



# Europäisches und deutsches Kartellrecht

12. Januar 2022

Dr. Christian Heinichen

1

## Europäisches und deutsches Kartellrecht

---

### Lernziele

---

1. Einzel- | Gruppenmarktbeherrschung
2. Ausbeutungsmisbrauch
3. Behinderungsmisbrauch
4. Strukturmissbrauch

2

## Europäisches und deutsches Kartellrecht

### Marktmacht „en vogue“ | GAFA

»Missbrauch der Marktmacht«

#### 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.

SPIEGEL

Handelsblatt

#### Kartellamt sieht Marktmacht-Missbrauch durch Lufthansa

Lufthansa hatte einen langjährigen Pauschalvertrag über Zubehörgüter zu Condor-Ferries im vergangenen Jahr gekündigt. Condor reichte daraufhin Beschwerde beim Kartellamt ein.

LUTHER

Wettbewerb

Süddeutsche Zeitung

#### EU-Gericht bestätigt Milliardenstrafe gegen Google

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.

SÜDKOREA

#### Google soll wegen Marktmissbrauchs Millionen-Bußgeld zahlen

Frankfurter Allgemeine

Große Marktmacht

#### Kartellamt ermittelt gegen Apple

zdfheute

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.

» Missbrauch der Marktmacht: Peugeot Österreich setzt gerichtliche Weisungen um

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

© 2022, Dr. Christian Heinichen

3

3

## Europäisches und deutsches Kartellrecht

### Inhaltsübersicht

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

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

© 2022, Dr. Christian Heinichen

4

4

---

## 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

5

---

## Inhaltsübersicht

---

### Missbrauch von Marktmacht (1): AEUV

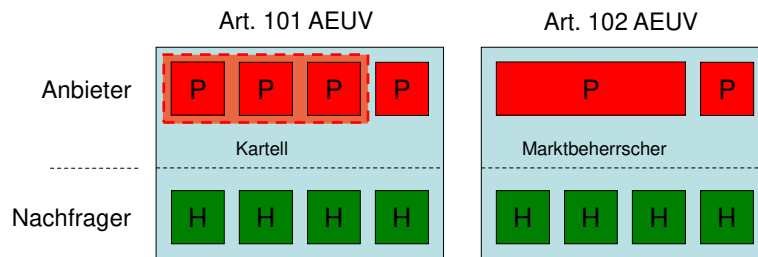
1. Prüfungsschema
2. Grundlagen
3. Einzelmarktbeherrschung | Gruppenmarktbeherrschung
4. Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)
5. Missbrauchsverhalten (Generalklausel)

6

## Grundlagen

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

⇒ Problem: Bestehen von Marktmacht

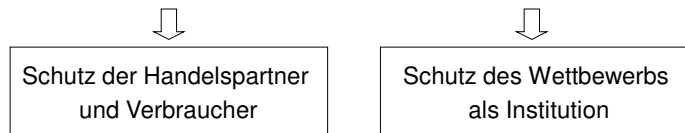


7

7

## Grundlagen

- Wettbewerbsschutz durch Art. 102 AEUV



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

8

8

---

## Inhaltsübersicht

---

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

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

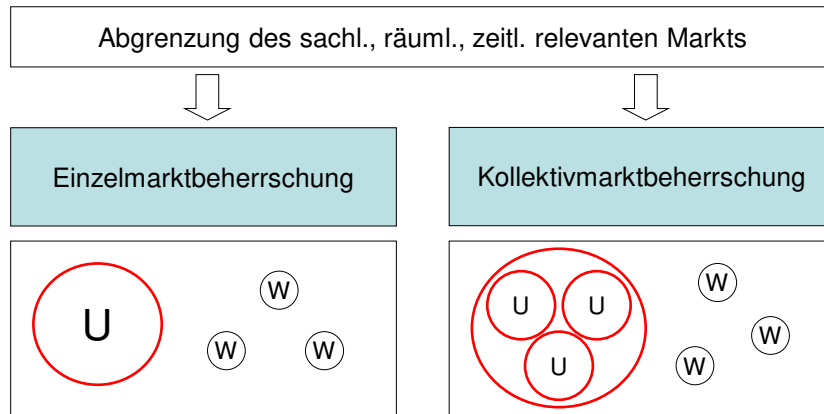
---

## Unternehmen

---

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

Marktbeherrschung (Übersicht)



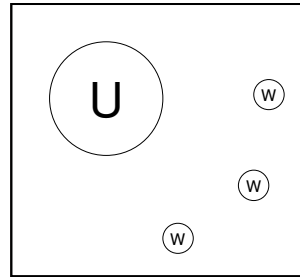
Marktbeherrschung (Übersicht)

**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**



13

© 2022, Dr. Christian Heinichen

13

## Einzelmarktbeherrschung

### Marktstruktur

Gesamtbetrachtung!

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

14

© 2022, Dr. Christian Heinichen

14

## Einzelmarktbeherrschung

### Unternehmensstruktur

Gesamtbetrachtung!

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

15

15

## Einzelmarktbeherrschung

### Marktverhalten und -ergebnisse

- andauernde Preisführerschaft
- andauernde Gewinnsteigerung trotz rückläufiger Konjunktur

Ambivalenz der Marktergebnisse und des Marktverhaltens!

16

16



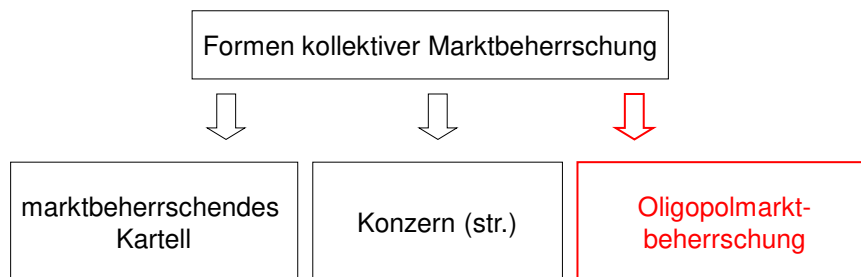
## Einzelmarktbeherrschung

### 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



## Gruppenmarktbeherrschung

### Kriterien zur Bestimmung der Oligopolmarktbeherrschung

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

19

## 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

20

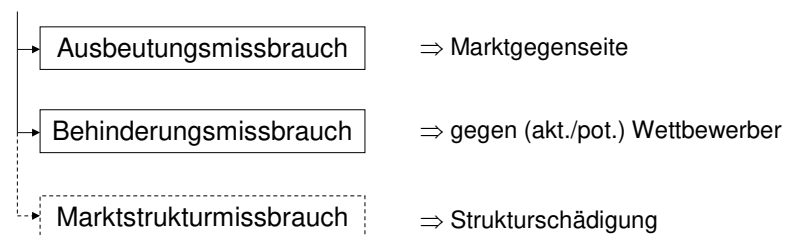
## Inhaltsübersicht

### 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

23

23

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

24

24

## Missbrauchsverhalten (Regelbeispiele)

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

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

Übersicht:

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

25

## 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“

26

---

**Missbrauchsverhalten** (Regelbeispiele)

---

**b) Ausschließlichkeitsbindungen**

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

27

© 2022, Dr. Christian Heinichen

27

---

**Missbrauchsverhalten** (Regelbeispiele)

---

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

28

© 2022, Dr. Christian Heinichen

28

---

**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

29

© 2022, Dr. Christian Heinen

29

---

**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

30

© 2022, Dr. Christian Heinen

30

---

## 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)