



Europäisches und deutsches Kartellrecht

(mit einem Überblick über das Regulierungs- und Beihilfenrecht)

Dr. Erik Staebe

Wintersemester 2016/17

Teil 1

I. Einführung

Zur Person

- **Dr. Erik Staebe**
- Leiter Regulierungsrecht und Kartellrechtliche Verfahren in der Kartellrechtsabteilung der Deutschen Bahn AG (seit 2007)
 - Europäisches, deutsches und ausländisches Regulierungsrecht (Eisenbahn, Energie, TK)
 - Europäisches und deutsches Kartellrecht, insbesondere Missbrauchsaufsicht
 - *Competition Litigation*
 - Regulierungcompliance
- Aufbau des Regulierungsmanagements der Deutschen Bahn AG (2005 bis 2007)
- Rechtsanwalt (Kartell- und Regulierungsrecht) bei Gleiss Lutz, Berlin/Stuttgart (2002 bis 2005)
- Referent (Fusionskontrolle) im Bundeswirtschaftsministerium (2001 bis 2002)
- Assistententätigkeit und Promotion (Beihilfenrecht) an der Universität Hamburg (2000)
- Referendariat in Hamburg, London und Brüssel (1996 bis 1999)
- Studium der Rechtswissenschaften in Göttingen und Bristol/Großbritannien (1990 bis 1995)
- Kontakt:
c/o Deutsche Bahn AG - Potsdamer Platz 2 - 10785 Berlin
Tel. +49 (0)30 - 297-61420 - e-Mail: erik.staebe@deutschebahn.com

I. Einführung

Zur Vorlesung

■ Warum Kartellrecht?

- Vielseitigkeit
- Praxisrelevanz

■ Lernziele

- Beurteilung wettbewerbsrelevanter Sachverhalte unter kartellrechtlichen Gesichtspunkten
- Überblick über die dem „allgemeinen Kartellrecht“ benachbarten Gebiete des Regulierungs- und Beihilfenrechts

■ Veranstaltungstermine

- 14-tägig am Freitag jeweils von 8.00 bis 12.00 Uhr
- Wechselnde Räume: **SR 204** (14.10.), **HS 17** (28.10., 11.11., 25.11., 20.1. und 27.1.), **HS 16** (16.12.) und **SR 015** (13.1.)
- -> 8 Vorlesungseinheiten

■ Veranstaltungsunterlagen

nach der Veranstaltung abrufbar unter <https://handel.jura.uni-leipzig.de/lehrveranstaltungen/>

I. Einführung

Zur Vorlesung

■ Gliederung

1

I. Einführung

(Vorstellung der Person und des Vorlesungskonzepts, Hinweise auf Gesetzestexte, Begleitmaterial und Literatur)

2

II. Grundlagen des Kartellrechts

(Wettbewerbsbegriff und Wettbewerbstheorie, Historische Entwicklung, Wesentliche Regelungsmaterien, Anwendungsbereich des europäischen und des deutschen Kartellrechts, Unternehmensbegriff, Marktabgrenzung, Ausnahmen)

3

III. Kartellverbot (Art. 101 AEUV, §§ 1 ff. GWB)

(Normadressaten, Tathandlungen, Wettbewerbsbeschränkung, Zweck oder Wirkung, Spürbarkeit, Tatbestandsrestriktionen, Freistellung vom Kartellverbot, ...
..., Besonderheiten des deutschen Kartellrechts, Rechtsfolgen des Kartellverstoßes, Kartellverfahren, Kartelldelikts- und Kartellbußgeldrecht, Rechtsschutz und *private enforcement*)

I. Einführung

Zur Vorlesung

■ Gliederung (Forts.)

4

IV. **Missbrauchsverbot (Art. 102 AEUV, §§ 19 ff. GWB)**

(Normadressaten, Begriff der Marktbeherrschung, Tathandlungen, Besonderheiten der deutschen Missbrauchsaufsicht, Rechtsfolgen des Marktmachtmissbrauchs, Verfahrensrecht, Rechtsschutz)

5

V. **Sektorspezifische Missbrauchsaufsicht durch Regulierungsrecht**

(Überblick über das Regulierungsrecht insbesondere des Telekommunikations-, Energie- und Eisenbahnsektors:

- Unternehmensorganisation
- Zugangs- und Entgeltregulierung
- Regulierungsverfahren
- Rechtsschutz)

6

VI. **Fusionskontrolle (FKVO, §§ 35 ff. GWB)**

(Zusammenschlussbegriff; gemeinschaftsweite Bedeutung, Aufgreifschwelle der deutschen Fusionskontrolle; ...)

I. Einführung

Zur Vorlesung

■ Gliederung (Forts.)

7

... Marktbeherrschungstest; SIEC-Test, Fusionskontrollverfahren, Rechtsschutz)

vii. **Beihilfenrecht (Art. 107 ff. AEUV)**

(Tatbestand der staatlichen Beihilfe, Legalausnahmen, Ermessensausnahmen, Grundzüge der Beihilfenaufsicht, Rückforderung gemeinschaftswidriger Beihilfen, Rechtsschutz)

8

ix. **Perspektiven der Wettbewerbspolitik**

■ Gesetzestexte

- zum Kartell-, Beihilfen- und Vergaberecht: Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union (AEUV), EU-Verordnungen, Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen (GWB)
- zum Regulierungsrecht: Telekommunikationsgesetz (TKG), Energiewirtschaftsgesetz (EnWG), Postgesetz (PostG), Allgemeines Eisenbahngesetz (AEG)

I. Einführung

Zur Vorlesung

■ Lehr- und Handbücher (Auswahl)

- *Bunte/Stancke*, Kartellrecht (mit Vergaberecht und Beihilfenrecht), 3. A. 2015
- *Emmerich*, Kartellrecht, 13. Aufl. 2014
- *Glöckner*, Kartellrecht - Recht gegen Wettbewerbsbeschränkungen, 2011
- *Kling/Thomas*, Kartellrecht, 2. Aufl. 2016
- *Lange/Pries*, Einführung in das europäische und deutsche Kartellrecht, 2. Aufl. 2011
- *Lettl*, Kartellrecht (Grundrisse des Rechts), 3. Aufl. 2013
- *Mäger*, Europäisches Kartellrecht, 2. Aufl. 2011
- *Mestmäcker/Schweitzer*, Europäisches Wettbewerbsrecht, 3. Aufl. 2014
- *Rittner/Dreher/Kulka*, Wettbewerbs- und Kartellrecht, 8. Aufl. 2014
- *v. Wallenberg*, Kartellrecht, 3. Aufl. 2010

■ Kommentare (Auswahl)

- *Bechtold/Bosch*, Kartellgesetz: GWB, 8. Aufl. 2015
- *Bechtold/Bosch/Brinker/Hirsbrunner*, EG-Kartellrecht, 3. Aufl. 2014
- *Immenga/Mestmäcker*, Wettbewerbsrecht, Kommentar, 5. Aufl. 2014
- *Säcker u.a.*, Münchener Kommentar zum Europäischen und Deutschen Wettbewerbsrecht, 2. Aufl. 2014
- *Schulte/Just*, Kartellrecht, Kommentar, 2. Aufl. 2016

I. Einführung

Zur Vorlesung

■ Fallsammlungen

- *Alexander*, Fälle zum Kartellrecht, 2014
- *Emmerich/Sosnitza*, Fälle zum Wettbewerbs- und Kartellrecht, 6. Aufl. 2011
- *Säcker/Wolf*, Kartellrecht in Fällen, 2010
- *Schwintowski*, Wettbewerbs- und Kartellrecht (PdW), 5. Aufl. 2012

■ Zeitschriften

- Wirtschaft und Wettbewerb (WuW)
- Zeitschrift für Wettbewerbsrecht (ZWeR)
- Wettbewerb in Recht und Praxis (WRP)
- Neue Zeitschrift für Kartellrecht (NZKart)
- Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht (EuZW)
- Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht (EWS)

■ Nützliche Links

- www.bundeskartellamt.de
- www.ec.europa.eu/comm/competition/index_de.html
- www.curia.europa.eu

II. Grundbegriffe des Kartellrechts

Gliederung

- I. Einführung
- II. Grundlagen des Kartellrechts**
- III. Kartellverbot (Art. 101 AEUV, §§ 1 ff. GWB)
- IV. Missbrauchsverbot (Art. 102 AEUV, §§ 19 ff. GWB)
- V. Sektorspezifische Missbrauchsaufsicht durch Regulierungsrecht
- VI. Fusionskontrolle (FKVO, §§ 35 ff. GWB)
- VII. Beihilfenrecht (Art. 107 ff. AEUV)
- VIII. Perspektiven der Wettbewerbspolitik

II. Grundlagen des Kartellrechts

Wettbewerb und Wettbewerbsfunktionen

■ Begriffe „Wettbewerb“ und „Wettbewerbsbeschränkung“

- Definitionen str.
- Wettbewerb = Abwesenheit von Wettbewerbsbeschränkung
- Wettbewerbsbeschränkung = Beschränkung der wirtschaftlichen Handlungsfähigkeit der Wirtschaftssubjekte durch Kooperations-, Behinderungs- oder Konzentrationsstrategien

■ Wettbewerbsfunktionen

Wirtschaftspolitische Wettbewerbsfunktionen

- Steuerungs- und Ordnungsfunktion
- Verteilungsfunktion (Allokationsfunktion)
- Antriebs- und Leistungsfunktion

Gesellschaftspolitische Wettbewerbsfunktionen

- Gleichmäßige Machtverteilung
- Machtneutralisierende Wirkung

II. Grundlagen des Kartellrechts

Wettbewerbstheorie

■ Historische Ansätze

- Klassische Nationalökonomie (Adam Smith):
Koordinierung der Märkte durch die „unsichtbare Hand“ / keine staatliche Intervention /
Verengung auf Konzept des vollständigen Wettbewerbs
- Konzept des funktionsfähigen Wettbewerbs

■ Heutige Ansätze

- Harvard School: *Workable Competition*
- Chicago School (neoklassischer Ansatz): *Consumer Welfare*
- Austrian School (neoklassischer Ansatz): Wettbewerb als Entdeckungsverfahren

II. Grundlagen des Kartellrechts

Historische Entwicklung in Deutschland und Europa

- **Gewerbefreiheit in Preußen (1809)**
 - Deutschland als „Land der Kartelle“
- **Kartellverordnung (1923)**
 - Beschränkung auf Missbrauchsaufsicht / Legalisierung des Phänomens
- **Alliierte Dekartellierungsgesetze (1947)**
 - Kartell- und Monopolisierungsverbot / „Klimawandel“
- **Vorbereitung des GWB und der Verträge von Paris (EGKS) und Rom (EWG/EAG)**
 - Ablösung der alliierten Dekartellierungsgesetze
 - Einführung einer neuen Wirtschaftsverfassung
- **EGKS-Vertrag (1952)**
 - Sektorspezifisches Kartellverbot und Fusionskontrolle
- **Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen / EWG- und EAG-Vertrag (1958)**
 - Allgemeines Kartellverbot und Missbrauchsaufsicht
- **EWG-Kartellverfahrensverordnung 17/62 (1962)**
 - Europäisches Verfahrensrecht

II. Grundlagen des Kartellrechts

Historische Entwicklung in Deutschland und Europa (Forts.)

- **2. GWB-Novelle (1973)**
 - Einführung der Fusionskontrolle in Deutschland
- **Fusionskontrollverordnung 4064/89 (1989)**
 - Einführung der Fusionskontrolle in Europa
- **6. GWB-Novelle (1998)**
 - Ergänzung des GWB um das Vergaberecht
- **Reform der EU-Kartellverfahrensverordnung durch die VO 1/2003 (2004)**
 - System der Legalausnahme
- **Reform der EU-Fusionskontrollverordnung durch die VO 139/2004 (2004)**
 - Anpassung der Fusionskontrolle
- **7. GWB-Novelle (2005)**
 - Angleichung des deutschen Rechts an das EU-Recht (insb. System der Legalausnahme)
- **8. GWB-Novelle (2013)**
 - Weitere Angleichung des deutschen Rechts an das EU-Recht (insbes. im Bereich der Fusionskontrolle)

II. Grundlagen des Kartellrechts

„Drei Säulen des Kartellrechts“



II. Grundlagen des Kartellrechts

Normative Grundlagen

■ Kartellverbot

- Art. 101 AEUV: EU-Kartellverbot
- EU-Gruppenfreistellungsverordnungen: Freistellung vom Kartellverbot
- §§ 1 ff. GWB : Deutsches Kartellverbot
- Art. 23 VO 1/2003: EU-Bußgeldnorm
- § 81 GWB: Deutsche Bußgeldvorschriften
- § 33 GWB: Schadenersatzanspruch (*private enforcement*)

■ Missbrauchsverbot

- Art. 102 AEUV: EU-Missbrauchsaufsicht
- §§ 18 ff. GWB: Deutsche Missbrauchsaufsicht

■ Fusionskontrolle

- VO 139/2004: EU-Fusionskontrollverordnung
- §§ 35 GWB: Deutsche Fusionskontrolle

II. Grundlagen des Kartellrechts

Anwendungsbereich des europäischen / deutschen Kartellrechts

■ Räumlicher Geltungsbereich ...

- ... des europäischen Kartellrechts: Gebiet der EU-Mitgliedstaaten (Art. 52 EUV)
- ... des deutschen Kartellrechts: Gebiet der Bundesrepublik Deutschland (§ 130 (2) GWB)

■ Anwendung des EU-Kartellrechts

- Kartellverbot und Missbrauchsaufsicht: „**Zwischenstaatlichkeitsklausel**“
-> *Wettbewerbsbeschränkung muss geeignet sein, den Handel zwischen den Mitgliedstaaten unmittelbar oder mittelbar, tatsächlich oder potentiell spürbar zu beeinflussen*
- Fusionskontrolle: „**Gemeinschaftsweite Bedeutung**“ eines Zusammenschlussvorhabens
-> aufgrund absoluter Größe (Art. 1 Abs. 2 FKVO) oder
-> aufgrund von Auswirkungen in mehreren Mitgliedstaaten (Art. 1 Abs. 3 FKVO)

II. Grundlagen des Kartellrechts

Anwendungsbereich des europäischen / deutschen Kartellrechts (Forts.)

■ Anwendungsvorrang des EU-Kartellverbots

- Grundsätzlich parallele Anwendbarkeit von Art. 101 AEUV und § 1 GWB (vgl. Art. 3 Abs. 1 Satz 1 VO 1/2003 und § 22 Abs. 1 GWB)
- Ergebnisidentität zwischen deutschem und europäischem Kartellrecht (vgl. Art. 3 Abs. 2 Satz 1 VO 1/2003 und § 22 Abs. 2 Satz 1 GWB)
- Ausnahmeregelungen (Art. 3 Abs. 3 VO 1/2003 und § 22 Abs. 4 GWB)

■ Eingeschränkter Anwendungsvorrang der EU-Missbrauchsaufsicht

- Grundsätzlich parallele Anwendbarkeit von Art. 102 AEUV und § 19 ff. GWB (vgl. Art. 3 Abs. 1 Satz 2 VO 1/2003 und § 22 Abs. 3 GWB)
- Zulässigkeit eines strengeren Maßstabs nach nationalem Recht (vgl. Art. 3 Abs. 2 Satz 2 VO 1/2003 und § 22 Abs. 3 Satz 3 GWB)
- Ausnahmeregelungen (Art. 3 Abs. 3 VO 1/2003 und § 22 Abs. 4 GWB)

■ Fusionskontrolle

- Grundsätzlich *one stop shop*
- Ausnahmen: Art. 21 Abs. 4 FKVO, Art. 4 Abs. 4 und 5, Art. 9 und 22 FKVO

II. Grundlagen des Kartellrechts

Anwendungsbereich des europäischen / deutschen Kartellrechts (Forts.)

■ Exterritoriale Anwendung des EU-Kartellrechts

- Auswirkungsprinzip (vs. Personalitäts- oder Territorialitätsprinzip): Maßgeblich sind die Auswirkungen einer wettbewerbsbeschränkenden Maßnahme innerhalb des Gemeinsamen Marktes
- Im Einzelnen str.: z.T. genügt jede Auswirkung (KOM), z.T. wird Durchführung der Maßnahme innerhalb des Gemeinsamen Marktes verlangt (EuGH)

■ Exterritoriale Anwendung des deutschen Kartellrechts

- Auswirkungsprinzip (§ 130 Abs. 2 GWB): Maßgeblich sind die Auswirkungen einer wettbewerbsbeschränkenden Maßnahme „im Geltungsbereich dieses Gesetzes“

II. Grundlagen des Kartellrechts

„Unternehmensbegriff“

■ Kartellrecht richtet sich an „Unternehmen“ und „Unternehmensvereinigungen“

- Institutioneller vs. funktioneller Unternehmensbegriff:
„jede Einheit, die eine wirtschaftliche Tätigkeit ausübt“
- Begriff der wirtschaftlichen Einheit:
natürliche und juristische Personen ohne Rücksicht auf Größe, Umsatz, Rechtsform, etc.
- Begriff der wirtschaftlichen Tätigkeit:
jede selbständige Tätigkeit in der Erzeugung oder Verteilung wirtschaftlicher Güter

■ Fragen

- Arbeits- und Tarifverträge?
- Sozialversicherung?
- Freie Berufe?
- Öffentliche Unternehmen (vgl. Art. 106 AEUB / § 130 Abs. 1 GWB)
- Konzernunternehmen (vgl. § 18 AktG)

II. Grundlagen des Kartellrechts

Abgrenzung des relevanten Marktes

■ Bedeutung der Marktabgrenzung

- ... für die Anwendung des Kartellverbots:
Zwischenstaatlichkeitsklausel und Spürbarkeit sowie Freistellungsvoraussetzungen
- ... für die Anwendung der Missbrauchsaufsicht:
Ermittlung einer marktbeherrschenden Stellung
- ... für die Fusionskontrolle:
- Prüfung der Auswirkungen eines Zusammenschlussvorhabens im Hinblick auf eine Wettbewerbsbeeinträchtigung

■ Methode der Marktabgrenzung

- Marktabgrenzung erfolgt in sachlicher, räumlicher und zeitlicher Hinsicht ...
- ... grds. nach dem **Bedarfsmarktkonzept**: Zum relevanten Markt gehören alle Erzeugnisse, die aus Sicht der Marktgegenseite aufgrund ihrer Eigenschaften, ihres Preises und ihres Verwendungszwecks als austauschbar angesehen werden (Nachfragesubstituierbarkeit).
- Kritik

II. Grundlagen des Kartellrechts

Ausnahmebereiche

■ Ausnahmebereiche nach EU-Recht

- Landwirtschaft (Art. 42 AEUV)
- Kriegswaffen (Art. 346 AEUV)

■ Ausnahmebereiche nach früherem deutschem Recht

- Umfangreicher Katalog im GWB (§§ 99 bis 103 a.F.)
- Weitere Ausnahmen in Sondergesetzen

■ Ausnahmebereiche nach derzeitigem deutschem Recht

- Landwirtschaft (§ 28 GWB)
- Energiewirtschaft (§ 29 GWB)
- Pressewesen (§ 30 GWB)
- Wasserwirtschaft (§§ 31 - 31b GWB)
- Bundesbank und Kreditanstalt für Wiederaufbau (§ 130 Abs. 1 Satz 3 GWB)
- Weitere Ausnahmen in Sondergesetzen
(Wett- und Glücksspielmonopol der Länder und Wegemonopol der Gemeinden)

**Vielen Dank für Ihr Interesse an
Teil 1 der Vorlesung!**

Nächster Termin:
28. Oktober 2014, 8.00 bis 12.00 Uhr,
HS 17