

Europäisches und deutsches Kartellrecht

19. Juni 2020
Missbrauch von Marktmacht (2); GWB

Dr. Christian Heinichen

1

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Lernziele

1. Systematik der deutschen Missbrauchskontrolle
2. Erweiterung des Normadressatenkreises
3. Sonderregelungen des § 21 GWB

© 2020, Dr. Christian Heinichen

2

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (2): GWB

1. Systematik
2. Missbrauchsverbote des § 19 GWB
3. Erweiterung des Normadressatenkreises (§ 20 Abs. 1-3 GWB)
4. Missbrauchsverbote des § 20 Abs. 3-5 GWB
5. Boykottverbot des § 21 GWB u.a.

© 2020, Dr. Christian Heinichen

3

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Systematik

Missbrauchskontrolle des deutschen Kartellrechts

Marktbeherrschung (§ 18 GWB)	Missbrauchsverbote (§ 19, § 20 Abs. 3 GWB)
Marktmacht (§ 20 Abs. 1-3 GWB)	Sonstige Verbote (§ 20 Abs. 5, § 21 GWB)
Energie/Gas/Wasser (§§ 29, 31 Abs. 3 GWB)	

© 2020, Dr. Christian Heinichen

4

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Systematik

Selbständige Verbotstatbestände!

§ 19 GWB Missbrauchsverbot, 19 I u. II	§ 21 GWB Boykottverbot, 21 I Verbot eins. Einflussnahme, 21 II Verbot d. Zwangsanwendung, 21 III Verbot d. Nachteilszufügung, 21 IV
§ 20 GWB Verbot d. Mittelstandsbehinderung, 20 III Verbot d. Aufnahmeverweigerung, 20 V	§§ 29, 31 GWB

© 2020, Dr. Christian Heinichen

5

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Systematik (Normadressaten)

Marktbeherrschende Unternehmen	§ 18	Unternehmen mit relativ (vertikaler) Marktmacht !
Unternehmen mit horizontal überlegener Marktmacht !	§ 20 I, II	Unternehmensvereinigungen Sonderfälle
	§ 20 III	
	§§ 19 III, 20 V	

© 2020, Dr. Christian Heinichen

6

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (2): GWB

1. Systematik
2. Missbrauchsverbote des § 19 GWB
3. Erweiterung des Normadressatenkreises (§ 20 Abs. 1-3 GWB)
4. Missbrauchsverbote des § 20 Abs. 3-5 GWB
5. Boykottverbot des § 21 GWB u.a.

© 2020, Dr. Christian Heinen 7

7

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

Prüfungsschema zu §§ 18, 19 GWB:

1. Unternehmen
2. marktbeherrschende Stellung
3. Missbrauchsverhalten
4. Kausalität

© 2020, Dr. Christian Heinen 8

8

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

a) Legaldefinition: Marktbeherrschende Stellung

- Einzelmarktbeherrschung (§ 18 I GWB)
 - Vollmonopol (§ 18 I Nr. 1 GWB)
 - Quasimonopol (§ 18 I Nr. 2 GWB)
 - überragende Marktstellung (§ 18 I Nr. 3 GWB)
- Kollektive Marktbeherrschung (§ 18 V GWB)

© 2020, Dr. Christian Heinen 9

9

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

Fehlen wesentlichen Wettbewerbs (§ 18 Abs. 1 Nr. 2 GWB)	überragende Marktstellung (§ 18 Abs. 1 Nr. 3 GWB)
„... wenn sich ein Unternehmen weitgehend unabhängig von seinen Konkurrenten, Lieferanten und Abnehmern verhalten kann.“	„... wenn ein Unternehmen einen überragenden (einseitigen) Verhaltensspielraum bei der Entwicklung seiner Marktstrategien oder beim Einsatz einzelner Aktionsparameter besitzt.“

© 2020, Dr. Christian Heinen 10

10

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

b) Beurteilung von Marktmacht (generell – § 18 Abs. 3 GWB)

1. Marktanteil
2. Finanzkraft
3. Zugang zu Absatz- und Beschaffungsmärkten (vertikale Integration)
4. Verflechtungen mit anderen Unternehmen
5. Marktzutrittsschranken
6. potentieller Wettbewerb
7. Angebotsumstellungsflexibilität
8. Ausweichmöglichkeiten der Marktgegenseite

© 2020, Dr. Christian Heinen 11

11

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

c) Beurteilung von Marktmacht (mehreseitige Märkte – § 18 Abs. 3a GWB)

1. Netzwerkeffekte
2. Single- versus Multihoming
3. Größenvorteile
4. Datenzugang
5. Innovationsdruck

© 2020, Dr. Christian Heinen 12

12

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

d) Gesetzliche Vermutung der Marktbeherrschung

Einzelmarktbeherrschung (§ 18 Abs. 4 GWB)

- Markanteil $\geq 40\%$

Kollektive Marktbeherrschung (§ 18 Abs. 6 GWB)

- ≤ 3 Unternehmen \Rightarrow Marktanteil $\geq 50\%$
- ≤ 5 Unternehmen \Rightarrow Marktanteil \geq zwei Drittel

© 2020, Dr. Christian Heinen 13

13

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

e) Widerlegung der gesetzlichen Vermutung

- Einzelmarktbeherrschung
 - Nachweis wesentlichen Wettbewerbs und
 - Nachweis einer nicht überragenden Marktstellung
- kollektive Marktbeherrschung (§ 18 Abs. 7 GWB)
 - Nachweis wesentlichen Binnenwettbewerbs oder
 - Nachweis einer nicht überragenden Marktstellung

© 2020, Dr. Christian Heinen 14

14

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

f) Missbrauchsverhalten

- Behinderungsmisbrauch (§ 19 II Nr. 1 Alt. 1 GWB)**
 - Behinderung

„Jedes Verhalten, das die wettbewerbliche Betätigungsfreiheit eines anderen Unternehmens einschränkt.“
 - Unbilligkeit der Behinderung – Interessenabwägung

„Umfassende Abwägung der Interessen aller Beteiligten unter Berücksichtigung der auf die Freiheit des Wettbewerbs gerichteten Zielsetzung des GWB.“

© 2020, Dr. Christian Heinen 15

15

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

Beispiele für einen Behinderungsmisbrauch:

- Koppelungspraktiken
- Ausschließlichkeitsbindungen
- Kampfpreisstrategien
- Kosten-Preis-Scheren
- Quersubventionierungen

© 2020, Dr. Christian Heinen 16

16

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

- Diskriminierungsmisbrauch (§ 19 II Nr. 1 Alt. 2 GWB)**
 - Ungleichbehandlung

„Jede unmittelbare oder mittelbare unterschiedliche Behandlung gleichartiger Unternehmen.“
 - Sachliche Rechtfertigung – Interessenabwägung

„Umfassende Abwägung der Interessen aller Beteiligten unter Berücksichtigung der auf die Freiheit des Wettbewerbs gerichteten Zielsetzung des GWB.“

© 2020, Dr. Christian Heinen 17

17

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

Beispiele für einen Diskriminierungsmisbrauch:

- ungleiche Rabattierungen
- partielle Lieferverweigerungen

© 2020, Dr. Christian Heinen 18

18

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

- **Ausbeutungsmissbrauch** (§ 19 II Nr. 2 GWB)
 - Vergleichsmarktkonzept (zeitlich, räumlich, sachlich)
 - Konzept der Gewinnspannenbegrenzung
- => sachliche Rechtfertigung (ungeschriebenes TBM!)

Missbrauchsverbote des § 19 GWB

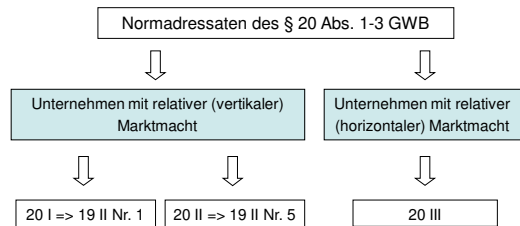
- **Strukturmissbrauch** (§ 19 II Nr. 3 GWB)
 - Preis- und Konditionenspaltung
- **Verweigerung des Zugangs** zu Netzen und Infrastruktureinrichtungen (§ 19 II Nr. 4)
- Aufforderung/Veranlassen der **Vorteilsgewährung** (§ 19 II Nr. 5 GWB)

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (2): GWB

1. Systematik
2. Missbrauchsverbote des § 19 GWB
3. **Erweiterung des Normadressatenkreises (§ 20 Abs. 1-3 GWB)**
4. Missbrauchsverbote des § 20 Abs. 3-5 GWB
5. Boykottverbot des § 21 GWB u.a.

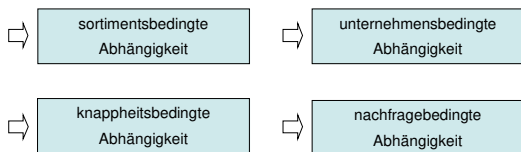
Erweiterter Normadressatenkreis



Erweiterter Normadressatenkreis

Unternehmen mit relativer („vertikaler“) Marktmacht:

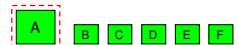
- Legaldefinition in § 20 Abs. 1 S. 1 GWB
- Fallgruppen:



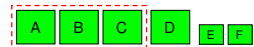
Erweiterter Normadressatenkreis

sortimentsbedingte Abhängigkeit

- Spitzenstellungsabhängigkeit (Bsp.: Champagner)



- Spitzengruppenabhängigkeit (Bsp.: Adidas, Nike, Puma)



Europäisches und deutsches Kartellrecht

Erweiterter Normadressatenkreis

⇨ unternehmensbedingte Abhängigkeit

```

    graph LR
      Z[Zulieferer] --> O[OEM]
      O --> H[Händler]
  
```

⇨ nachfragebedingte Abhängigkeit

- gesetzliche Vermutung für Nachfrager mit relativer Marktmacht (§ 20 Abs. 1 S. 2 GWB)

© 2020, Dr. Christian Heinen 25

25

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Erweiterter Normadressatenkreis

⇨ knappheitsbedingte Abhängigkeit

- Stichwort: Ölkrise 1973
- sog. Reparatierungspflicht

© 2020, Dr. Christian Heinen 26

26

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (2): GWB

1. Systematik
2. Missbrauchsverbote des § 19 GWB
3. Erweiterung des Normadressatenkreises (§ 20 Abs. 1-3 GWB)
4. **Missbrauchsverbote des § 20 Abs. 3-5 GWB**
5. Boykottverbot des § 21 GWB u.a.

© 2020, Dr. Christian Heinen 27

27

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 20 GWB

a) Verbot der Mittelstandsbehinderung, § 20 Abs. 3 u. 4 GWB:

- ⇒ spezielles Behinderungsverbot für horizontal marktmächtige Unternehmen
- ⇒ Schutz von Einzelhändlern gegen unbillige Wettbewerbshandlungen von Großunternehmen
- ⇒ Untereinstandspreisverkäufe als Regelbeispiel, § 20 Abs. 3 S. 2 GWB
- ⇒ Beweiserleichterung, § 20 Abs. 4 GWB

© 2020, Dr. Christian Heinen 28

28

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Missbrauchsverbote des § 20 GWB

b) Verbot der Aufnahmeverweigerung, § 20 Abs. 5 GWB

- ⇒ spezieller Behinderungstatbestand
- ⇒ Wirtschafts- und Berufsvereinigungen, Gütezeichengemeinschaften
- ⇒ sachlich nicht gerechtfertigte Aufnahmeverweigerung

© 2020, Dr. Christian Heinen 29

29

Europäisches und deutsches Kartellrecht

Inhaltsübersicht

Missbrauch von Marktmacht (2): GWB

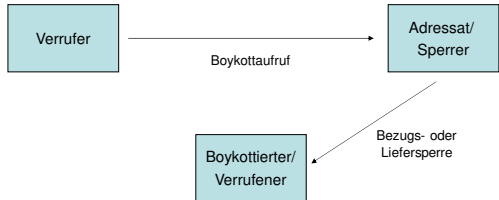
1. Systematik
2. Missbrauchsverbote des § 19 GWB
3. Erweiterung des Normadressatenkreises (§ 20 Abs. 1-3 GWB)
4. Missbrauchsverbote des § 20 Abs. 3-5 GWB
5. **Boykottverbot des § 21 GWB u.a.**

© 2020, Dr. Christian Heinen 30

30

Boycottverbot

a) Boycottverbot des **§ 21 Abs. 1 GWB**



Weitere Verbotstatbestände

b) Verbot einseitiger Einflussnahme, **§ 21 Abs. 2 GWB**

- ⇒ Schutz vor Umgehung des primären Kartellverbots durch den Einsatz von Nötigungs- und Anstiftungsmitteln
- ⇒ abstraktes Gefährungsdelikt

Weitere Verbotstatbestände

c) Verbot der Zwangsanwendung, **§ 21 Abs. 3 GWB**

- ⇒ Schutz der Freiheit zur privatautONOMEN Entscheidung im Wirtschaftsleben

d) Verbot der Nachteilszufügung, **§ 21 Abs. 4 GWB**

- ⇒ Schutz der Willensentschließungs- und -ausübungsfreiheit betreffend den Kontakt zu Kartellbehörden



Fortsetzung folgt:

19.6.2020

Missbrauch von Marktmacht
Zusammenfassung

Dr. Christian Heinichen
E-Mail: christian.heinichen@bblaw.com