

Europäisches und deutsches Kartellrecht

12. Juni 2020
Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV

Dr. Christian Heinichen

1

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Lernziele

1. Einzel- | Gruppenmarktbeherrschung
2. Ausbeutungsmissbrauch
3. Behinderungsmissbrauch
4. Strukturmissbrauch

© 2020, Dr. Christian Heinichen

2

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV

1. Prüfungsschema
2. Grundlagen
3. Einzelmarktbeherrschung | Gruppenmarktbeherrschung
4. Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)
5. Missbrauchsverhalten (Generalklausel)

© 2020, Dr. Christian Heinichen

3

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Europäisches Missbrauchsverbot (Art. 102 AEUV)

Prüfungsvorschlag:

1. Unternehmen
2. marktbeherrschende Stellung
3. auf dem Binnenmarkt oder einem wesentlichen Teil desselben
4. Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele + Generalklausel)
5. Zwischenstaatlichkeit

© 2020, Dr. Christian Heinichen

4

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV

1. Prüfungsschema
2. Grundlagen
3. Einzelmarktbeherrschung | Gruppenmarktbeherrschung
4. Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)
5. Missbrauchsverhalten (Generalklausel)

© 2020, Dr. Christian Heinichen

5

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Grundlagen

- Wettbewerb als **freies** Spiel **gleichgewichtiger** Kräfte

⇒ Problem: Bestehen von Marktmacht

Art. 101 AEUV

Anbieter	P	P	P	P
	Kartell			
Nachfrager	H	H	H	H

Art. 102 AEUV

Anbieter	P		P
	Marktbeherrscher		
Nachfrager	H	H	H

© 2020, Dr. Christian Heinichen

6

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Grundlagen

- Wettbewerbsschutz durch Art. 102 AEUV
 - ↓
 - Schutz der Handelspartner und Verbraucher
 - ↓
 - Schutz des Wettbewerbs als Institution
- Marktmachtkonzept
- Verbot des Missbrauchs, nicht des Innehabens / (1.) Aufbau einer marktbeherrschenden Stellung

© 2020, Dr. Christian Heinen

7

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV

- Prüfungsschema
- Grundlagen
- Einzelmarktbeherrschung | Gruppenmarktbeherrschung
- Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)
- Missbrauchsverhalten (Generalklausel)

© 2020, Dr. Christian Heinen

8

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Unternehmen

- identisch mit Unternehmensbegriff des Art. 101 AEUV (siehe dort)

© 2020, Dr. Christian Heinen

9

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Marktbeherrschung (Übersicht)

Abgrenzung des sachl., räuml., zeitl. relevanten Markts

- ↓
- Einzelmarktbeherrschung
- Kollektivmarktbeherrschung

© 2020, Dr. Christian Heinen

10

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Marktbeherrschung (Übersicht)

Analyse von Verhaltensspielräumen, die vom Wettbewerb(er) oder der Marktgegenseite nur unzureichend kontrolliert werden

© 2020, Dr. Christian Heinen

11

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Einzelmarktbeherrschung

Kriterien zur Ermittlung der Marktbeherrschung (Übersicht):

- Marktstruktur**, d.h. Analyse der Wettbewerbssituation am Markt
- Unternehmensstruktur**, d.h. Analyse der Unternehmensorganisation
- Analyse des **Marktverhaltens** und der **Marktergebnisse**

© 2020, Dr. Christian Heinen

12

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Einzelmarktbeherrschung

Marktstruktur Gesamtbetrachtung!

- Marktanteile (> 50%, > 40%, > 25%, < 25%)
- Anzahl der Wettbewerber
- Marktanteilsabstände (sog. relative Marktanteile)
- Marktanteilsänderungen im Zeitablauf
- Marktzutrittsschranken (pot. Wettbewerb)
- Nachfragemacht der Marktgegenseite

13

© 2020, Dr. Christian Heinechen

13

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Einzelmarktbeherrschung

Unternehmensstruktur Gesamtbetrachtung!

- vertikaler Integrationsgrad
- technologischer Vorsprung
- Wirtschafts- und Finanzkraft
- Breite des Produktsortiments
- Verflechtungen mit anderen Unternehmen

14

© 2020, Dr. Christian Heinechen

14

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Einzelmarktbeherrschung

Marktverhalten und -ergebnisse

- andauernde Preisführerschaft
- andauernde Gewinnsteigerung trotz rückläufiger Konjunktur

Ambivalenz der Marktergebnisse und des Marktverhaltens!

15

© 2020, Dr. Christian Heinechen

15

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Einzelmarktbeherrschung

Marktmacht in der Internetökonomie*

- direkte und indirekte Netzwerkeffekte
- Wechselkosten | Lock-in
- Single- vs. Multi-Homing
- Zugang zu wettbewerbsrelevanten Daten

* "Spickzettel" = § 18 Abs. 3a GWB

16

© 2020, Dr. Christian Heinechen

16

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Gruppenmarktbeherrschung

Formen kollektiver Marktbeherrschung

↓

marktbeherrschendes Kartell

↓

Konzern (str.)

↓

Oligopolmarktbeherrschung

17

© 2020, Dr. Christian Heinechen

17

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Gruppenmarktbeherrschung

Kriterien zur Bestimmung der Oligopolmarktbeherrschung

- Fehlen wesentlichen Binnenwettbewerbs
 - Markttransparenz
 - Koordinierungsdisziplin | "Sanktionsmechanismus"
 - wettbewerbliche Unabhängigkeit
- Marktbeherrschung im Außenverhältnis (entspricht Prüfung der Einzelmarktbeherrschung)

18

© 2020, Dr. Christian Heinechen

18

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Räumliche Ausdehnung der Marktbeherrschung

auf dem Binnenmarkt
 ⇒ Beherrschung des gesamten Binnenmarkts

oder einem wesentlichen Teil desselben
 ⇒ Relevanz des Teilmarkts für den Wettbewerb in der Union

- Struktur des Marktes (Bevölkerung, Kaufkraft etc.)
- Umfang von Produktion und Konsum

19

© 2020, Dr. Christian Heinen

19

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV

1. Prüfungsschema
2. Grundlagen
3. Einzelmarktbeherrschung | Gruppenmarktbeherrschung
4. **Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)**
5. Missbrauchsverhalten (Generalklausel)

20

© 2020, Dr. Christian Heinen

20

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverhalten (Grundlagen)

Marktmachtbedingtes Verhalten, das zu Vorteilen des marktbeherrschenden Unternehmens und zu Nachteilen für seine Marktpartner führt, die durch sachliche Interessen nicht gerechtfertigt werden

- Ausbeutungsmissbrauch ⇒ Marktgegenseite
- Behinderungsmissbrauch ⇒ gegen (akt./pot.) Wettbewerber
- Marktstrukturmissbrauch ⇒ Strukturschädigung

21

© 2020, Dr. Christian Heinen

21

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverhalten (Grundlagen)

<u>form based approach</u>	<u>effects based approach</u>
<ul style="list-style-type: none"> • Institutionenschutz • Freiheitsschutz • <i>per-se</i>-Regeln • Rechtssicherheit • struktureller Ansatz 	<ul style="list-style-type: none"> • Ergebnisorientierung • Wohlfahrtssteigerung • <i>rule of reason</i> • Einzelfallgerechtigkeit • Verbraucherschädigung

22

© 2020, Dr. Christian Heinen

22

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

1. Erzwingung von unangemessenen Ein- oder Verkaufspreisen
(Art. 102 S. 2 lit. a AEUV)
 - Erzwingen
 - Unangemessenheit
 - (zeitliches, räumliches, sachliches) Vergleichsmarktkonzept
 - Konzept der Gewinnspannenbegrenzung

23

© 2020, Dr. Christian Heinen

23

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

2. Einschränkungen v. Erzeugung, Absatz oder techn. Entwicklung
(Art. 102 S. 2 lit. b AEUV)

Übersicht:

 - Lieferverweigerungen
 - Ausschließlichkeitsbindungen
 - *Essential-facilities*-Doktrin

24

© 2020, Dr. Christian Heinen

24

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

a) Lieferverweigerungen (*refusal to supply*)

- ⇒ Abbruch bestehender Lieferbeziehungen
 - ohne „sachliche Rechtfertigung“
 - Prüfung am Maßstab der Verhältnismäßigkeit
- ⇒ Nichtaufnahme von Lieferbeziehungen
 - im Falle des Kontrahierungszwangs (selten!)
 - ohne „sachliche Rechtfertigung“

25

© 2020, Dr. Christian Heinen

25

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

b) Ausschließlichkeitsbindungen

- Prüfung der Marktabschottung durch Ausschließlichkeitsbindungen
 - ⇒ Alleinbezugsverpflichtungen zugunsten eines marktbeherrschenden Anbieters
 - ⇒ Alleinbelieferungsverpflichtungen zugunsten eines marktbeherrschenden Nachfragers

26

© 2020, Dr. Christian Heinen

26

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

- Maßnahmen gleicher Wirkung
 - Rabatte (insbes. Treuerabatte)
 - Wettbewerbsverbote iSv. Art. 1 lit. d) Vertikal-GVO
 - langfristige Bezugsverträge über (nahezu) Gesamtbedarf

27

© 2020, Dr. Christian Heinen

27

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

3. Diskriminierung von Handelspartnern

(Art. 102 S. 2 lit. c AEUV)

- jede sachlich nicht gerechtfertigte Differenzierung in den Bedingungen für gleichwertige Leistungen
- Diskriminierung (nur) von Handelspartnern

28

© 2020, Dr. Christian Heinen

28

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

4. Koppelungsgeschäfte

(Art. 102 S. 2 lit. d AEUV)

- Verpflichtung zur Abnahme zusätzlicher Leistungen, die weder sachlich noch nach Handelsbrauch in Zusammenhang mit den Vertragswaren stehen
- Differenzierung zwischen Haupt- und Zusatzgeschäft

29

© 2020, Dr. Christian Heinen

29

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV

1. Prüfungsschema
2. Grundlagen
3. Einzelmarktbeherrschung | Gruppenmarktbeherrschung
4. Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)
5. **Missbrauchsverhalten (Generalklausel)**

30

© 2020, Dr. Christian Heinen

30

Missbrauchsverhalten (Generalklausel)

Art. 102 S. 1 AEUV

- Kampfpreisstrategien (*predatory pricing*)
- Kosten-Preis-Scheren
- Quersubventionierung

31

31

Zwischenstaatlichkeit

- identisch mit Zwischenstaatlichkeit i.S.v. Art. 101 AEUV (siehe dort)

32

32



Fortsetzung folgt:

19.6.2020

Missbrauch von Marktmacht (2):
GWB

Dr. Christian Heinen
E-Mail: christian.heinen@oblaw.com

33

33