

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Einführung und Gang der Darstellung | 15 |
|--|----|

1. Kapitel

Wirtschaftstheoretische und wettbewerbsrechtliche Grundlagen der Oligopolproblematik 18

| | |
|---|----|
| I. Wirtschaftstheoretische Grundlagen der Oligopolproblematik | 18 |
|---|----|

| | |
|-------------------------------------|----|
| 1. Das Oligopol als Marktform | 18 |
|-------------------------------------|----|

| | |
|---|----|
| 2. Der Ansatz der klassischen Oligopoltheorie – Das Oligopol als Gefahrenlage für wirksamen Wettbewerb | 21 |
|---|----|

| | |
|---|----|
| a) Oligopolistisches Parallelverhalten und Oligopolfriede | 21 |
|---|----|

| | |
|-------------------------------|----|
| b) Kollusionsstrategien | 25 |
|-------------------------------|----|

| | |
|---|----|
| aa) Explizite Kollusion – Kartelle und abgestimmte Verhaltensweisen ... | 25 |
|---|----|

| | |
|---|----|
| bb) Implizite Kollusion – Preisführerschaft und bewußtes Parallelverhal- ten | 26 |
|---|----|

| | |
|------------------------------------|----|
| c) Marktverengungsstrategien | 29 |
|------------------------------------|----|

| | |
|---|----|
| 3. Das Oligopolverständnis der Chicago School of Antitrust Analysis | 30 |
|---|----|

| | |
|---|----|
| 4. Zusammenfassende Stellungnahme | 31 |
|---|----|

| | |
|---|----|
| II. Möglichkeiten des europäischen Kartellrechts zur Kontrolle wettbewerbs- beschränkender Verhaltensweisen in Oligopolyen | 34 |
|---|----|

| | |
|-----------------------------------|----|
| 1. Marktverhaltenskontrolle | 35 |
|-----------------------------------|----|

| | |
|--|----|
| a) Das Kartellverbot des Art. 81 EGV | 35 |
|--|----|

| | |
|--|----|
| aa) Die Reichweite des Verbots abgestimmter Verhaltensweisen | 36 |
|--|----|

| | |
|---|----|
| bb) Parallelverhalten als Indiz für eine Verhaltensabstimmung | 37 |
|---|----|

| | |
|---|----|
| cc) Die Grenzen des Verbots abgestimmter Verhaltensweisen exemplifi- ziert an der Entscheidung des Europäischen Gerichtshofs in der Sa- che <i>Ahlström Osakeyhtiö u. a. / Kommission (Zellstoff)</i> | 40 |
|---|----|

| | |
|--|----|
| b) Bewußtes Parallelverhalten als mißbräuchliche Verhaltensweise im Sinne des Art. 82 EGV | 43 |
|--|----|

| | |
|---------------------------------|----|
| 2. Marktergebniskontrolle | 43 |
|---------------------------------|----|

| | |
|--|----|
| 3. Marktstrukturkontrolle | 46 |
| 4. Zusammenfassung | 47 |
| <i>2. Kapitel</i> | |
| Die Anwendbarkeit der Fusionskontrollverordnung auf marktbeherrschende Oligopole | 49 |
| I. Einführung | 49 |
| II. Die Auffassung der Kommission | 52 |
| 1. Die Erste Phase – Die Oligopolproblematik wird ignoriert | 52 |
| 2. Die Zweite Phase – Die Oligopolproblematik wird erkannt | 54 |
| 3. Die Dritte Phase – Die Wende in der Entscheidungspraxis | 56 |
| a) Die Pilotentscheidung <i>Nestlé/Perrier</i> | 56 |
| b) Die Argumentationslinien der Kommission | 59 |
| III. Das Grundsatzurteil des Europäischen Gerichtshofs in der Sache <i>Kali + Salz/ MdK/Treuhand</i> | 60 |
| IV. Die Ansichten in der Literatur | 63 |
| V. Stellungnahme | 67 |
| 1. Die Bestimmung des Anwendungsbereichs von Art. 2 Abs. 3 FKVO durch Auslegung | 67 |
| a) Methodische Grundlagen | 67 |
| aa) Die Auslegung des Europäischen Gemeinschaftsrechts | 67 |
| bb) Die Rechtsquellen | 69 |
| b) Die grammatikalische Auslegung | 70 |
| c) Die systematische Auslegung | 74 |
| aa) Die Auslegung des Art. 2 Abs. 3 FKVO im Kontext der FKVO | 75 |
| (1) Die Bagatellklausel im Erwägungsgrund 15 FKVO | 75 |
| (2) Die Rechtsstellung Dritter im Zusammenschlußverfahren nach der FKVO | 78 |
| bb) Der Umkehrschluß aus Art. 82 EGV | 83 |
| cc) Rechtsvergleichender Rückgriff auf mitgliedstaatliche Kartellrechts- ordnungen | 85 |
| d) Die historische Auslegung | 88 |

| | | |
|-----|---|-----|
| e) | Die teleologische Auslegung | 91 |
| aa) | Methodologische Klassifikation der Vertragsziele | 92 |
| bb) | Die Bedeutung des Art. 3 Abs. 1 lit. g) EGV für die Auslegung der FKVO | 93 |
| 2. | Analoge Anwendung des Art. 2 Abs. 3 FKVO auf marktbeherrschende Oligopole | 98 |
| VI. | Zusammenfassung und Empfehlung | 100 |

3. Kapitel

Der Inhalt der marktbeherrschenden Stellung in der europäischen Fusionskontrolle 103

| | | |
|------|---|-----|
| I. | Der Marktbeherrschungsbegriff des Art. 82 EGV als Ausgangspunkt | 104 |
| 1. | Die unterschiedlichen Auffassungen zur Richtung des Verhaltensspielraums ... | 106 |
| 2. | Stellungnahme | 108 |
| II. | Marktbeherrschung im Rahmen des Art. 2 Abs. 3 FKVO | 110 |
| 1. | Unterschiede zwischen Marktbeherrschung im Rahmen der Fusionskontrolle und der Mißbrauchsaufsicht | 111 |
| 2. | Das Merkmal der erheblichen Wettbewerbsbehinderung | 112 |
| a) | Die erhebliche Wettbewerbsbehinderung als Verhaltenskriterium | 113 |
| b) | Die erhebliche Wettbewerbsbehinderung als Abwägungskriterium | 113 |
| c) | Die erhebliche Wettbewerbsbehinderung als zeitliches Kriterium | 115 |
| d) | Die erhebliche Wettbewerbsbehinderung als quantitatives Kriterium | 116 |
| e) | Stellungnahme | 117 |
| III. | Zusammenfassung | 118 |

4. Kapitel

Die rechtliche Zusammenfassung mehrerer Unternehmen zu einem marktbeherrschenden Oligopol 120

| | | |
|----|--|-----|
| I. | Der Begriff des marktbeherrschenden Oligopols im europäischen Kartellrecht | 120 |
| 1. | Der klassische Ansatz der Literatur – Die Differenzierung zwischen dem Innenverhältnis und dem Außenverhältnis des Oligopols | 121 |

| | | |
|-----|---|-----|
| a) | Die These von der Gleichpreisigkeit als oligopolistischem Normalzustand | 122 |
| b) | Der Ausschluß des grundsätzlich gegebenen Wettbewerbs im Oligopol nur bei Vorliegen besonderer Umstände | 124 |
| c) | Das bewußt gleichförmige Marktverhalten der Oligopolisten und dessen Unausweichlichkeitswirkung | 127 |
| d) | Der Ersatz fehlenden Preiswettbewerbs durch andere Faktoren – Die Gesamtbetrachtungstheorie | 129 |
| 2. | Die Begriffsbestimmung des marktbeherrschenden Oligopols durch Rechtsprechung und Kommission | 132 |
| a) | Die Begriffsbestimmung im Rahmen des Art. 82 EGV | 132 |
| aa) | Frühe Aussagen von Kommission und Gerichtshof zur Oligopolmarktbeherrschung | 133 |
| bb) | Kommissionsentscheidung und Urteil des Gerichts erster Instanz in der Sache <i>Flachglas (Italien)</i> | 136 |
| cc) | Die weitere Konkretisierung des Kriteriums der „wirtschaftlichen Verbindungen“ | 138 |
| (1) | Die Kommissionsentscheidung in der Sache <i>CEWAL</i> | 139 |
| (2) | Das Urteil des Gerichts erster Instanz in der Sache <i>CEWAL</i> | 140 |
| (3) | Das Urteil des Europäischen Gerichtshofs in der Sache <i>CEWAL</i> | 142 |
| dd) | Die Quintessenz der bisherigen Entscheidungspraxis | 144 |
| b) | Die Begriffsbestimmung im Rahmen des Art. 2 Abs. 3 FKVO | 150 |
| aa) | Die Auffassung der Kommission | 150 |
| bb) | Die Auffassung der Rechtsprechung | 154 |
| (1) | Das Urteil des Europäischen Gerichtshofs in der Sache <i>Kali + Salz/MdK/Treuhand</i> | 154 |
| (2) | Das Urteil des Gerichts erster Instanz in der Sache <i>Gencor/Lonrho</i> | 158 |
| II. | Stellungnahme: Die sachgerechte begriffliche Erfassung des marktbeherrschenden Oligopols in der europäischen Fusionskontrolle | 162 |
| 1. | Verzicht auf die Trennung zwischen dem Innenverhältnis und dem Außenverhältnis des Oligopols | 162 |
| 2. | Zusammenfassende Kritik an den bisherigen Definitionsversuchen | 164 |
| 3. | Eigener Ansatz: Das Konzept des kollusiven Verhaltensspielraums | 172 |

5. Kapitel

**Die Konkretisierung des Konzepts des kollusiven
Verhaltensspielraums zur Erfassung marktbeherrschender
Oligopole in der europäischen Fusionskontrolle** 176

| | |
|---|-----|
| I. Wirtschaftstheoretische Ansätze zur Beurteilung der Kollusionswahrscheinlichkeit auf oligopolistischen Märkten | 176 |
| 1. Die traditionellen Ansätze in der Wirtschaftstheorie | 176 |
| 2. Erkenntnisse der Neuen Industrieökonomik und die spieltheoretische Oligopolanalyse | 178 |
| II. Analytische Grundlagen für die Beurteilung der Kollusionswahrscheinlichkeit | 182 |
| 1. Die Wirkungskette in stabilen Kollusionen | 182 |
| 2. Die Kollusionsarten | 184 |
| a) Preiskollusion | 185 |
| b) Kapazitätskollusion | 185 |
| c) Marktschrankenkollusion | 186 |
| d) Die Bedeutung der Kollusionsarten in der Kommissionspraxis | 187 |
| III. Analyse der einzelnen Wettbewerbsfaktoren und ihrer Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 190 |
| 1. Die Zahl der Oligopolisten und die Höhe des absoluten Konzentrationsgrades .. | 190 |
| a) Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 190 |
| aa) Die Maßstäbe zur Konzentrationsmessung | 191 |
| (1) Summarische Konzentrationsmessung – Der Herfindahl-Hirschmann-Index | 192 |
| (2) Diskrete Konzentrationsmessung – Die Konzentrationsraten | 193 |
| (3) Die Eignung beider Maßstäbe zur sachgerechten Konzentrationsmessung auf Oligopolmärkten | 193 |
| bb) Die Bestimmung eines kritischen Schwellenwertes | 196 |
| b) Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 199 |
| 2. Der Grad der Ausgeglichenheit der Wettbewerbspositionen im Oligopol – symmetrische und asymmetrische Oligopole | 206 |
| a) Die Verteilung der Marktanteile innerhalb des Oligopols – Die relative Konzentration | 208 |
| aa) Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 208 |
| bb) Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 209 |

| | | |
|-----|--|-----|
| b) | Die Kostenstrukturen der Oligopolisten | 211 |
| aa) | Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 211 |
| bb) | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 214 |
| c) | Der Grad der Kapazitätsauslastung | 215 |
| aa) | Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 215 |
| bb) | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 217 |
| d) | Die Ausgeglichenheit der Ressourcen im Oligopol | 219 |
| aa) | Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 219 |
| bb) | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 223 |
| 3. | Verflechtungen zwischen den Oligopolisten | 224 |
| a) | Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 224 |
| b) | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 227 |
| 4. | Die Markttransparenz | 231 |
| a) | Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 231 |
| b) | Die Determinanten der Markttransparenz | 234 |
| c) | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 237 |
| 5. | Die Beschaffenheit der Produkte und die Nachfrageelastizitäten | 240 |
| a) | Die Beschaffenheit der Produkte des sachlich relevanten Marktes und die Elastizität der unternehmensindividuellen Nachfrage | 240 |
| aa) | Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 240 |
| bb) | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 245 |
| b) | Die Substitutionsbeziehungen zu benachbarten Märkten und die Elastizität der Gesamtmarktnachfrage | 248 |
| aa) | Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 248 |
| bb) | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 250 |
| 6. | Das Entwicklungsstadium des Marktes | 252 |
| a) | Die Differenzierung zwischen den Marktphasen | 252 |
| b) | Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 252 |
| c) | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 255 |
| 7. | Das Marktverhalten der Oligopolisten in der Vergangenheit | 258 |
| a) | Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 258 |
| b) | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 261 |

| | |
|---|-----|
| 8. Die Struktur der Nachfrageseite des Oligopolmarktes | 264 |
| a) Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 264 |
| b) Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 270 |
| 9. Multimarkt-Kontakte der Oligopolisten | 274 |
| a) Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 274 |
| b) Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 278 |
| 10. Der aktuelle Wettbewerb durch Oligopolaußenseiter | 280 |
| a) Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 280 |
| b) Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 282 |
| 11. Marktzutrittsschranken und potentieller Wettbewerb | 286 |
| a) Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 286 |
| aa) Begriff und Arten von Marktzutrittsschranken und deren Bedeutung auf Oligopolmärkten | 288 |
| (1) Institutionelle Marktzutrittsschranken | 289 |
| (2) Strukturelle Marktzutrittsschranken | 289 |
| (3) Strategische Marktzutrittsschranken | 292 |
| (4) Irreversible Kosten | 293 |
| bb) Eintrittsfähigkeit und Eintrittswilligkeit potentieller Konkurrenten ... | 295 |
| b) Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 297 |
| 12. Irreversibilitäten und Marktbindung der Oligopolisten | 303 |
| a) Auswirkungen auf die Kollusionswahrscheinlichkeit | 303 |
| b) Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 304 |
| IV. Zusammenfassende Gesamtbetrachtung | 306 |

6. Kapitel

**Die Begründung oder Verstärkung eines marktbeherrschenden Oligopols
durch einen Zusammenschluß** 312

| | |
|--|-----|
| I. Der Eingreiftatbestand der Begründung oder Verstärkung eines marktbeherrschenden Oligopols in der europäischen Fusionskontrolle | 312 |
| 1. Der Meinungsstand in der Literatur | 313 |
| 2. Stellungnahme: Die Operationalisierung des kollusiven Verhaltensspielraums als Eingreifkriterium in der europäischen Fusionskontrolle | 315 |

| | | |
|------|---|------------|
| a) | Horizontale Zusammenschlüsse auf Oligopolmärkten | 318 |
| aa) | Zusammenschlüsse innerhalb des Oligopols und die Bedeutung von Aufholfusionen | 318 |
| bb) | Der Wegfall eines Außenseiters durch den Zusammenschluß mit einem Oligopolisten | 321 |
| b) | Vertikale Zusammenschlüsse unter Beteiligung eines Oligopolisten | 322 |
| c) | Konglomerate Zusammenschlüsse unter Beteiligung eines Oligopolisten .. | 323 |
| d) | Gemeinschaftsunternehmen zwischen Oligopolisten | 324 |
| 3. | Kritische Auswertung der Rechtspraxis | 325 |
| II. | Exkurs: Marktbeherrschende Nachfrageoligopole (Oligopsone) | 330 |
| III. | Zusammenfassung | 334 |
| IV. | Ergebnis der Untersuchung | 336 |
| | Verzeichnis der zitierten Kommissionsentscheidungen zur FKVO | 338 |
| | Literaturverzeichnis | 342 |
| | Stichwortverzeichnis | 365 |