

Schulte

# Handbuch Fusionskontrolle

Herausgegeben von

**Dr. Josef L. Schulte**

Rechtsanwalt in Frankfurt/M.

Bearbeitet von

**Claus Crede**

**Dr. Michael Dallmann**

**Dr. Benjamin Franz**

**Dr. Horst Greiffenberg**

**Dr. Nicole Hacker**

**Dr. Maria Held**

**Dr. Sebastian Jungermann**

**Dr. Oliver Koch**

**Dr. Kim Manuel Künstner**

**Dr. Christoph Peter**

**Dr. Josef L. Schulte**

**Dr. Peter A. Spitze**

**Elke Zeise**

**Ute Zinsmeister**

3. Auflage

Carl Heymanns Verlag 2020

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Autorenverzeichnis .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XIII
Literaturverzeichnis .....	XVII
 <b>Kapitel 1 Ordnungspolitische Grundlagen</b> .....	 1
A. Einführung .....	1
I. Bedeutung der Fusionskontrolle .....	1
II. Thematische Übersicht .....	2
B. Das Ordnungsprinzip Wettbewerb. ....	2
I. Ausrichtung der staatlichen Wirtschaftspolitik. ....	2
II. Wirtschafts- und gesellschaftspolitische Ordnungsvorstellungen .....	5
III. Funktionen einer Wettbewerbsordnung. ....	8
IV. Schlussfolgerungen .....	12
C. Einrichtung eines wettbewerbslichen Ordnungsrahmens. ....	13
I. Maßnahmen einer Politik gegen Wettbewerbsbeschränkungen .....	13
II. Entwicklungsgeschichte des deutschen Wettbewerbsrechts. ....	21
III. Europäische Konzentrationskontrolle .....	23
 <b>Kapitel 2 Deutsche Fusionskontrolle</b> .....	 26
A. Formelle Fusionskontrolle .....	30
I. Einführung .....	30
II. Zusammenschlusstatbestände .....	37
III. Umsatzschwellen/Transaktionswertschwelle. ....	74
IV. Inlandsauswirkungen. ....	85
V. Anmeldung und Allgemeiner Verfahrensablauf gemäß § 40 GWB. ....	88
B. Materielle Fusionskontrolle .....	107
I. Marktabgrenzung .....	107
II. Untersagungs Voraussetzungen .....	123
III. Abwägungsklausel .....	166
IV. Bagatellmarktklausel .....	175
V. Zusagen, Bedingungen und Auflagen .....	179
C. Ermittlungsverfahren und Verfahrensgrundsätze .....	190
I. Untersuchungstätigkeit des BKartA. ....	190
II. Umfang der Untersagung. ....	194
III. Formelle Anforderungen an eine Untersagung. ....	195
IV. Rechtliches Gehör, Akteneinsicht und Geheimnisschutz .....	195
D. Rechtsmittel. ....	199
I. Beschwerde (§§ 63 ff. GWB). ....	199
II. Rechtsbeschwerde (§§ 74 ff. GWB). ....	215
III. Kosten der Rechtsmittelverfahren .....	217
E. Entflechtung .....	217
I. Verfügung bei Vollzug trotz (bedingter) Untersagung oder ohne Anmeldung. ...	218
II. Inhalt der Verfügung .....	219
III. Durchsetzung .....	221
IV. Entscheidungspraxis und Problematik der Entflechtung .....	222
F. Ministererlaubnis. ....	223
I. Grundlagen .....	223
II. Durchführung des Erlaubnisverfahrens .....	225

III. Bewertung der Antragsgründe in den bisherigen Fällen .....	228
IV. Beurteilung der Entscheidungspraxis .....	233
<b>Kapitel 3 Europäische Fusionskontrolle .....</b>	<b>237</b>
A. Einleitung .....	243
I. Rechtsgrundlagen der FKVO .....	243
II. Entstehungsgeschichte der Fusionskontrollverordnung .....	244
III. Anwendungsbereich und Exklusivität der FKVO .....	250
B. Anwendungsbereich der FKVO (Aufgreifkriterien) .....	260
I. Zusammenschlusstatbestand .....	260
II. Unionsweite Bedeutung (Aufgreifschwellen) .....	328
III. Weiteres Verfahren bei Unanwendbarkeit der FKVO .....	351
C. Materielle Beurteilung .....	353
I. Der relevante Markt .....	353
II. Beurteilungsmaßstab .....	371
III. Wettbewerbliche Beurteilung .....	374
IV. Die Beurteilungskriterien .....	379
V. Horizontale Zusammenschlüsse .....	402
VI. Vertikale Zusammenschlüsse .....	423
VII. Konglomerate Zusammenschlüsse .....	428
VIII. Kausalität des Zusammenschlusses für die Behinderung des wirksamen Wettbewerbs .....	431
IX. Zusagen .....	436
D. Sondertatbestand: Vollfunktions-Gemeinschaftsunternehmen .....	469
I. Wirtschaftliche Bedeutung und kartellrechtliche Einordnung von GU .....	470
II. Die »Gründung« eines GU im Sinne des Art. 3 Abs. 4 FKVO .....	477
III. Voraussetzungen eines Vollfunktions-GU .....	481
IV. Materiellrechtliche Bewertung von Vollfunktions-GU .....	495
V. Verfahrensrechtliche Behandlung von Vollfunktions-GU in Gründung .....	512
VI. Kategorien von GU und ihre kartellrechtliche Behandlung .....	513
E. Nebenabreden .....	518
I. Begriff der Nebenabrede .....	518
II. Unmittelbar verbundene und notwendige Vereinbarungen .....	518
III. Verfahrensrechtliche Behandlung von Nebenabreden .....	519
IV. Inhaltliche Beurteilung von Nebenabreden .....	520
F. Verfahren .....	525
I. Vollzugsverbot .....	525
II. Anmeldung und Fristen .....	537
III. Das Verweisungssystem auf Unionsebene .....	563
IV. Ermittlungsbefugnisse der Kommission (Art. 11, 12 und 13 FKVO) .....	595
V. Sanktionen .....	603
VI. Rechte Beteiligter und Dritter im Verfahren .....	615
VII. Das Fusionskontrollverfahren der Kommission .....	628
G. Rechtsmittel .....	644
I. Praktische Bedeutung der gerichtlichen Anfechtung von Fusionskontrollentscheidungen .....	644
II. EuG und EuGH als Beschwerdegerichte in Fusionsachen .....	645
III. Klagearten im Hauptsacheverfahren .....	646
IV. Möglichkeiten zeitnahen Rechtsschutzes in Dringlichkeitsfällen: Einstweiliger Rechtsschutz und beschleunigtes Verfahren .....	664
V. Streithilfe .....	668
VI. Rechtsmittel .....	668
VII. Form- und sonstige Verfahrensvorschriften .....	668

Kapitel 4 Übersicht – Aufgreifkriterien in ausgewählten Ländern. ....	670
A. Einleitung .....	670
B. Übersichtstabelle .....	671
Anhänge .....	691
Anhang 1 Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen (GWB) .....	693
Anhang 2 Bundeskartellamt: Merkblatt zur deutschen Fusionskontrolle (Juli 2005) .....	700
Anhang 3 Bundeskartellamt: Merkblatt zur Inlandauswirkung (September 2014) .....	710
Anhang 4 Bundeskartellamt: Leitfaden zur Marktbeherrschung in der Fusionskontrolle (2012) .....	718
Anhang 5 Bundeskartellamt: Leitfaden Zusagen in der Fusionskontrolle (2017) .....	772
Anhang 6 Bundeskartellamt: Leitfaden Transaktionswert-Schwellen für die Anmeldepflicht von Zusammenschlussvorhaben (§ 35 Abs. 1a GWB) .....	828
Anhang 7 Organisationsplan des Bundeskartellamts (November 2018) .....	852
Anhang 8 AEU-Vertrag: Konsolidierte Fassung des Vertrags über die Arbeitsweise der Europäischen Union. ....	854
Anhang 9 Fusionskontrollverordnung .....	866
Anhang 10 Konsolidierte Fassung der Verordnung Nr. 802/2004. ....	897
Anhang 11 Bekanntmachung der Kommission über ein vereinfachtes Verfahren für bestimmte Zusammenschlüsse gemäß der Verordnung (EG) Nr. 139/2004 des Rates (2013/C 366/04) .....	957
Anhang 12 Bekanntmachung der Kommission über die Definition des relevanten Marktes im Sinne des Wettbewerbsrechts der Gemeinschaft. ....	964
Anhang 13 Bekanntmachung der Kommission über Einschränkungen des Wettbewerbs, die mit der Durchführung von Unternehmenszusammenschlüssen unmittelbar verbunden und für diese notwendig sind .....	975
Anhang 14 Konsolidierte Mitteilung der Kommission zu Zuständigkeitsfragen gemäß der Verordnung (EG) Nr. 139/2004 des Rates über die Kontrolle von Unternehmenszusammenschlüssen. ....	984
Anhang 15 Mitteilung der Kommission über nach der Verordnung (EG) Nr. 139/2004 des Rates und der Verordnung (EG) Nr. 802/2004 der Kommission zulässige Abhilfemaßnahmen .....	1037
Anhang 16 Mitteilung der Kommission über die Regeln für die Einsicht in Kommissionsakten in Fällen einer Anwendung der Artikel 81 und 82 EG-Vertrag, Artikel 53, 54 und 57 des EWR-Abkommens und der Verordnung (EG) Nr. 139/2004 .....	1072
Anhang 17 Mitteilung der Kommission über die Verweisung von Fusionssachen .....	1083
Anhang 18 Leitlinien zur Bewertung horizontaler Zusammenschlüsse gemäß der Ratsverordnung über die Kontrolle von Unternehmenszusammenschlüssen ..	1104

## Inhaltsverzeichnis

---

Anhang 19	Leitlinien zur Bewertung nichthorizontaler Zusammenschlüsse gemäß der Ratsverordnung über die Kontrolle von Unternehmenszusammenschlüssen . .	1125
Anhang 20	DG COMPETITION Best Practices on the conduct of EC merger control proceedings . . . . .	1149
Anhang 21	European Commission – Directorate-General for Competition . . . . .	1158
	Stichwortverzeichnis . . . . .	1161