljice, ima lastno vodstveno strukturo, zadostna finančna, materialna sredstva in zaposlene za neodvisno delovanje na trgu ter opravlja dejavnosti, ki presegajo specifično funkcijo za matične družbe. Novo podjetje mora tudi stopati v poslovna razmerja (glede aktivnosti, ki jih izvaja na trgu) z družbami ustanoviteljicami pod enakimi pogoji, kot veljajo za poslovna razmerja s tretjimi, pri tem pa cilj oziroma učinek ustanovitve skupnega podjetja ne sme biti usklajevanje konkurenčnega nastopa ustanoviteljic na upoštevnihi trgih. Koncept polno delujočega podjetja pa dopušča, da lahko pod določenimi pogoji v začetnem obdobju skupno podjetje pridobi določena sredstva s strani matičnih družb.
23. Po navedbi priglasiteljev gre v zadevnem primeru za koncentracijo, saj bo novoustanovljeno podjetje izpolnjevalo vse pogoje glede trajnejše spremembe kontrole, pri čemer bo novoustanovljeno podjetje opravljalno vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem, kar se bo izkazovalo z lastno, neodvisno vodstveno strukturo, ki se bo posvečala tekočemu poslovanju, z zadostnimi finančnimi, materialnimi sredstvi in zaposlenimi za neodvisno delovanje na trgu, ter bo opravljalno dejavnosti, ki presegajo specifično funkcijo za matične družbe¹³, pri tem pa bo novo podjetje stopalo v poslovna razmerja z družbami ustanoviteljicami pod enakimi pogoji, kot veljajo za poslovna razmerja s tretjimi¹⁴. Priglasitelja bosta novoustanovljenemu podjetju na začetni stopnji zagotavljala finančne¹⁵ in človeške vire, podjetje R&S pa bo skupnemu podjetju zagotovilo tudi poslovne prostore.
24. Priglasitelja še navajata, da novoustanovljeno podjetje predvidoma ne bo aktivno na istem (geografskem) trgu kot obe podjetji ustanoviteljici, kar izhaja iz Pogodbe o skupnem podjetju, ki v členu 4.2 med drugim določa, da se oba priglasitelja drug drugemu zavezujeta, da se bosta, dokler bo Pogodba o skupnem podjetju veljala in učinkovala, bodisi sami ali skupaj z drugimi, neposredno ali posredno, ali preko kateregakoli od njunih povezanihi podjetij, hčerinskihi podjetij, delničarjev, partnerjev, direktorjev ali zastopnikov, vzdržali opravljanja dejavnosti, ki so povsem enake ali podobne dejavnosti skupnega podjetja, v Belgiji. Poleg tega priglasitelja tudi pojasnjujeta, da učinek ustanovitve skupnega podjetja ne bo usklajevanje konkurenčnega nastopa ustanoviteljic na upoštevnihi trgih.
25. Agencija na podlagi navedb priglasitelja in predložene dokumentacije¹⁶ ugotavlja, da bo skupno novoustanovljeno podjetje imelo lastno vodstveno strukturo (dva direktorja, en imenovan s seznama podjetja RCL-AT, en pa s seznama podjetja R&S), oba priglasitelja bosta imela skupno kontrolo nad ustanovljenim podjetjem, saj bosta oba vplivala na strateško gospodarsko obnašanje skupnega podjetja – oba družbenika bosta morala soglašati med drugim z letnim finančnim načrtom skupnega podjetja (vključno s kakršno koli spremembo oz. posodobitvijo le-tega), z imenovanjem ali odpoklicem poslovodij, z odpovedjo pogodb o zaposlitvi poslovodstvu ter z odobritvijo kakršnekoli naložbe, ki ni vključena v strateški poslovni načrt ali letni proračun in katere vrednost presega določen prag¹⁷.
26. Dejavnosti skupnega podjetja bodo presegale specifično funkcijo za ustanovitelja, saj se priglasitelja s Pogodbo o skupnem podjetju in Aktom o ustanovitvi zavežeta, da skupno ustanovljeno podjetje svojih storitev ne bo prodajalo pretežno svojima ustanoviteljema, ampak bo zlasti usmerjeno v večje industrijske kupce, predvsem v regiji Beneluks, ki bodo potrebovali špedicijske storitve.

¹³ Določeno v členih 11.5., 15.1., 1.3 in 1.5 Pogodbe o skupnem podjetju.

¹⁴ Določeno v členih 4.1.1 – 4.1.4 in 4.1.6 – 4.1.9 Pogodbe o skupnem podjetju.

¹⁵ Po potrebi bosta podjetji ustanoviteljici dodatno financirali ustanovitvene stroške do največ 100.000 EUR v obliki posojila družbenikov, in sicer v razmerju 66,1 % (RCL-AT) in 33,9 % (R&S).

¹⁶ Kar izhaja iz priglasitve ter iz določil Pogodbe o skupnem podjetju, Akta o ustanovitvi ter delno tudi iz Pisma o nameri.

¹⁷ V višini 50.000 EUR na transakcijo ali skupno 200.000 EUR v obdobju enega poslovnega leta.

27. Neodvisnost vodstva skupnega podjetja z operativnega vidika¹⁸ se bo po oceni Agencije izkazovala s tem, da se bo skupno podjetje posvečalo tekočemu poslovanju ter bo imelo dostop do zadostnih virov (finance, osebje in sredstva) za trajno samostojno opravljanje špedicijskih storitev, kar izhaja iz posredovanih končnih različic Pogodbe o skupnem podjetju in Akta o ustanovitvi. Priglasitelja bosta skupnemu podjetju na začetni stopnji sicer zagotavljala finančne in človeške vire.
28. Skupno podjetje bo z vidika prodajnih oz. nabavnih odnosov z matičnima podjetjema (obema priglasiteljema) nastopalo tako v vlogi kupca kot tudi v vlogi prodajalca. Od priglasitelja oz. z njim povezanih podjetij (skupine RCA) bo skupno podjetje kupovalo storitve železniškega tovornega prometa v Avstriji ter za namembne kraje (destinacije), do katerih je mogoče dostopati preko Linza v Avstriji, pri čemer bo dodana vrednost špedicijskih storitev skupnega podjetja večja od storitev, ki jih skupno podjetje nabavlja od priglasitelja. Od priglasitelja, podjetja R&S, bo skupno podjetje v Belgiji ter na južnem Nizozemskem kupovalo storitve skladiščenja in logistične storitve, pri čemer bo dodana vrednost špedicijskih storitev skupnega podjetja večja od storitev, ki jih skupno podjetje nabavlja od priglasitelja.
29. Skupno podjetje bo sodelovalo z ustanoviteljema oz. s povezanimi podjetji priglasitelja RCL-AT, vendar pod pogojem, da drug dobavitelj ne bo mogel zagotoviti boljše ponudbe pod istimi pogoji. Priglasitelja bosta sicer ohranila svoje špedicijske storitve tudi po ustanovitvi skupnega podjetja, vendar ne v zvezi z (železniškimi) špedicijskimi storitvami v regiji Beneluks. Kot je navedeno v končni različici Pogodbe o skupnem podjetju, bo skupno podjetje uporabljalo storitve železniškega tovornega prometa (rail traction services) skupine RCA v Avstrijo in namembne kraje (destinacije), do katerih je mogoče dostopati preko Linza v Avstriji, vendar le pod pogojem, da noben drug dobavitelj ne bo mogel zagotoviti boljše ponudbe pod istimi pogoji. Pod enakimi pogoji lahko skupno podjetje uporablja spremljajoče storitve skladiščenja in logistične storitve, ki jih v Belgiji ter na južnem Nizozemskem (Brabant, Zeeuws-Vlaanderen) zagotavlja podjetje R&S. Podjetja iz skupine RCA pa bodo na ozemlju Belgije naročala storitve vleke izključno od skupnega podjetja. Z ustanovitvijo podjetja Rail Cargo Logistics - Benelux bodo špedicijske in pomožne storitve, povezane z vlakom Antwerp-Shuttle v Belgiji, prenesene na skupno podjetje, ki bo pridobilo ponudbe za vleko od skupine RCA v Avstriji in za vse namembne kraje, ki jih je mogoče oskrbeti preko Linza/Avstrije, vendar le, če ne bo dobavitelja z boljšo ponudbo. Skupina RCA pa bo svoje špedicijske storitve v Belgiji za železniške prevoze v Avstrijo osredotočila na Rail Cargo Logistics - Benelux in v zvezi s tem ne bo zaposlila nobenih zunanjih partnerjev.
30. Če skupno podjetje predvideva trajno prodajo matičnim podjetjem, je bistveno, ali je skupnemu podjetju na trgu namenjena aktivna vloga in ali lahko velja za ekonomsko neodvisno z operativnega vidika, pri čemer kot pomemben dejavnik izpostavlja sorazmeren delež prodaje matičnim podjetjem v primerjavi s celotno proizvodnjo skupnega podjetja¹⁹. Komisija za določitev razmerja med prodajo matičnim podjetjem in drugim podjetjem na trgu upošteva pretekle računovodske izkaze in utemeljene poslovne načrta, v primeru, da znatnih prodaj drugim podjetjem na trgu ni mogoče takoj predvideti, pa Komisija svoje odločitve utemeljuje tudi na splošni strukturi trga. Ker gre v konkretnem primeru za novoustanovljeno podjetje, je Agencija priglasitelja pozvala k oceni predvidenega deleža prodaje skupnega podjetja matičnim podjetjem v primerjavi s celotno proizvodnjo skupnega podjetja, pri čemer naj upoštevatata oz. svojo oceno utemeljita tudi s splošno strukturo trga (kopenske) špedicije, še posebej trg Republike Slovenije.
31. Priglasitelja sta pojasnila, da bo ocenjen delež prodaje skupnega podjetja matičnima podjetjema znašal približno ■■■ % vseh prihodkov, za katere je v poslovnem načrtu za skupno podjetje predvideno, da jih bo skupno podjetje ustvarilo (predvsem s storitvami za priglasitelja, podjetje RCL-AT).²⁰ Pri navedeni oceni sta priglasitelja upoštevala splošno strukturo upoštevnega trga (kopenske) špedicije, zlasti beneluškega trga, ki je ciljni trg

¹⁸ Kot je to pogoj v odstavku 93 Prečiščenega obvestila (2008/c 95/01).

¹⁹ 98. odstavek Prečiščenega obvestila Komisije o pravni pristojnosti v okviru Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 o nadzoru koncentracij podjetij, Ur. l. C 95, z dne 16. 4. 2008.

²⁰ V poslovnem načrtu je predvideno, da bo skupno podjetje ustvarilo letno okvirno ■■■ mio EUR prometa, od tega približno ■■■ mio EUR oz. ■■■ % vseh načrtovanih prihodkov s storitvami za RCL-AT.

delovanja skupnega podjetja. Priglasitelja ne načrtujeta, da bo skupno podjetje aktivno na slovenskem trgu, zato ocenjujeta, da ustanovitev skupnega podjetja ne bo vplivala na slovenski trg.

32. Kot pomemben dejavnik ekonomske neodvisnosti skupnega podjetja na trgu z operativnega vidika²¹ je sorazmeren delež prodaje matičnim podjetjem v primerjavi s celotno proizvodnjo skupnega podjetja²², pri čemer mora biti odnos med skupnim podjetjem in njegovimi matičnimi podjetji zares poslovnega značaja (t.j., da bo skupno podjetje dobavljalo svoje blago ali storitve kupcu, ki jih ceni najvišje in ki bo največ plačal, in da bo skupno podjetje tudi z matičnimi družbami poslovalo strogo poslovno na podlagi običajnih poslovnih pogojev).²³ Priglasitelja v priglasitvi tudi navajata, da ne bosta zaposlila zunanjih izvajalcev.
33. Agencija na podlagi s strani priglasitelja opisanih prodajnih oz. nabavnih odnosov skupnega podjetja s priglasiteljema kot matičnima podjetjema ocenjuje, da je izkazana operativna neodvisnost skupnega podjetja, tako z vidika prodaje skupnega podjetja matičnima podjetjema (priglasitelju RCL-AT oz. z njim povezanimi podjetji iz skupine RCA), kot tudi z vidika nabave skupnega podjetja od matičnih podjetij (obeh priglasiteljev, podjetij RCL-AT oz. z njim povezanih podjetij iz skupine RCA in podjetja R&S). Storitve, ki jih bo skupno podjetje nabavljalo od obeh priglasiteljev – gre za storitve železniškega tovornega prometa v Avstriji in v destinacije, ki jih je mogoče oskrbeti preko Linza/Avstrije (skupine RCA) oz. spremljajoče storitve skladiščenja in logistične storitve v Belgiji ter na južnem Nizozemskem (podjetja R&S) – imajo v primerjavi s storitvami kopenske špedicije, ki jih bo skupno podjetje nudilo na trgu, majhno dodano vrednost.
34. Glede na to, da iz predloženih dokumentov izhaja, da bodo skupno podjetje in priglasitelja oz. z njima povezana podjetja poslovno sodelovala pod pogojem, da noben drug dobavitelj ne bo mogel zagotoviti boljše ponudbe pod istimi pogoji, Agencija ocenjuje, da ni izkazano, da bi bilo skupno podjetje ustanovljeno s ciljem ali učinkom usklajevanja konkurenčnega vedenja podjetij, ki ostanejo neodvisna, ali da bi priglasitelja s tem želela omejevati oz. nadzirati trg.
35. Agencija ocenjuje, da je na podlagi priglasitve in druge predložene dokumentacije priglasiteljev izkazano, da bo novoustanovljeno skupno podjetje trajno opravljalo vse funkcije samostojnega gospodarskega subjekta, pri čemer bo šlo za trajno spremembo kontrole s strani priglasiteljev kot ustanoviteljev, ki bo vplivala na trajno spremembo v strukturi trga. Skupno podjetje bo polno delujoče, ekonomsko neodvisno z operativnega vidika ter bo trajno poslovalo.
36. Iz dokumentov in podatkov priglasiteljev²⁴ izhaja, da bo novoustanovljeno podjetje opravljalo vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem in bo neodvisno z operativnega vidika, s čimer so izpolnjeni pogoji, ki določajo polno delujoče podjetje in s tem nastanek koncentracije, kar je v skladu z določbami ZPOmK-1.
37. Takšna pridobitev kontrole nad podjetjem pomeni koncentracijo v smislu tretje alineje prvega odstavka 10. člena ZPOmK-1, ki določa, da gre za koncentracijo, kadar dve ali več neodvisnih podjetij ustanovi skupno podjetje, ki opravlja vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem.

B Preseganje pragov po prvem odstavku 42. člena ZPOmK-1

38. ZPOmK-1 v prvem odstavku 42. člena določa, v katerih primerih morajo udeleženci koncentracije le-to priglasiti Agenciji. Priglasitev je potrebna, če je skupni letni promet v transakciji udeleženih podjetij skupaj z drugimi podjetji v skupini v predhodnem poslovnem

²¹ Prečiščeno obvestilo Komisije o pravni pristojnosti v okviru Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 o nadzoru koncentracij podjetij (Ur. l. 2008/C 95/01).

²² Praviloma je v primeru, da skupno podjetje več kot 50 % svojega prometa dosega s tretjimi strankami, to običajno znak polnega delovanja (98. odstavek Prečiščenega obvestila Komisije o pravni pristojnosti v okviru Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 o nadzoru koncentracij podjetij, Ur. l. C 95, z dne 16. 4. 2008).

²³ 98. odstavek Prečiščenega obvestila Komisije o pravni pristojnosti v okviru Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 o nadzoru koncentracij podjetij, Ur. l. C 95, z dne 16. 4. 2008.

²⁴ Dokument št. 3061-8/2015-1, končni različici Pogodbe o skupnem podjetju in Akta o ustanovitvi podjetja.

letu na trgu Republike Slovenije presešel 35 milijonov EUR in če je letni promet prevzetega podjetja skupaj s podjetji v skupini presešel 1 milijon EUR ali je letni promet v primeru iz tretje alineje prvega odstavka desetega člena tega zakona vsaj dveh v koncentraciji udeleženih podjetij skupaj z drugimi podjetji v skupini v predhodnem poslovnem letu na trgu Republike Slovenije presešel 1 milijon EUR.

39. Iz priglasitve in iz predloženih finančnih podatkov priglasiteljev izhaja, da v koncentraciji udeleženi podjetji skupaj s podjetji v skupini presešata pragove letnega prometa, določene v prvem odstavku 42. člena ZPOmK-1. Priglasitelja ocenjujeta, da čisti letni promet podjetja RCL-AT skupaj z drugimi podjetji v skupini v Sloveniji leta 2014 znaša okvirno [REDACTED] EUR in ne vključuje prodaje znotraj skupine, čisti letni promet podjetja R&S, skupaj z drugimi podjetji v skupini, v Sloveniji leta 2013²⁵ – upošteva isto metodologijo izračuna kot pri izračunu čistega letnega prometa skupine RCL-AT za leto 2014 – znaša okvirno [REDACTED] EUR.²⁶
40. Podrejenost koncentracije določbam ZPOmK-1 in s tem obveznost priglasitve Agenciji nastane, ko sta kumulativno izpolnjena oba pogoja – pravni in ekonomski. Agencija ugotavlja, da sta v primeru ustanovitve skupnega podjetja s strani obeh priglasiteljev, podjetja RCL-AT in R&S, in pridobitve skupne kontrole v njem, izpolnjena oba pogoja, zaradi česar je obravnavana koncentracija podrejena določbam ZPOmK-1 in mora biti priglašena Agenciji.

C Pristojnost Agencije

41. Na podlagi tretjega odstavka 21. člena Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 z dne 20. januarja 2004 o nadzoru koncentracij podjetij²⁷ (v nadaljevanju: Uredba o združitvah) nobena država članica ne sme uporabiti svojega nacionalnega prava o konkurenci za katero koli koncentracijo z razsežnostmi EU. Dolžnost Agencije²⁸ je torej, da za vsako koncentracijo preveri, ali le-ta nima razsežnosti EU.²⁹
42. Na podlagi drugega odstavka 1. člena Uredbe o združitvah ima koncentracija podjetij razsežnost EU, kadar: (a) vsa udeležena podjetja na svetovnem trgu skupno ustvarijo več kakor 5.000 mio EUR skupnega prometa in (b) skupni promet na trgu EU vsakega od vsaj dveh udeleženih podjetij presega 250 mio EUR, razen če vsako od udeleženih podjetij ustvari več kakor dve tretjini svojega skupnega prometa na trgu EU v eni in isti državi članici. Koncentracija, ki ne doseže pragov iz drugega odstavka 1. člena Uredbe o združitvah, ima na podlagi tretjega odstavka 1. člena Uredbe o združitvah razsežnost EU, če: (a) vsa udeležena podjetja na svetovnem trgu skupno ustvarijo več kakor 2.500 mio EUR skupnega prometa, (b) vsa udeležena podjetja v vsaki od vsaj treh držav članic skupno ustvarijo več kakor 100 mio EUR skupnega prometa, (c) vsako od vsaj dveh udeleženih podjetij v vsaki od vsaj treh držav članic za namen odstavka (b) ustvari več kakor 25 mio EUR skupnega prometa in (d) skupni promet na trgu EU vsakega od vsaj dveh udeleženih podjetij presega 100 mio EUR, razen če vsako od udeleženih podjetij ustvari več kakor dve tretjini svojega skupnega prometa na trgu EU v eni in isti državi članici.
43. Priglasitelja v priglasitvi navajata, da skupni čisti letni promet priglasiteljev na svetovni ravni v letu 2014 (za priglasitelja RCL-AT) oz. 2013³⁰ (za priglasitelja R&S) znaša okoli [REDACTED] EUR,³¹ skupni promet na trgu EU pa je znašal v letu 2014 približno [REDACTED]

²⁵ Priglasitelja sta v priglasitvi (dokument opr. št. 3061-18/2015-1) navedla podatke o čistem letnem prometu za leto 2013, saj naj bi to bili najnovejši podatki, s katerimi priglasitelja razpolagata.

²⁶ Vir: priglasitev, dokument, opr. št. 3061-18/2015-1.

²⁷ UL L 24, 29.1.2004, str. 1–22.

²⁸ Dolžnost izhaja tako iz 10. člena načelom lojalnosti iz tretjega odstavka 4. člena Pogodbe o EU (UL C 326, 26. 10. 2012), kot tudi iz 21. člena Uredba o združitvah.

²⁹ Glej sodbo Sodišča EU z dne 14. julija 2006 v zadevi Endesa SA proti Komisiji, T-417/05, Zodl. 2006 str. II-2533, točki 99 in 100.

³⁰ Priglasitelja sta navedla podatke o čistem letnem prometu za leto 2013, kar naj bi bili najnovejši podatki, s katerimi razpolagata priglasitelja.

³¹ Čisti letni promet skupine Rail & Sea je v letu 2013 znašal približno [REDACTED] milijonov EUR, skupine ÖBB v letu 2014 pa približno [REDACTED] milijonov EUR, pri čemer podatki ne vključujejo vseh podjetij pod kontrolo, saj podjetja, katerih promet in osnovni kapital sta nižja od 1 % vrednosti skupine, niso vključena. Promet skupnih podjetij je izračunan na podlagi kapitalne

EUR za skupino ÖBB, ter za skupino Rail & Sea v letu 2013 približno [REDACTED] EUR. Priglasitelja sicer izpolnjujeta pogoj, da na svetovnem trgu skupno ustvarita več kakor 5.000 mio EUR skupnega prometa, vendar pa skupni promet na trgu EU vsakega od priglasiteljev ne presega 250 mio EUR, poleg tega pa priglasitelja tudi navajata, da obe udeleženi podjetji ne dosegata pragov iz tretjega odstavka 1. člena Uredbe o združitvah, zato Agencija na podlagi podatkov priglasiteljev³² ugotavlja, da zadevna koncentracija ne izpolnjuje meril za koncentracijo z razsežnostjo EU. Glede na to, da morajo biti pogoji izpolnjeni kumulativno, iz obrazloženega sledi, da zadevna koncentracija nima razsežnosti EU niti po drugem odstavku 1. člena Uredbe o združitvah niti po tretjem odstavku 1. člena Uredbe o združitvah, zato je izključna pristojnost za izvedbo presoje skladnosti zadevne koncentracije s pravili konkurence, na podlagi nacionalnega prava o konkurenci, na Agenciji.

III. SKLADNOST S PRAVILI KONKURENCE

A Upoštevni proizvodni oziroma storitveni trg

44. Sedmi odstavek 3. člena ZPOmK-1 določa, da je upoštevni proizvodni/storitveni trg, ki praviloma vključuje vse tiste proizvode ali storitve, ki jih potrošnik ali uporabnik šteje za zamenljive ali nadomestljive glede na njihove lastnosti, ceno ali namen uporabe. Upoštevni proizvodni trg se lahko določi na podlagi zamenljivosti povpraševanja, zamenljivosti ponudbe, potencialne konkurence ter morebitnih ovir za vstop na trg. Agencija je pri presoji koncentracije ugotavljala, ali prihaja do prekrivanja dejavnosti v koncentraciji udeleženih in z njimi povezanih podjetij na katerem od proizvodnih oziroma storitvenih trgov. Prav tako je ugotavljala, ali prihaja do povezav, ki bi omejevale konkurenco na katerem od trgov, ki so z njimi tesno povezani.
45. Priglasitelja navajata, da so glavne dejavnosti, ki jih zadeva predmetna koncentracija, storitve (kopenske) špedicije, pri čemer špedicijske storitve opredeljujeta kot organizacijo prevoza proizvodov (vključno s pomožnimi dejavnostmi, kot so carinjenje, skladiščenje, storitve zemeljske oskrbe itd.) v imenu strank v skladu z njihovimi potrebami, ter predlagata, da Agencija, upošteva značilnosti storitev, ki jih bo zagotavljalo skupno podjetje, ter prakse Agencije³³ in Evropske komisije,³⁴ šteje špedicijske oz. logistične storitve kot upoštevni proizvodni oz. storitveni trg v smislu upoštevnega trga po 7. točki 3. člena ZPOmK-1.
46. Priglasitelja še navajata, da sta obe podjetji vertikalno povezani z drugimi podjetji v skupinah. Podjetje RCL-AT je vertikalno povezano s podjetji iz mednarodne poslovne enote ÖBB za tovorni promet – železniški tovorni promet je zgornji trg v zvezi s trgov špedicijskih storitev. Tudi dva od največjih konkurentov podjetja RCL-AT, podjetji SNCF in DB Schenker, sta prav tako del skupin, ki opravljajo železniški tovorni promet. Priglasitelja zato pojasnjujeta, da je stopnja vertikalne integracije priglasitelja primerljiva s konkurenti.
47. Skupina R&S se osredotoča predvsem na špedicijske storitve, vendar zagotavlja tudi pomožne storitve, in sicer: (i.) upravljanje terminalov/skladiščenje in ravnanje z blagom na Poljskem in v Romuniji in (ii.) storitve za industrijske kupce, ki obsegajo vse od storitev vleke (na proizvodni lokaciji, med proizvodno lokacijo in naslednjo povezovalno točko z navadnim železniškim omrežjem), ravnanja z vagoni, zakupa vagonov do vzdrževanja železniške infrastrukture kupcev.

metode (ali pa skupna podjetja niso bila vključena zaradi njihovega majhnega pomena), zato izračun prometa Skupine ÖBB ne ustreza popolnoma pravilom za izračun prometa po ZPOmK-1 in/ali Uredbi o združitvah, vendar pa to ne vpliva na nobeno od obveznosti priglasitve, saj bi bili pragovi prometa po ZPOmK-1 v vsakem primeru preseženi.

³² Priglasitev, dokument z opr. št. 3061-18/2015-1 (točka 9.1)

³³ Odločba Agencije št. 306-52/2013-15 z dne 11. 9. 2013; Odločba Agencije št. 306-97/2012-46 z dne 20. 3. 2013.

³⁴ Odločba Evropske komisije št. COMP/M.5096 - RCA / MAV Cargo z dne 25. 11. 2008; št. COMP/M.6059 - Norbert Dentressangle / Laxey Logistics z dne 21. 3. 2011; št. COMP/M.4786 Deutsche Bahn / Transfesa z dne 18. 3. 2008; COMP/M.4746 - Deutsche Bahn / EWS z dne 6. 11. 2007; COMP/M.2905 - Deutsche Bahn / Stinnes z dne 17. 9. 2002; COMP/M.3971 - Deutsche Post / Excel z dne 24. 11. 2005; COMP/M.1794 - Deutsche Post / Air Express International z dne 7. 2. 2000; COMP/M.4045 - Deutsche Bahn / Bax Global z dne 22. 12. 2005.

48. Priglasitelja še navajata, da bi bila možna še nadaljnja podsegmentacija špedicijskih storitev glede na vrsto dejavnosti na (i.) notranjo in mednarodno špedicijo ter tudi glede na vrsto sredstev špedicije na (ii.) špedicijo po zraku, kopnem in morju. Priglasitelja tudi navajata, da zadevna koncentracija ne bo imela vpliva na druge upoštevne proizvodne oz. storitvene trge.
49. Agencija je že v svojih predhodnih odločbah³⁵ ugotovila, da med celovite logistične storitve spadajo storitve klasične špedicije, storitve cestnega in železniškega prometa, storitve kopenskega prometa, storitve zračnega prometa ter storitve pomorskega prometa, vključno s storitvami skladiščenja, ter drugimi spremljajočimi storitvami, pri čemer tako ponudniki kot uporabniki celovitih logističnih storitev težijo k čim bolj integrirani storitvi, ki bo nudila podporo strankam za zagotovitev nemotenega prehajanja blaga od kraja (provenience), kjer se to naloži na prevozno sredstvo, do tam, kjer se razloži končnemu naročniku (destinacije). Tudi Evropska komisija je v svojih odločitvah špedicijske in logistične storitve opredelila kot »organizacijo transportnih pošiljk, kamor sodijo tudi aktivnosti, kot so carinjenje, skladiščenje, prekladalne storitve ipd., po naročilu uporabnikov in v skladu z njihovimi potrebami«³⁶. Nadalje je navedene storitve segmentirala glede na (i) notranji in mednarodni promet, ter glede na vrsto prometa (ii) zračni, kopenski in pomorski promet. Na podlagi navedenega in zaradi neizkazanega suma glede skladnosti obravnavane koncentracije s pravili konkurence Agencija v zadevnem primeru ni dokončno opredelila upoštevnih storitvenih trgov. Ne glede na navedeno pa Agencija v nadaljevanju prikazuje strukturo špedicijskega trga in položaj v koncentraciji udeleženih podjetij s povezanimi podjetji.

B Upoštevni geografski trg

50. Upoštevni geografski trg obsega območje, kjer si konkurenti na upoštevni proizvodni/storitveni trgu medsebojno konkurirajo pri prodaji in nakupu proizvodov in storitev, na katerem so pogoji konkurence dovolj homogeni in ga je mogoče oddeliti od sosednjih območij zato, ker so pogoji konkurence na teh območjih bistveno drugačni. Dejavniki, ki so ključni pri presoji upoštevnege trga, so različne pravne zahteve, standardi, davčna bremena, transportni stroški, cenovne razlike med različnimi deli trga, tržne navade ipd.
51. Po oceni priglasiteljev koncentracija zadeva geografski trg celotnega Evropskega gospodarskega prostora. Priglasitelja zato Agenciji predlagata, da upošteva značilnosti storitev, ki jih bo zagotavljalo skupno podjetje, ter prakse Agencije³⁷ in Evropske komisije,³⁸ kot upoštevni geografski trg upošteva geografski trg celotnega Evropskega gospodarskega prostora (v nadaljevanju: EGP). V zvezi z upoštevni geografskim trgom priglasitelja še navajata, da se lahko trg špedicijskih storitev včasih šteje tudi za nacionalnega.
52. Agencija ocenjuje, da bi lahko geografski trg za trg špedicije opredelili kot območje, ki obsega vsaj območje Republike Slovenije, lahko pa tudi širše. Ker pa v primeru presoje skladnosti predmetne koncentracije s pravili konkurence ni potrebna dokončna opredelitev upoštevnege proizvodnega/storitvenega trga, tudi dokončna opredelitev upoštevnege geografskega trga ni potrebna, saj ne glede na to, ali bi upoštevni geografski trg opredelili ožje ali širše ne bi bil izkazan sum glede skladnosti obravnavane koncentracije s pravili konkurence.

³⁵ Koncentracija podjetij Intereuropa, d.d., in Skladiščno transportni in Irgovinski center Maribor d.d., z dne 10. 6. 2002 in koncentracija podjetij Slovenske železnice d.o.o. in Feršped, d.d., odločba Agencije opr. št. 306-97/2012-46.

³⁶ Med drugimi odločbe Evropske komisije št. COMP/M.4045 DB / BAX Global z dne 22. 12. 2005, št. COMP/M.3971 Deutsche Post / Exel z dne 24. 11. 2005, Deutsche Post / DHL in št. COMP/M.1794 Deutsche Post / Air Express International z dne 7. 2. 2000.

³⁷ Odločba Agencije št. 306-52/2013-15 z dne 11. 9. 2013; odločba Agencije št. 306-97/2012-46 z dne 20. 3. 2013.

³⁸ Odločba Evropske komisije št. COMP/M.5096 - RCA / MAV Cargo z dne 25. 11. 2008; št. COMP/M.6059 - Norbert Dentressangle / Laxey Logistics z dne 21. 3. 2011; št. COMP/M.4786 Deutsche Bahn / Transfesa z dne 18. 3. 2008; COMP/M.4746 - Deutsche Bahn / EWS z dne 6. 11. 2007; COMP/M.2905 - Deutsche Bahn / Stinnes z dne 17. 9. 2002; COMP/M.3971- Deutsche Post / Exel z dne 24. 11. 2005; COMP/M.1794 - Deutsche Post / Air Express International z dne 7. 2. 2000; COMP/M.4045 - Deutsche Bahn / Bax Global z dne 22. 12. 2005.

C Presoja koncentracije

53. V skladu z 11. členom ZPOMK-1 so prepovedane koncentracije, ki bistveno omejujejo učinkovito konkurenco na ozemlju Republike Slovenije ali njegovem znatnem delu, zlasti kot posledica ustvarjanja ali krepitve prevladujočega položaja. Agencija presoja koncentracije zlasti glede na tržni položaj v koncentraciji udeleženih podjetij, njihovo možnost za financiranje, strukturo trga, izbiro, ki jo imajo na voljo dobavitelji in uporabniki, ter njihov dostop do virov ponudbe oziroma do samega trga, obstoj morebitnih pravnih ali dejanskih vstopnih ovir, gibanje ponudbe in povpraševanja na upoštevni trgih, koristi vmesnih in končnih uporabnikov ter glede na tehnični in gospodarski razvoj pod pogojem, da je v korist potrošnikom in ne ovira konkurence.
54. Priglasitelja navajata, da predmetna koncentracija na slovenskem trgu predvidoma ne bo imela vpliva na konkurenco na področju špedicijskih storitev, saj skupno podjetje ne bo aktivno na slovenskem trgu in bo opravljalo storitve predvsem za kupce v regiji Beneluks.
55. Priglasitelja sta Agenciji posredovala oceno tržnih deležev, ki jih dosegata na upoštevni trgu kopenske špedicije v EGP (vključno s Švico) ter v Republiki Sloveniji. Priglasitelja še navajata, da nimata nobenih dejavnosti v sektorju špedicije po zraku ali morju, zato bi bili njihovi ocenjeni tržni deleži še nižji, če bi bili podani za celotni trg špedicije.
56. Iz podatkov priglasiteljev je razvidno, da je na trgu kopenske špedicije v EGP Skupina ÖBB leta 2014 prodala za [redacted] EUR storitev (količinski obseg [redacted]), od tega v Sloveniji [redacted] EUR (količinski obseg [redacted]), skupina R&S pa v letu 2013 (priglasitelja razpolagata s podatki o čistem letnem prometu v Sloveniji zgolj za leto 2013) za [redacted] EUR storitev (količinski obseg [redacted]), od tega v Sloveniji [redacted] EUR (količinski obseg [redacted]) storitev.
57. Priglasitelja skupni obseg trgovanja v špedicijskem poslu povzemata po evropski logistični študiji »Top 100 in Logistics« prof. dr. Christiana Killeja in Martina Schwemmerja³⁹.⁴⁰ Priglasitelja ocenjujeta, da je celoten trg kopenske špedicije v EGP v letu 2014 obsegal [redacted] EUR oz. v količinskem obsegu [redacted], od tega v Sloveniji [redacted] EUR oz. [redacted]. Na trgu EGP je ocena tržnega deleža Skupine ÖBB [0-5] % oz. [0-5] %, tržni delež Skupine Rail & Sea Rail pa znaša [0-5] %. Na trgu Republike Slovenije je ocena tržnega deleža Skupine ÖBB [0-5] % oz. [0-5] %, tržni delež Skupine Rail & Sea Rail pa znaša [0-5] % oz. [0-5] %.

Tabela 1: Velikost trga kopenskih špedicijskih storitev v Republiki Sloveniji in EGP glede na vrednost opravljenih storitev v letu 2014⁴¹ in na tej podlagi izračunani tržni deleži priglasiteljev

	Ocenjena vrednost (v mio EUR)			Delež v %		
	Celotni trg	ÖBB	R&S*	Celotni trg	ÖBB	R&S
Trg kopenskih špedicijskih storitev 2014						
EGP (vključno s Švico)	[redacted]	[redacted]	[redacted]	100	[0-5]	[0-5]
Slovenija	[redacted]	[redacted]	[redacted]	100	[0-5]	[0-5]
Od tega notranji trg kopenskih špedicijskih storitev 2014						
EGP (vključno s Švico)	[redacted]	[redacted]	[redacted]	100	[0-5]	[0-5]
Slovenija	[redacted]	[redacted]	[redacted]	100	[0-5]	[0-5]

³⁹ Delovna skupina na storitvah dobavne verige (SCS) Fraunhofer. Študija in metodologija, na kateri temelji, sta na tem področju po vsej Evropi priznani kot najbolj celostna, standardizirana raziskava prevoza in špedicije.

⁴⁰ Študija je bila objavljena leta 2012/2013 in se nanaša na podatke iz leta 2011. Obseg prometa vključuje vse zunanje in notranje poslovne izdatke za prevoz, ravnanje in skladiščenje, izdatke za obdelavo, upravljanje in načrtovanje naročila nakupa in stopnje dobička (tj. brez stroškov virov).

⁴¹ Pri podatkih za celoten trg gre za oceno priglasitelja na podlagi študije evropske logistične študije »Top 100 in Logistics«.

	Ocenjena vrednost (v mio EUR)			Delež v %		
	Celotni trg	OBB	R&S*	Celotni trg	OBB	R&S
Od tega mednarodni trg kopenskih špedicijskih storitev 2014						
EGP (vključno s Švico)	■	■	■	100	[0-5]	[0-5]
Slovenija	■	■	■	100	[0-5]	[0-5]

* Ker priglasi telja ob priglasi tvi nista razpolagala z novejšimi podatki o letnem prometu v Republiki Sloveniji, sta Agenciji posredovala podatke za celotno skupino za leto 2013, ki so po njihovih navedbah najnovejši podatki, s katerimi razpolagata.

Vir: podatki priglasi teljev, raziskava trga »Kille/Schwemmer, Die Top 100 der Logistik«⁴².

Tabela 2: Velikost trga kopenskih špedicijskih storitev v Republiki Sloveniji in EGP glede na količinski obseg opravljenih storitev v letu 2014⁴³ in na tej podlagi izračunani tržni deleži priglasi teljev

	Ocenjen količinski obseg (v mio tonah)			Delež v %		
	Celotni trg	OBB	R&S*	Celotni trg	OBB	R&S
Trg kopenskih špedicijskih storitev 2014						
EGP	■	■	■	100	[0-5]	[0-5]
Slovenija	■	■	■	100	[0-5]	[0-5]
Od tega notranji trg kopenskih špedicijskih storitev 2014						
EGP (vključno s Švico)	■	■	■	100	[0-5]	[0-5]
Slovenija	■	■	■	100	[0-5]	[0-5]
Od tega mednarodni trg kopenskih špedicijskih storitev 2014						
EGP (vključno s Švico)	■	■	■	100	[0-5]	[0-5]
Slovenija	■	■	■	100	[0-5]	[0-5]

* Ker priglasi telja ob priglasi tvi nista razpolagala z novejšimi podatki o letnem prometu v Republiki Sloveniji, sta Agenciji posredovala podatke za celotno skupino za leto 2013, ki so po njihovih navedbah najnovejši podatki, s katerimi razpolagata.

Vir: podatki priglasi teljev, raziskava trga »Kille/Schwemmer, Die Top 100 der Logistik«⁴⁴.

58. Priglasi telja sta navedla, da so njihuni največji konkurenti⁴⁵ na trgu špedicije na ozemlju Evropske unije oz. EGP podjetja Deutsche Post DHL s [0-5] % tržnim deležem, DB Schenker AG z [0-5] % tržnim deležem, Kühne & Nagel z [0-5] % tržnim deležem, Maersk A/S s približno [0-5] % tržnim deležem, in SNCF z [0-5] % tržnim deležem.⁴⁶ Največji konkurenti⁴⁷ priglasi teljev na trgu špedicije na ozemlju Republike Slovenije so Skupina Intereuropa s [0-5] % tržnim deležem, podjetje Slovenske železnice, d.o.o. s [0-5] % tržnim

⁴² Študija je bila objavljena leta 2012/2013.

⁴³ Pri podatkih za celoten trg gre za oceno priglasi telja na podlagi študije evropske logistične študije »Top 100 in Logistics«.

⁴⁴ Študija je bila objavljena leta 2012/2013.

⁴⁵ Kot glede na vrednost opravljenih storitev izhaja iz logistične študije »Top 100 in Logistics«.

⁴⁶ Študija temelji na raziskavi iz leta 2011 (izdana leta 2012/2013), vendar po mnenju priglasi teljev podatki iz študije realno prikazujejo stanje tudi za leto 2014. Glede na to, da koncentracija ne bo imela vpliva na konkurenco na slovenskem trgu, Agencija od priglasi teljev ni zahtevala novejših podatkov.

⁴⁷ Kot glede na vrednost opravljenih storitev izhaja iz logistične študije »Top 100 in Logistics«.

deležem, podjetje Luka Koper d.d. z [0-5] % tržnim deležem, podjetje EUROTEK Trebnje, d.o.o., z [0-5] % tržnim deležem, in podjetje DB Schenker AG z [0-5] % tržnim deležem.⁴⁸

59. Agencija ugotavlja, da predmetna koncentracija predvidoma ne bo vplivala na trg špedicije v Republiki Sloveniji, s tem pa tudi ne bo vplivala na konkurenco na upoštevnem storitvenem trgu Republike Slovenije. Oba priglasielja si bosta na trgu (kopenske) špedicije v Republiki Sloveniji še naprej konkurirala, s tem pa predmetna koncentracija ne bo vplivala na spremembo tržnega položaja in s tem tržne moči na upoštevnem storitvenem trgu na ozemlju Republike Slovenije. Na območju celotnega EGP bi se tržni delež obeh podjetij, ki ustanavljata skupno podjetje, na trgu (kopenske) špedicije povečal le minimalno. Agencija ocenjuje, da na podlagi strukture trga zadevna koncentracija na slovenskem trgu ne vzbuja konkurenčno pravnih pomislekov na horizontalni ali na vertikalni ravni, saj iz posredovanih podatkov ni razvidno, da bi na trgu Republike Slovenije lahko prišlo do zapiranja trga za proizvode ali kupce, še posebej, ker bo skupno podjetje delovalo predvsem na področju Beneluksa. Na podlagi navedenega ni razvidno, da bi priglašena koncentracija povzročila povečanja moči enega ali več podjetij, posamično ali skupno, ki bi imela za posledico bistveno zmanjšanje ali onemogočanje učinkovite konkurence na območju Republike Slovenije ali njenem znatnem delu, zlasti ne bo prišlo do nastanka ali krepitev prevladujočega položaja na nobenem izmed upoštevni trgov.

D. OMEJITVE, KI SO NEPOSREDNO POVEZANE S KONCENTRACIJO

60. 10. odstavek Obvestila Komisije o omejitvah, ki so neposredno povezane s koncentracijami in so zanje potrebne⁴⁹ (v nadaljevanju: Obvestilo Komisije) določa, da lahko udeleženci koncentracije poleg sporazumov, ki uresničujejo glavni cilj koncentracije in so njen sestavni del, sklenejo še druge sporazume, ki niso njen sestavni del, vendar lahko omejijo svobodo delovanja na trgu. Če takšni sporazumi vsebujejo pomožne omejitve, so te samodejno zajete v odločbi, ki razglasi koncentracijo za združljivo s skupnim trgom.
61. Pogodba o skupnem podjetju v členu 4.2 določa prepoved konkurence, na podlagi katere se oba priglasielja drug drugemu zavezuje, da se bosta, dokler bo Pogodba o skupnem podjetju veljala in učinkovala, vzdržala opravljanja dejavnosti, ki so povsem enake ali podobne dejavnosti skupnega podjetja v Belgiji. Priglasielja v priglasielvi navajata, da je takšna prepoved konkurence neposredno povezana z izvajanjem koncentracije in je zanj potrebna v skladu z obvestilom Komisije o omejitvah, ki so neposredno povezane z izvajanjem koncentracije in so zanj potrebne (tako glede obsega proizvodov kot tudi glede geografskega obsega prepovedi konkurence).⁵⁰
62. Pogodba o skupnem podjetju tudi določa, da skupno podjetje pridobi ponudbe za vleko od skupine RCA v Avstriji in za vse destinacije, ki jih je mogoče oskrbeti preko Linza/Avstrije, vendar pa skupina Rail Cargo ni dolžna skupnemu podjetju zagotoviti storitev tirne vleke in skupno podjetje izbere skupino Rail Cargo kot izvajalca storitev tirne vleke za navedene destinacije, če drug dobavitelj ne da boljše ponudbe. Skupina Rail Cargo tudi pridobi ponudbe za vleko znotraj Belgije od skupnega podjetja, vendar skupno podjetje ni dolžno zagotoviti takšnih storitev skupini Rail Cargo. Prav tako skupina Rail Cargo od R&S pridobi ponudbe za storitve skladiščenja in logistične storitve v Belgiji, na južnem Nizozemskem in v severni Franciji, vendar R&S ni dolžen zagotoviti takšnih storitev skupini Rail Cargo. Priglasielja ocenjujeta, da zato pravzaprav ne obstajajo obveznosti nabave in dobave v smislu pomožnih omejitev, določenih v Obvestilu o pomožnih omejitvah.
63. Kot splošna načela, ki veljajo za omejitve, neposredno povezane s koncentracijami, ki so zanje potrebne⁵¹, morajo biti omejitve, neposredno povezane z izvajanjem koncentracije, tesno povezane s samo koncentracijo, poleg tega pa morajo biti sporazum(i) potrebni za

⁴⁸ Študija temelji na raziskavi iz leta 2011 (izdana leta 2012/2013), vendar po mnenju priglasieljev podatki iz študije realno prikazujejo stanje tudi za leto 2014. Glede na to, da koncentracija ne bo imela vpliva na konkurenco na slovenskem trgu, Agencija od priglasieljev ni zahtevala novejših podatkov.

⁴⁹ Uradni list EU 2005/C 56/03 z dne 5. 3. 2005.

⁵⁰ Uradni list EU, C 56/24 z dne 5. 3. 2005 (»Obvestilo o pomožnih omejitvah«), odst. 36-41.

⁵¹ 12. in 13. odstavek Obvestila Komisije.

izvajanje koncentracije, kar pomeni, da se koncentracija v primeru odsotnosti teh sporazumov ne bi mogla izvajati ali pa bi se izvajala le pod znatno bolj negotovimi pogoji, z bistveno višjimi stroški, v precej daljšem obdobju ali s precej večjo težavo. V primeru ustanovitve skupnega podjetja, ki trajno opravlja vse funkcije samostojnega gospodarskega subjekta, veljajo načela, ki se vsebinsko razlikujejo od načel za obstoječe gospodarske enote.

Klavzula o prepovedi konkurence

64. Klavzula o prepovedi konkurence⁵² določa, da se oba priglasi telja drug drugemu zavezujeta, da se bosta, dokler bo Pogodba o skupnem podjetju veljala in učinkovala, kot družbeniki, partnerji, direktorji, uslužbenci, zastopniki, trgovski zastopniki ali pri opravljanju tehničnih, tržnih, oglaševalnih ali katerihkoli drugih storitev, bodisi sami ali skupaj z drugimi, neposredno ali posredno, ali preko kateregakoli od njunih povezanih podjetij, hčerinskih podjetij, delničarjev, partnerjev, direktorjev ali zastopnikov, vzdržali opravljanja dejavnosti v Belgiji, ki so povsem enake ali podobne dejavnosti skupnega podjetja. V primeru zaključka/prekinitve Pogodbe o skupnem podjetju bo navedena klavzula veljala še 1 leto po prekinitvi pogodbe.
65. V primeru skupnih podjetij se klavzule o prepovedi konkurence med matičnimi podjetji in skupnim podjetjem lahko štejejo za neposredno povezane z izvajanjem koncentracije in zanjo potrebne, kjer takšne prepovedi ustrezajo proizvodom, storitvam in ozemljem, za katere velja sporazum o skupnem podjetju ali njegovi statuti, pri čemer se med drugim v skupnem podjetju zaščitijo interesi matičnega oz. matičnih podjetij pred konkurenčnimi dejanji, ki jih, med drugim, omogoča privilegirani dostop matičnega podjetja do znanja in izkušenj ter poslovne vrednosti, ki se prenesejo na skupno podjetje ali ki jih je skupno podjetje razvilo. Takšne prepovedi konkurence med matičnimi družbami in skupnim podjetjem se lahko štejejo za neposredno povezane z izvajanjem koncentracije in zanjo potrebne za čas trajanja skupnega podjetja.⁵³
66. Geografsko področje uporabe klavzule o prepovedi konkurence se mora omejiti na območje, na katerem so matična podjetja ponujala ustrezne proizvode ali storitve pred ustanovitvijo skupnega podjetja, pri čemer se geografsko področje uporabe lahko razširi na ozemlja, na katera so matične družbe nameravale vstopiti v času transakcije, in sicer pod pogojem, da so že vlagale v pripravo tega koraka.⁵⁴ Klavzule o prepovedi konkurence pa morajo biti tudi omejene na proizvode in storitve, ki predstavljajo gospodarsko dejavnost skupnega podjetja.⁵⁵ Domneva se, da v skupnem podjetju ni treba zaščititi interesov enega matičnega podjetja pred konkurenco drugega matičnega podjetja na trgih, ki so različni od tistih, na katerih bo skupno podjetje delovalo od vsega začetka.
67. V skladu z navedenim je Agencija ugotovila, da je zadevna klavzula o prepovedi konkurence sklenjena za čas trajanja Pogodbe o skupnem podjetju in da je geografsko območje uporabe klavzule o prepovedi konkurence omejeno na območje Belgije, na katerem sta priglasi telja že pred ustanovitvijo skupnega podjetja ponujala storitve kopenske špedicije, in ostaja omejeno na storitve, ki so enake oz. podobne gospodarski dejavnosti skupnega podjetja.⁵⁶

IV. ZAKLJUČEK

68. Ob upoštevanju razpoložljivih podatkov Agencija ugotavlja, da priglasi teljena koncentracija ne bo povzročila bistvenega omejevanja učinkovite konkurence na ozemlju Republike Slovenije ali njegovem znatnem delu, zlasti kot posledica ustvarjanja ali krepitve prevladujočega položaja, zato je odločeno, kot izhaja iz izreka te odločbe. Ob upoštevanju razpoložljivih podatkov Agencija ugotavlja, da v zvezi z obravnavano koncentracijo ni

⁵² Določena v 4.2 členu Pogodbe o skupnem podjetju.

⁵³ 36. odstavek Obvestila Komisije.

⁵⁴ 37. odstavek Obvestila Komisije.

⁵⁵ 38. in 39. odstavek Obvestila Komisije.

⁵⁶ 38. odstavek Obvestila Komisije.

izkazan resen sum o neskladnosti koncentracije s pravili konkurence, zato je odločeno, kot izhaja iz izreka te odločbe.

V. OBJAVA IZREKA ODLOČBE

69. Na podlagi petega odstavka 22. člena ZPOmK-1 se izrek odločbe objavi na spletni strani Agencije.

VI. ODLOČITEV O STROŠKIH POSTOPKA

70. V skladu s prvim odstavkom 118. člena Zakona o splošnem upravnem postopku⁵⁷ mora organ odločiti o stroških postopka. Glede na to, da posebni stroški v postopku niso nastali, je organ odločil, kot izhaja iz druge točke izreka.

POUK O PRAVNEM SREDSTVU:

Zoper to odločbo je dovoljeno vložiti tožbo pri Upravnem sodišču RS, Fajfarjeva 33, 1000 Ljubljana, v roku tridesetih dni od dneva vročitve odločbe. Tožba se v dveh izvodih vloži pri sodišču ali pa se pošlje po pošti. Šteje se, da je bila tožba vložena pri sodišču tisti dan, ko je bila priporočeno oddana na pošto.

Postopek vodila:
Nastja Stergar
N. Stergar

Andrej KRAŠEK
predsednik senata

Vročiti:

- Rail Cargo Logistics – Austria GmbH, Am Hauptbahnhof 2A, 1100 Dunaj, Avstrija – osebno po ZUP (po pooblastilu Odvetniška pisarna Jadek & Pensa d.o.o., Tavčarjeva 6, 1000 Ljubljana),
- Rail & Sea NV, Ankerrui 22, 2000 Antwerpen, Belgija – osebno po ZUP (po pooblastilu Odvetniška pisarna Jadek & Pensa d.o.o., Tavčarjeva 6, 1000 Ljubljana).

Vložiti:

- zbirka dokumentarnega gradiva, tu.

Objaviti:

- Izrek odločbe se objavi na spletni strani Javne agencije Republike Slovenije za varstvo konkurence.

⁵⁷ Ur. l. RS, št. 24/06-UPB2, 105/06-ZUS-1, 126/07, 65/08, 47/09 Odl.US: U-I-54/06-32 (48/09 popr.), 8/10 In 02/13.

