

Sandefjord kommune  
v/kommuneadvokat Miriam Schei  
Postboks 2025  
3202 Sandefjord

Oslo, 7. mars 2016  
Vår ref.: 3049586.1-111139 HAGAKS/HAGAKS  
Ansvarlig advokat: Aksel Joachim Hageler

## PROSESS FOR TILDELING AV SEILINGSTIDER – PLIKT TIL Å SIKRE KONKURRANSEN

Vi viser til prosess for tildeling av seilingstider for perioden 2020 til 2025, og kommunens utlysningssdokument publisert den 29. februar 2016. På vegne av Fjord Line AS («Fjord Line») ønsker vi å kommentere enkelte sider ved utlysningssdokumentet.

Det følger av rettsforliket inngått mellom Sandefjord kommune, Color Line AS («Color Line») og Fjord Line den 24. august 2015 punkt 1, og Sandefjord kommunes forslag til avhjelpende tiltak («commitments») til EFTAs Overvåkningsorgan («ESA»), avgitt 3. november 2015, at tildelingen av seilingstider skal ivareta: «...*grunnleggende krav til konkurranse, likebehandling og ikke-diskriminering*...».

Sandefjord kommune er således både overfor Fjord Line og overfor ESA forpliktet til å fordele seilingstidene for perioden 2020 til 2025 på en måte som sikrer konkurranse på ruten mellom Sandefjord og Strömstad. Å sikre virksom konkurranse på ruten, etter flere tiår med ulovlig monopol, var det sentrale formålet med rettsforliket og commitments-forslaget. Alle parter var kjent med det.

I kravet til konkurranse ligger det helt klart at seilingstidene må fordeles på en måte som sikrer mest mulig lik markedstilgang og en mest mulig jevn fordeling av markedet mellom aktørene som tildeles seilingstider. Ett rederi kan ikke tildeles den overveiende delen av markedet, dersom rettsforliket og commitment-forslaget skal overholdes.

Slik har Sandefjord kommune også oppfattet sine forpliktelser. I utlysningssdokumentet og Formannskapetets forutgående behandling av hovedtrekkene i utlysningen den 2. februar 2016, har kommunen anerkjent at formålet bak tildelingsprosessen nettopp er å skape konkurranse i markedet. Av innstillingen til formannskapet fremgår det at:

*«For å bidra til en hensiktsmessig konkurranse i markedet, bør det legges opp til at det enkelte rederi maksimalt vil kunne inneha to avganger i tiden mellom kl. 07:00 og kl. 10:00, og slik at et rederi ikke vil kunne inneha avgangstider både kl. 08:30 og kl. 10:00 i den perioden tildelingen gjelder for.» [vår understrekning]*

Av utlysningssdokumentet fremgår det under punkt 1.2 at «*[f]ormålet med tildelingen er å bidra til konkurransen om og i markedet*...» [vår understrekning]. Videre har kommunen



også under punkt 3.2 gjort det tydelig at «...for å bidra til konkurranse i markedet, vil et rederi ikke kunne inneha avgangstider både kl. 08:30 og kl. 10:00 i den perioden...» [vår understrekning].

Bakgrunnen for at kommunen i utlysingsdokumentet forbyr et rederi å inneha både seilingstidene 10:00 og 08:30, er at dette vil gi for stor markedsandel hos ett rederi, og undergrave effektiv konkurranse i markedet. Dette skyldes at ruteplanen som begynner med avgangen klokken 10:00 har omtrent like stor markedsandel som ruteplanene med start klokken 07:00 og 08:30 til sammen.

På denne bakgrunn er Fjord Line overrasket over at kommunen ikke eksplisitt har inntatt den samme begrensningen når det gjelder avgangene 07:00 og 10:00 som den har inntatt når det gjelder avgangene 08:30 og 10:00. Ettersom markedsandelen på avgangene klokken 07:00 og 10:00 er omtrent den samme som for avgangene 08:30 og 10:00, gir det ingen mening å tillate den første kombinasjonen, men forby den andre.

At kommunen vurderer avgangene 07:00 og 08:30 som markedsmessig likeverdige, men begge vesentlig dårligere enn avgangen klokken 10:00, fremgår også av punkt 5.1 om sikkerhetsstillelse for forventede havneavgifter og vederlag. Av bestemmelsen fremgår det at innehaver av seilingstidene 07:00 og 08:30 må stille sikkerhet på MNOK 10, mens innehaver av seilingstiden klokken 10:00 må stille sikkerhet på MNOK 18. Det samme fremgår av statistikk kommunen besitter.

Etter Fjord Lines oppfatning ligger det i kommunens forpliktelser etter forliket og commitment-forslaget at man ikke kan forby kombinasjonen 08:30 og 10:00, men tillate kombinasjonen 10:00 og 07:00. Vi peker også på at fordi kombinasjonen 08:30 og 10:00 ligger nærmest Fjord Line, ettersom rederiet har en sikret rett til 08:30 frem til 2025, tilsier heller ikke rettsforlikets likebehandlingskrav at kommunen kan tillate Color Lines historiske kombinasjonen 07:00 og 10:00.

Vi legger på denne bakgrunn til grunn, at kommunen vil praktisere tildelingskriteriene nøytralt og konsistent, og ikke åpne for kombinasjonen 07:00 og 10:00 i større grad enn kombinasjonen 08:30 og 10:00. Det må i alle fall være en høyere terskel for å tildele 07:00 og 10:00 enn 08:30 og 07:00.

Fjord Line ønsker også å påpeke at rederiet gjennom rettsforliket med Sandefjord kommune er sikret en ubetinget rett til seilingstiden 08:30 til 2025. Vi legger på denne bakgrunn også til grunn at sikkerhetsstillelsen omtalt i punkt 5.1 i utlysingsdokumentet, ikke er ment å omfatte Fjord Lines bruk av 08:30.

Med vennlig hilsen  
Advokatfirmaet Steenstrup Stordrange DA



Aksel Joachim Hageler  
advokat, partner

