



# Europäisches und deutsches Kartellrecht

12. Januar 2022

---

Dr. Christian Heinichen

---

## Lernziele

---

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

# Europäisches und deutsches Kartellrecht

## Marktmacht „en vogue“ | GAFA

»Missbrauch der Marktmacht«

**SPIEGEL**

### Italien verhängt Milliardenstrafe gegen Amazon

Amazon soll auf seiner italienischen Plattform Händler bevorzugt haben, die auch weitere Dienstleistungen des Konzerns nutzen. Das kommt das Unternehmen nun teuer zu stehen – und das nicht zum ersten Mal.

Handelsblatt

ANGST UM POLITISCHE STABILITÄT

### Wie China die Marktmacht seiner Tech-Konzerne brechen will

Chinas Führung weist die marktbeherrschenden Plattformunternehmen in ihre Schranken. Investoren müssen mit weiteren Eingriffen rechnen. Doch nicht alle Internet-Unternehmen leiden darunter.

> Missbrauch der Marktmacht: Peugeot Österreich setzt gerichtliche Weisungen um

### Missbrauch der Marktmacht: Peugeot Österreich setzt gerichtliche Weisungen um

Handelsblatt

LUFTFAHRT

### Kartellamt sieht Marktmacht-Missbrauch durch Lufthansa

Lufthansa hatte einen langjährigen Pauschal-Vertrag über Zubringerflüge zu Condor-Fernreisen im vergangenen Jahr gekündigt. Condor reichte daraufhin Beschwerde beim Kartellamt ein.

Wettbewerb

Süddeutsche Zeitung

### EU-Gericht bestätigt Milliardenstrafe gegen Google

SÜDKOREA

Frankfurter Allgemeine

### Google soll wegen Marktmissbrauchs Millionen-Bußgeld zahlen

Große Marktmacht

Kartellamt ermittelt gegen Apple

**zdf** heute

21.06.2021 12:50 Uhr

Allein die iOS-Plattform unterstütze mehr als 250.000 Arbeitsplätze in Deutschland - sagt Apple. Doch missbraucht der Konzern seine Marktmacht? Das prüft nun das Bundeskartellamt.

---

## Inhaltsübersicht

---

### **Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV**

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

## 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

---

## Inhaltsübersicht

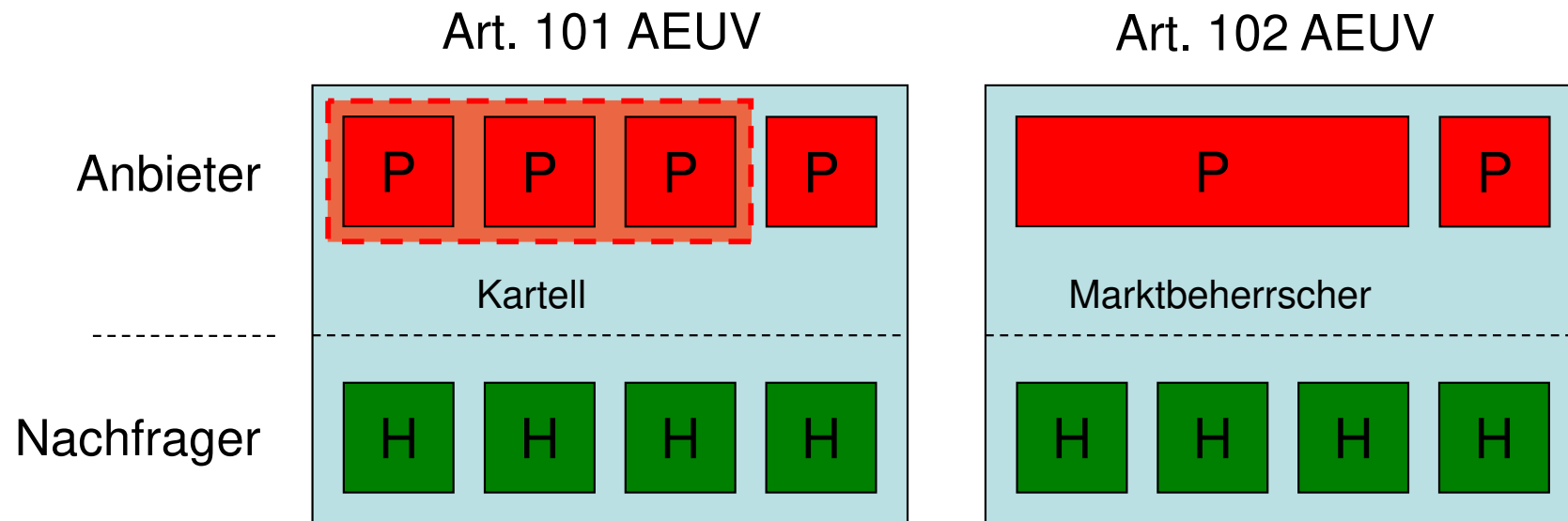
---

### **Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV**

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

## Grundlagen

- Wettbewerb als **freies** Spiel **gleichgewichtiger** Kräfte  
⇒ Problem: Bestehen von Marktmacht



## Grundlagen

---

- Wettbewerbsschutz durch Art. 102 AEUV



Schutz der Handelspartner  
und Verbraucher



Schutz des Wettbewerbs  
als Institution

- Marktmachtkonzept
- Verbot des Missbrauchs, nicht des Innehabens / (1.) Aufbaus einer marktbeherrschenden Stellung



---

## Inhaltsübersicht

---

### **Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV**

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

---

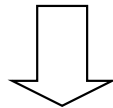
## Unternehmen

---

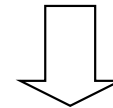
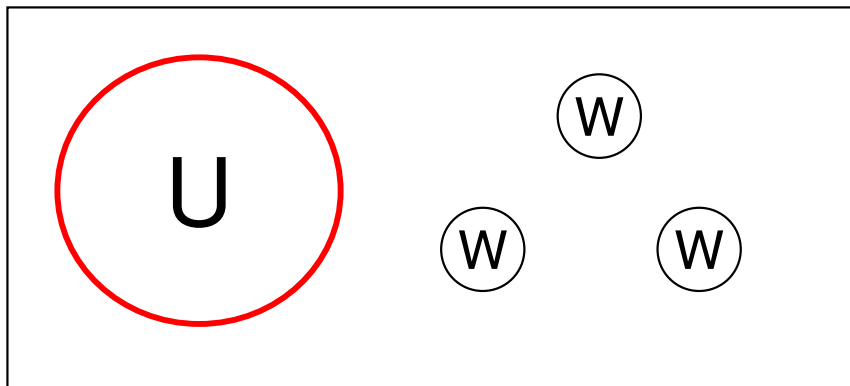
- identisch mit Unternehmensbegriff des Art. 101 AEUV (siehe dort)

## Marktbeherrschung (Übersicht)

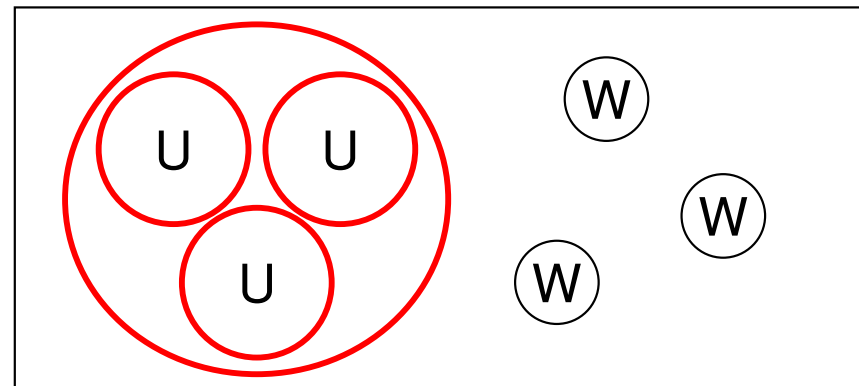
Abgrenzung des sachl., räuml., zeitl. relevanten Markts



Einzelmarktbeherrschung



Kollektivmarktbeherrschung



## Marktbeherrschung (Übersicht)

---

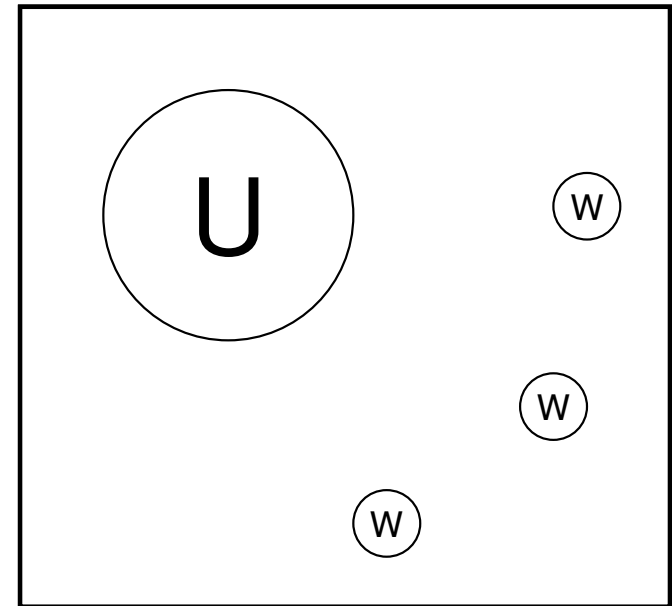
**Analyse von Verhaltensspielräumen, die vom Wettbewerb(er) oder der Marktgegenseite nur unzureichend kontrolliert werden**

## 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**



## Einzelmarktbeherrschung

---

### Marktstruktur

Gesamtbetrachtung!

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

## Einzelmarktbeherrschung

---

### Unternehmensstruktur

Gesamtbetrachtung!

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

## Einzelmarktbeherrschung

---

### Marktverhalten und -ergebnisse

- andauernde Preisführerschaft
- andauernde Gewinnsteigerung trotz rückläufiger Konjunktur

**Ambivalenz der Marktergebnisse und des Marktverhaltens!**



---

## Einzelmarktbeherrschung

---

### **Marktmacht in der Internetökonomie\***

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

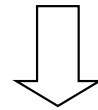
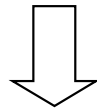
---

\* "Spickzettel" = § 18 Abs. 3a GWB

## Gruppenmarktbeherrschung

---

Formen kollektiver Marktbeherrschung



marktbeherrschendes  
Kartell

Konzern (str.)

Oligopolmarkt-  
beherrschung

## Gruppenmarktbeherrschung

---

### **Kriterien zur Bestimmung der Oligopolmarktbeherrschung**

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

## 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

---

## Inhaltsübersicht

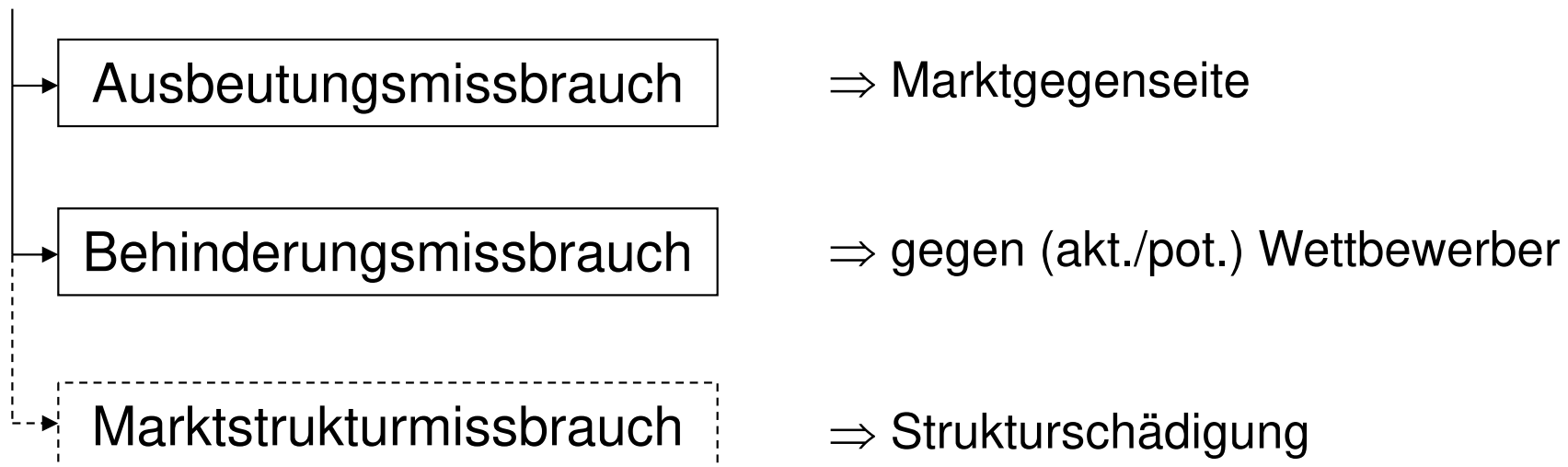
---

### **Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV**

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

## Missbrauchsverhalten (Grundlagen)

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



## Missbrauchsverhalten (Grundlagen)

### *form based approach*

- Institutionenschutz
- Freiheitsschutz
- *per-se*-Regeln
- Rechtssicherheit
- struktureller Ansatz



### *effects based approach*

- Ergebnisorientierung
- Wohlfahrtssteigerung
- *rule of reason*
- Einzelfallgerechtigkeit
- Verbraucherschädigung

## 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



## Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

---

### 2. Einschränkungen v. Erzeugung, Absatz oder techn. Entwicklung

**(Art. 102 S. 2 lit. b AEUV)**

Übersicht:

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

## 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“

## Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

---

### **b) Ausschließlichkeitsbindungen**

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

## Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

---

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

## 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

## 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

---

## Inhaltsübersicht

---

### **Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV**

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

## Missbrauchsverhalten (Generalklausel)

---

### Art. 102 S. 1 AEUV

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



## Zwischenstaatlichkeit

---

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