

Roland Elben

Der Zusammenschluß von
Großunternehmen im deutschen
und europäischen Kartellrecht



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften

INHALTSVERZEICHNIS

Abkürzungsverzeichnis	11
Erster Teil: Die Großfusion im deutschen Kartellrecht	13
§ 1. Einleitung	15
A. Die Thematik.....	15
B. Gang der Darstellung	16
§ 2. Der Machtüberhang großer Unternehmen in der Diskussion....	18
A. Einzelne Stellungnahmen	18
B. Eine Kategorienbildung der wettbewerbs- und gesellschaftspolitischen Gefahren	20
1. Das Legitimationsdefizit der Großunternehmen	22
2. Das industriepolitische Element der Großunternehmen	22
3. Die Konkursunfähigkeit von Großunternehmen	23
4. Schematisierung der Argumente	26
§ 3. Die Definition der Großfusion	28
§ 4. Die Kontrolle von Großfusionen im deutschen Kartellrecht	29
A. Wettbewerbsrechtliche Grundlage	29
1. Die Schutzbedürftigkeit des Wettbewerbs; Vorgesichte.....	29
2. Die Entstehungsgeschichte des GWB als Ursache seiner aktuellen Zielsetzung	30
3. Die Stellung des Wettbewerbs im GWB.....	35
(a) Wettbewerb als Institution	37
(b) Gesellschaftspolitische Ziele durch Wettbewerb....	39
(c) Ergebnis: Die Bekämpfung der von Großunternehmen ausgehenden Gefahren im GWB	43
4. Exkurs: Die <i>Harvard School</i> und das <i>Kantzenbach'sche</i> Modell funktionsfähigen Wettbewerbs als Grundlage der deutschen Rechtsanwendung.....	45

B.	Die Entwicklung der Zusammenschlußkontrolle im GWB bis zur Einführung des § 23a.....	50
C.	Die Entwicklung der Rechtsprechung bis zur Einführung des § 23a GWB	53
D.	Die Einführung des § 23a GWB	58
	1. Entstehungsgeschichte und Ziel der Norm	58
	2. Rechtscharakter der Vermutung.....	60
E.	Die Entwicklung der Rechtsprechung nach Einführung des § 23a GWB	61
F.	Folgerungen aus der Entwicklung der Rechtsprechung.....	67
G.	Die praktische Bedeutung des § 23a I Nr.2 GWB	68
H.	Die weitere Entwicklung der Zusammenschlußkontrolle im GWB	68
§ 5.	Die Erfassung von Großfusionen; Bestandsaufnahme der Schwierigkeiten.....	70
A.	§§ 24 I i.V.m. 22 I Nr.2, 23a I Nr.2 GWB	70
	1. Ressourcenbetrachtung	70
	2. Der Unternehmensumsatz als Stärkekriterium.....	72
	3. Die Abkehr vom Einzelmarktkonzept.....	73
B.	Der Zusammenschluß »Daimler-Benz/MBB« als Beispielfall	75
	1. Die Entscheidung des Bundeskartellamtes	75
	2. Das Gutachten der Monopolkommission.....	77
	3. Die Ministererlaubnis.....	80
	4. Konsequenzen der Entscheidung	81
	5. Wettbewerbspolitisches Fazit	81
C.	Die herkömmlichen Alternativen	82
	1. Die Abkoppelungslösung	82
	2. Das per-se-Verbot	84
	3. Die Potentiallösung	84
	4. Sonstige Änderungsvorschläge	84
§ 6.	Das Diagnoseproblem bei konglomeraten Zusammenschlüssen von Großunternehmen.....	86
A.	Die Kritik an der Verwendung des structure/conduct/ performance-Ansatzes	86
B.	Das Zielfunktionsdilemma: Effizienz vs. Handlungsfreiheit.....	90
C.	Verzicht auf Zusammenschlußkontrolle als mögliche Konsequenz.....	92

	1. Die <i>Chicago School of Antitrust</i> als Alternative zum Konzept der <i>Harvard School</i>	92
	2. Die Grenzen der Übertragbarkeit	97
§ 7.	Die technischen Möglichkeiten im Rahmen des GWB	99
	A. Das Kriterium der Schädlichkeit	99
	B. Die Schadensminimierung	102
	(1) Der "General deterrence approach"	103
	(2) Der "Specific deterrence approach"	105
§ 8.	Reservenbildung	108
	A. Art und Umfang der abzusichernden Kosten	108
	1. Allgemeine Erwägungen	108
	2. Zahlungen an Arbeitnehmer im Konkurs nach geltendem Recht	109
	B. Finanzierung der Großinsolvenzreserve durch externe Versicherung	111
	C. Absicherung durch die Bildung von Rückstellungen oder Rücklagen	113
	1. Die Rücklage im Sinne von § 150 AktG	114
	2. Der Sonderposten mit Rücklagenanteil nach §§ 247 III, 273 HGB	116
	3. Die Rückstellung nach § 249 HGB	117
	D. Die Insolvenzkostenrückstellung im Konkurs	122
	(1) Nach geltendem Insolvenzrecht	122
	(2) Nach dem Konzept der Insolvenzrechtsreform	123
§ 9.	Die nachträgliche Unternehmensentflechtung	125
	A. Die Möglichkeiten einvernehmlicher Unternehmenszerlegung	126
	B. Die Zusage in der Zusammenschlußkontrolle	127
	C. Die Zusage in einer gesellschaftspolitisch motivierten Fusionskontrolle	132
	D. Die Umsetzung der Entflechtungsverfügung durch das Unternehmen	133
	1. Einleitung	133
	2. Die relevanten Tatbestände des § 23 II GWB	134
	3. Insbesondere: Die Entflechtungsverfügung im Vertragskonzern	135
	a) Die Insolvenz der Konzerntochter	136
	b) Die Insolvenz der Konzernmutter	141
	c) Zwischenergebnis und Konsequenzen	142

4. Konzernentflechtung und Insolvenzrechtsreform.....	143
§ 10. Zwischenergebnis.....	145
Zweiter Teil: Die Großfusion im Bereich des Europäischen Gemeinschaftsrechts	147
§ 11. Einführung und Gang der Darstellung	149
§ 12. Die Bedeutung von Unternehmensgröße in der Europäischen Gemeinschaft.....	151
A. Die faktische Bedeutung von Großunternehmen	151
B. Der EWG-Vertrag: Zwischen Industrie- und Wettbe- werbspolitik.....	153
§ 13. Der EGKS-Vertrag	160
§ 14. Fusionskontrolle nach dem Kartellrecht des EWG-Vertrages ..	161
A. Überblick.....	161
B. Die Bedeutung des Wettbewerbs im EWG-Vertrag	162
C. Fusionskontrolle nach den Artt. 85, 86.....	164
1. Die Anwendung von Art. 86 EWG-Vertrag.....	166
2. Die Anwendung von Art. 85 EWG-Vertrag.....	168
3. Die Eignung der Artt. 85, 86 EWGV für die Zusam- menschlussskontrolle.....	170
4. Die Artt. 85, 86 EWGV nach Verabschiedung der VO Nr.4064/89	172
D. Die Verordnung des Rates über die Kontrolle von Unter- nehmenszusammenschlüssen	173
1. Die materiellrechtlichen Kriterien	173
2. Die Anwendung der Verordnung durch die Kommis- sion	177
E. Fazit.....	179
§ 15. Das Beihilfenrecht des EWG-Vertrages: Artt. 92 - 94 EWGV.	180
A. Einleitung	180
B. Der Begriff der »Beihilfe«	181
C. Die qualitative Einschätzung von Beihilfen.....	183
1. Nach dem Vertragswortlaut	183
2. Die Auffassung der Gemeinschaftsorgane.....	184
a) Voraussetzungen für alle Beihilfensysteme.....	184
b) Allgemeine Beihilfesysteme	186
(α) Beihilfen für in Schwierigkeiten befindliche Unternehmen.....	188
(β) Beschäftigungsbeihilfen.....	189

c) Ausschluß der Betriebsbeihilfen	191
D. Der Beihilfencharakter von Subventionen an konkursreife Großunternehmen und Resumée	192
Zusammenfassung	194
 Schaubildverzeichnis.....	 197
Literaturverzeichnis.....	199