

Dr. Heiko Haupt, LL.M.

**Kollektive Marktbeherrschung
in der europäischen
Mißbrauchs- und Fusionskontrolle**



Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| 1. Teil: Einleitung | 13 |
| A. Einführende Bemerkungen | 13 |
| B. Problemstellung, Eingrenzung des Themas und Gang der Darstellung | 16 |
| C. Begriffsbestimmung | 16 |
| 2. Teil: Die Marktform des Oligopols | 18 |
| A. Mikroökonomische Definition der Marktform des Oligopols | 18 |
| I. Quantitative Kriterien zur Bestimmung der Marktform | 18 |
| II. Qualitative Kriterien zur Bestimmung der Marktform | 18 |
| 1. Die Marktform vollständiger Konkurrenz | 18 |
| 2. Die Marktformen unvollständiger Konkurrenz | 19 |
| a) Das Angebotsmonopol | 19 |
| b) Die monopolistische Konkurrenz | 20 |
| c) Die oligopolistische Konkurrenz: Nichtkooperative Reaktionsinterdependenz | 20 |
| B. Wettbewerbspolitische Notwendigkeit der Kontrolle oligopolistischer Marktbeherrschung | 22 |
| I. Das "Oligopolproblem" als Problem kollektiver Marktbeherrschung | 22 |
| II. Wettbewerbspolitische Leitbilder | 24 |
| 1. Das Konzept der optimalen Wettbewerbsintensität im weiten Oligopol Kantzenbachs | 24 |
| a) Ergebnisse der Studie Kantzenbachs und Kruses aus dem Jahre 1987 | 25 |
| aa) Das Beurteilungskriterium der "ökonomischen Effizienz" | 25 |
| bb) Marktbeherrschung und gesamtwirtschaftliche Ineffizienzen | 26 |
| cc) Der Begriff der kollektiven Marktbeherrschung aus mikroökonomischer Sicht; enge und weite Oligopole | 26 |
| dd) Mögliche Wettbewerbsbeschränkungen in Oligopolen | 27 |
| ee) Das Oligopolproblem: Konkurrenz oder Kollusion im Oligopol? | 27 |
| ff) Explizite und implizite Kollusion | 28 |
| gg) Bestimmungsfaktoren der Kollusion | 29 |

| | |
|--|----|
| hh) Wettbewerbspolitisches Instrumentarium: Marktstruktur-, Marktverhaltens- und Marktergebnisansätze | 30 |
| b) Ergebnisse der Studie Kantzenbachs, Kottmanns und Krügers aus dem Jahre 1994: Kollektive Marktbeherrschung und Neue Industrieökonomik | 31 |
| 2. Kritik am Modell der optimalen Wettbewerbsintensität | 33 |
| 3. Das Konzept der Chicago-School | 33 |
| 4. Oligopolistische Interdependenz und nichtkooperative Spieltheorie; die Studie von Europe Economics aus dem Jahre 2001 | 34 |
| III. Zwischenergebnis | 37 |
| 3. Teil: Materieellrechtliche Grundlagen | 41 |
| A. Art. 81 EG | 41 |
| B. Art. 82 EG | 44 |
| I. Ein oder mehrere Unternehmen: Funktioneller Unternehmensbegriff und Begriff der wirtschaftlichen Einheit | 45 |
| II. Marktbeherrschende Stellung auf dem Gemeinsamen Markt oder eines wesentlichen Teils desselben | 47 |
| 1. Individuelle Marktbeherrschung | 47 |
| a) Begriff der Marktbeherrschung im Rahmen der Mißbrauchsaufsicht | 47 |
| b) Abgrenzung des sachlich und räumlich relevanten Marktes | 48 |
| c) Marktbeherrschungsindikatoren | 48 |
| 2. Kollektive Marktbeherrschung | 49 |
| a) Begriff der kollektiven Marktbeherrschung im Rahmen der Mißbrauchsaufsicht | 51 |
| b) Kriterien zur Feststellung fehlenden Außenwettbewerbs | 51 |
| aa) Gemeinsamer Marktanteil | 51 |
| bb) Sonstige allgemeine Marktbeherrschungsindikatoren | 54 |
| c) Kriterien zur Feststellung fehlenden Innenwettbewerbs | 56 |
| aa) Handeln im Außenverhältnis als kollektive Einheit | 56 |
| bb) Fehlender Innenwettbewerb aufgrund Vereinbarungen oder sonstiger Formen expliziter Verhaltenskollusion i.S.d. Art. 81 Abs. 1 EG | 57 |
| cc) Fehlender Innenwettbewerb aufgrund sonstiger, insbesondere gesellschaftsrechtlicher Verbindungen | 61 |
| dd) Oligopolistische Reaktionsinterdependenz | 62 |

| | |
|--|----|
| (1) Die Sicht der Kommission | 62 |
| (2) Die Sicht der Rechtsprechung | 65 |
| (a) Hoffmann-La Roche/Kommission | 66 |
| (b) Züchner/Bayerische Vereinsbank | 66 |
| (c) Bodson/Pompes Funèbres des Régions Libérées und Alsatel/Novasam | 66 |
| (d) Ahmed Saeed | 67 |
| (e) SIV u.a./Kommission | 67 |
| (f) Almelo | 69 |
| (g) Centro Servizi Spediporto; DIP; Sodemare | 72 |
| (h) Irish Sugar | 72 |
| (i) Compagnie maritime belge transports u.a./Kommission | 73 |
| (3) Tatsächliches oder potentiell einheitliches Handeln? | 75 |
| (4) Stellungnahme | 78 |
| (5) Erforderlichkeit des Nachweises einer wirtschaftlichen Verbindung im Innenverhältnis bei gleichförmigem Verhalten im Außenverhältnis? | 80 |
| d) Prüfungsreihenfolge der Voraussetzungen kollektiver Marktbeherrschung | 82 |
| 3. Zwischenergebnis: Inkongruenz der Voraussetzungen kollektiver Marktbeherrschung nach Art. 82 EG und Art. 2 FKVO | 82 |
| III. Mißbräuchliche Ausnutzung | 84 |
| 1. Individuelle Marktbeherrschung | 84 |
| 2. Kollektive Marktbeherrschung | 85 |
| a) Entscheidungspraxis der Kommission | 85 |
| b) Bewußtes Parallelverhalten im Oligopol | 89 |
| c) Zwischenergebnis | 90 |
| IV. Zusammenfassung der Ergebnisse zu Art. 82 EG | 91 |
| C. Art. 2 Abs. 2, 3 Verordnung Nr. 4064/89 | 92 |
| I. Zusammenschluß von gemeinschaftsweiter Bedeutung | 93 |
| II. Begründung/Verstärkung einer marktbeherrschenden Stellung | 93 |
| 1. Individuelle Marktbeherrschung | 94 |
| a) Begriff der Marktbeherrschung im Rahmen der Zusammenschlußkontrolle | 94 |
| b) Abgrenzung des sachlich und räumlich relevanten Marktes | 95 |

| | | |
|-----|--|-----|
| c) | Marktbeherrungsindikatoren | 95 |
| 2. | Kollektive/oligopolistische Marktbeherrschung | 96 |
| a) | Begriff der kollektiven/oligopolistischen Marktbeherrschung im Rahmen der Fusionskontrolle | 97 |
| aa) | Definition des EuGH in Frankreich u.a./Kommission | 97 |
| bb) | Möglichkeit, Wahrscheinlichkeit oder Gewißheit stillschweigender Verhaltenskoordinierung? | 98 |
| b) | Fehlender Außen- und Innenwettbewerb | 102 |
| c) | Prüfungsmaßstab und -methode der Kommission bei Sachverhalten oligopolistischer Marktbeherrschung | 105 |
| aa) | Prüfungsmaßstab | 105 |
| bb) | Prüfungsmethode | 105 |
| cc) | Darlegungs-, Beweislast und Beurteilungsspielraum der Kommission | 107 |
| d) | Einzelfälle | 108 |
| aa) | Nestlé/Perrier | 109 |
| (1) | Sachverhalt | 109 |
| (2) | Anwendbarkeit des Art. 2 Absatz 3 FKVO auf Oligopole | 109 |
| (3) | Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 110 |
| (4) | Zusagen der Parteien | 112 |
| (5) | Stellungnahme | 112 |
| bb) | Kali + Salz/MdK/Treuhand | 113 |
| (1) | Entscheidung der Kommission | 113 |
| (a) | Sachverhalt | 113 |
| (b) | Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 114 |
| (2) | Urteil des EuGH in Frankreich u.a./Kommission | 115 |
| (a) | Schlußanträge Generalanwalt Tesaurus | 116 |
| (b) | Urteil des EuGH | 117 |
| (3) | Stellungnahme | 120 |
| cc) | Pilkington Techint/SIV | 125 |
| (1) | Sachverhalt | 125 |
| (2) | Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 126 |
| (3) | Stellungnahme | 127 |
| dd) | Mannesmann/Vallourec/Ilva | 128 |
| (1) | Sachverhalt | 128 |
| (2) | Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 128 |
| (3) | Stellungnahme | 130 |

| | | |
|-----|---|-----|
| ee) | Krupp/Thyssen/Riva/Falck/Tadfin/AST | 131 |
| ff) | Mercedes-Benz/Kässbohrer | 131 |
| | (1) Sachverhalt | 131 |
| | (2) Wettbewerbsrechtliche Beurteilung | 132 |
| | (3) Stellungnahme | 132 |
| gg) | ABB/Daimler-Benz | 133 |
| | (1) Sachverhalt | 133 |
| | (2) Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 134 |
| | (3) Auswirkungen auf die verschiedenen Produktmärkte | 135 |
| | (4) Ergebnis und Zusagen | 136 |
| | (5) Stellungnahme | 136 |
| hh) | Crown Cork & Seal/Carnaud Metalbox | 137 |
| ii) | Gencor/Lonrho | 137 |
| | (1) Sachverhalt | 138 |
| | (2) Entscheidung der Kommission | 138 |
| | (3) Urteil des EuG | 139 |
| | (4) Stellungnahme | 143 |
| jj) | Price Waterhouse/Coopers & Lybrand | 149 |
| | (1) Sachverhalt | 149 |
| | (2) Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 149 |
| | (3) Stellungnahme | 150 |
| kk) | Enso/Stora | 151 |
| ll) | Danish Crown/Vestjyske Slagterier | 153 |
| mm) | Airtours/First Choice | 153 |
| | (1) Sachverhalt | 154 |
| | (2) Allgemeine Voraussetzungen kollektiver Marktbeherrschung | 154 |
| | (3) Kollusionsfördernde Faktoren | 155 |
| | (4) Ergebnis der Kommission | 158 |
| | (5) Stellungnahme zur Entscheidung der Kommission | 158 |
| | (6) Das Airtours-Urteil des EuG | 165 |
| | (a) Begriffliche und konzeptionelle Anpassung an das Kali + Salz-Urteil des EuGH | 166 |
| | (b) Voraussetzungen kollektiver Marktbeherrschung nach dem EuG | 167 |

| | | |
|-----|--|-----|
| | (c) Dynamischer Prüfungsansatz bezogen auf die Feststellung der dauerhaften Aufrechterhaltbarkeit und Stabilität einer stillschweigenden Kollusion | 168 |
| | (d) Präzisierung der Voraussetzungen fehlenden Innenwettbewerbs durch das EuG | 168 |
| | (e) Darlegungs- und Beweismaßstab im Hinblick auf die strukturellen Voraussetzungen kollektiver Marktbeherrschung | 169 |
| | (7) Stellungnahme zum Urteil des EuG | 170 |
| nn) | Exxon/Mobil | 171 |
| | (1) Sachverhalt | 171 |
| | (2) Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 172 |
| | (a) Weltmarkt für Exploration, Erschließung, Förderung und Absatz von Rohöl und Erdgas | 172 |
| | (b) Gasweiterleitungsmarkt der Verbundstufe in Deutschland | 173 |
| | (c) Raffinierung und Vermarktung von Motorkraftstoffen in den Mitgliedstaaten der Gemeinschaft | 173 |
| | (3) Stellungnahme | 174 |
| oo) | BP Amoco/Arco | 175 |
| pp) | Alçan/Péchiney/Alusuisse | 175 |
| | (1) Sachverhalt | 176 |
| | (2) Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 176 |
| | (3) Ergebnis der Kommission und Zusagen der Parteien | 177 |
| | (4) Stellungnahme | 177 |
| qq) | VEBA/VIAG | 178 |
| | (1) Sachverhalt | 178 |
| | (2) Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 179 |
| | (3) Ergebnis der Kommission und Zusagen der Parteien | 181 |
| | (4) Stellungnahme | 182 |
| rr) | MCI/Worldcom/Sprint | 184 |
| | (1) Sachverhalt | 184 |
| | (2) Stellungnahme | 185 |
| ss) | Pirelli/BICC | 185 |
| tt) | SCA/Metsä Tissue | 186 |

| | |
|--|-----|
| uu) MAN/Auwärter | 187 |
| (1) Sachverhalt | 187 |
| (2) Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 188 |
| (3) Stellungnahme | 190 |
| vv) Grupo Villar Mir/EnBW/Hidroeléctrica del Cantábrico | 192 |
| ww) UPM-Kymmene/Haindl und Norske Skog/Parenco/Walsum | 193 |
| (1) Sachverhalt | 193 |
| (2) Kollusionsfördernde/-hemmende Faktoren | 193 |
| (3) Stellungnahme | 195 |
| III. Erhebliche Wettbewerbsbehinderung innerhalb des Gemeinsamen Marktes oder eines wesentlichen Teils desselben | 196 |
| IV. Zusammenfassung der Ergebnisse zu Art. 2 FKVO | 197 |
| 4. Teil: Thesenartige Zusammenfassung der Untersuchungsergebnisse | 206 |
| Literaturverzeichnis | 213 |