

# Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis .....	15
Zeitungen .....	21
Rechtsquellen und Materialien .....	21
Bekanntmachungen der Kommission .....	23
Abkürzungsverzeichnis .....	25
Einleitung .....	27

## Teil 1: Die Europäische Fusionskontrollverordnung

1. Die Entwicklung der europäischen Fusionskontrolle .....	33
1.1 Die Zusammenschlusskontrolle des EGKS - Vertrages .....	34
1.2 Die Continental-Can-Doktrin .....	36
1.3 Das Philip-Morris-Urteil .....	38
1.4 Die Entstehungsgeschichte der Europäischen Fusionskontrollverordnung .....	40
2. Die Rechtsgrundlage der Fusionskontrollverordnung .....	43
3. Die Aufgreifkriterien .....	45
3.1 Der Begriff der Gemeinschaftsweiten Bedeutung .....	45
3.1.1 Die beteiligten Unternehmen .....	46
3.1.2 Die Schwellenwerte .....	47
a) Der weltweite Gesamtumsatz .....	47
b) Der gemeinschaftsweite Umsatz .....	47
c) Die Zwei-Drittel-Regel .....	48
3.1.3 Die Höhe der Schwellenwerte .....	49
3.1.4 Die neue Regelung über Mehrfachnotifizierungen ...	50
3.1.5 Die Umsatzberechnung .....	52

a) Die Bestimmung des Umsatzes .....	52
b) Die geographische Umsatzzuordnung .....	53
c) Der Erwerb von Unternehmensteilen .....	53
d) Umsatzzurechnungen .....	54
e) Sonderfälle .....	54
3.2 Der Zusammenschlussbegriff .....	56
3.2.1 Die Fusion .....	56
3.2.2 Der Kontrollerwerb .....	57
a) Der Begriff der Kontrolle .....	57
b) Erwerb der Kontrolle durch Personen oder Unternehmen .....	58
c) Erwerb unmittelbarer oder mittelbarer Kontrolle ..	59
d) Die Möglichkeiten des Kontrollerwerbs .....	60
aa) Der Kontrollerwerb durch Erwerb von Anteilsrechten .....	60
aaa) Mehrheitsbeteiligungen .....	60
bbb) Minderheitsbeteiligungen .....	61
bb) Der Kontrollerwerb durch Erwerb von Vermögenswerten .....	62
cc) Der Kontrollerwerb durch Vertrag .....	63
aaa) Beherrschungsverträge .....	63
bbb) Geschäftsführungsverträge .....	63
ccc) Gewinnverträge .....	63
ddd) Bedarfs- und Absatzverträge .....	64
eee) Stimmbindungsverträge .....	64
dd) Der Kontrollerwerb in sonstiger Weise .....	64
aaa) Personelle Verflechtungen .....	64
bbb) Wirtschaftliche Abhängigkeit .....	65
c) Die Inhaber der Kontrolle .....	65
3.2.3 Gemeinschaftsunternehmen .....	66
a) Allgemeines .....	66
b) Die Behandlung von Gemeinschaftsunternehmen vor der Revision der FKVO .....	67
aa) Positive Voraussetzung: Die dauerhafte Erfüllung aller Funktionen einer selbständigen wirtschaftlichen Einheit .....	69
bb) Negative Voraussetzung: Keine Koordinierung des Wettbewerbsverhaltens .....	70

c) Die Behandlung von Gemeinschaftsunternehmen in der revidierten FKVO .....	71
3.2.4 Ausnahmen vom Zusammenschlussbegriff .....	73
4. Verfahren und Entscheidung .....	75
4.1 Die Organisation der Merger Task Force .....	75
4.2 Die Anmeldung .....	76
4.3 Das Vollzugsverbot .....	77
4.4 Die Vorprüfung .....	79
4.5 Die Hauptprüfung .....	81
4.5.1 Die Untersagung eines Zusammenschlusses .....	81
4.5.2 Die Freigabe eines Zusammenschlusses .....	81
4.5.3 Die Freigabe eines Zusammenschlusses unter Auflagen und Bedingungen .....	82
4.6 Nebenabreden .....	83
4.7 Die Stellung der Kommission im Verfahren .....	84
4.7.1 Das Auskunftsverlangen .....	85
4.7.2 Die Nachprüfungsbefugnisse .....	85
4.8 Die Rechte der Beteiligten im Verfahren .....	86
4.9 Geldbussen und Zwangsgelder .....	87
4.9.1 Geldbussen .....	87
4.9.2 Zwangsgelder .....	88
4.10 Gerichtlicher Rechtsschutz .....	88
4.10.1 Rechtsschutz nach der FKVO .....	88
4.10.2 Rechtsschutz nach dem EWGV .....	89
a) Klagemöglichkeiten für am Zusammenschluss Beteiligte .....	89
b) Klagemöglichkeiten für Dritte .....	90
4.10.3 Bisherige Entscheidungen auf dem Gebiet der Fusionskontrolle .....	91
5. Das Verhältnis der Verordnung zum nationalen Recht .....	93
5.1 Der Grundsatz der Ausschliesslichkeit .....	93
5.2 Ausnahmen vom Grundsatz der Ausschliesslichkeit .....	94
5.2.1 Das Verweisverfahren nach Art. 9 FKVO .....	94
a) Die Grundzüge des Verfahrensablaufs .....	95

b) Die Voraussetzungen für eine Verweisung .....	96
5.2.2 Die Ergänzung der Verordnung durch nationales Recht nach Art. 21 Abs. 3 FKVO .....	98
5.2.3 Die Fusionskontrolle für Zusammenschlüsse ohne gemeinschaftsweite Bedeutung nach Art. 22 Abs. 3-5 FKVO .....	99
6. Das Verhältnis der Verordnung zur schweizerischen Fusionskontrolle .....	103
6.1 Die schweizerische Fusionskontrolle .....	103
6.1.1 Aufgreifkriterien .....	103
6.1.2 Eingreifkriterien .....	104
6.1.3 Verfahren und Entscheidung .....	105
6.2 Die Anwendung der FKVO auf Unternehmen mit Sitz ausserhalb der EU .....	105
6.3 Die Anwendung der schweizerischen Fusionskontrolle auf Unternehmen mit Sitz im Ausland .....	107
7. Das Verhältnis der Verordnung zu den Art. 85 und 86 EWGV .....	109
7.1 Allgemeines .....	109
7.2 Zusammenschlüsse im Sinne des Art. 3 FKVO mit gemeinschaftsweiter Bedeutung .....	110
7.3 Zusammenschlüsse im Sinne des Art. 3 FKVO ohne gemeinschaftsweite Bedeutung .....	111
7.4 Zusammenschlüsse, die nicht unter Art. 3 FKVO fallen ..	113
Teil 2: Die Beurteilung von Zusammenschlüssen nach Art. 2 Fusionskontrollverordnung	
1. Die Systematik des Art. 2 Fusionskontrollverordnung .....	117
2. Das Vorgehen der Kommission bei der Prüfung nach Art. 2 Fusionskontrollverordnung .....	123
3. Der relevante Markt .....	125
3.1 Der sachlich relevante Markt .....	125

3.1.1 Die Substituierbarkeit von Produkten und Dienstleistungen .....	125
3.1.2 Die Homogenität der Wettbewerbsbedingungen ....	126
3.1.3 Einzelkriterien .....	127
a) Eigenschaften der Waren / Dienstleistungen ....	127
b) Technische Austauschbarkeit .....	128
c) Verwendungszweck .....	129
d) Preisdifferenz .....	129
e) Verbrauchergewohnheiten .....	130
f) Marktgepflogenheiten .....	131
g) Betriebsabläufe .....	132
h) Produktions- oder Angebotsumstellungs- möglichkeiten .....	132
i) Erstausrüstungs-/ Anschlussmarkt .....	133
j) Technologiemarkte .....	134
3.1.4 Einzelne Produktmärkte .....	135
a) Fahrzeuge .....	135
b) Flugverkehr .....	136
c) Lebensmittelhandel .....	137
d) Computer .....	139
e) Pharmazeutische Produkte .....	139
f) Versicherungen .....	140
3.2 Der räumlich relevante Markt .....	141
3.2.1 Die Definition des räumlich relevanten Marktes ....	141
3.2.2 Das Spannungsfeld zwischen Binnenmarktkonzept und räumlich relevantem Markt .....	142
3.2.3 Die von der Kommission ermittelten räumlich relevanten Märkte .....	143
a) Weltmarkt .....	143
b) Gemeinschaftsweiter Markt .....	145
c) Nationale Märkte .....	146
d) Regionale und lokale Märkte .....	147
3.2.4 Einzelkriterien .....	149
a) Marktanteilsunterschiede .....	149
b) Preisunterschiede .....	151
c) Art und Eigenschaften der Waren und Dienstleistungen .....	153
d) Marktzutrittsschranken .....	155

e) Die Angebotsseite .....	157
f) Die Nachfrageseite .....	159
g) Spezialfall: Die nationale Beschaffungspolitik öffentlicher Nachfrager .....	162
4. Die Einzelkriterien des Art. 2 Abs. 1 FKVO .....	165
4.1 Art. 2 Abs. 1 lit. a FKVO .....	165
4.1.1 Die Struktur der betroffenen Märkte .....	165
4.1.2 Der tatsächliche und der potentielle Wettbewerb ...	168
4.2 Art. 2 Abs. 1 lit. b FKVO .....	170
4.2.1 Die Marktstellung .....	170
a) Die Berechnung der Marktanteile .....	171
b) Die absolute Höhe der Marktanteile .....	174
c) Die relative Höhe der Marktanteile .....	176
4.2.2 Die wirtschaftliche Macht und die Finanzkraft der beteiligten Unternehmen .....	180
4.2.3 Die Wahlmöglichkeiten der Lieferanten und Abnehmer .....	183
a) Die Wahlmöglichkeiten der Lieferanten .....	184
b) Die Wahlmöglichkeiten der Abnehmer .....	185
4.2.4 Der Zugang zu den Beschaffungs- und Absatzmärkten .....	186
a) Der Zugang zu den Beschaffungsmärkten .....	187
b) Der Zugang zu den Absatzmärkten .....	189
4.2.5 Die rechtlichen oder tatsächlichen Marktzutritts- schränken .....	191
a) Die rechtlichen Marktzutrittsschränken .....	192
b) Die tatsächlichen Marktzutrittsschränken .....	193
4.2.6 Die Entwicklung des Angebots und der Nachfrage .....	198
4.2.7 Die Interessen der Zwischen- und Endverbraucher .....	200
4.2.8 Die Entwicklung des technischen und wirtschaftlichen Fortschritts .....	200
4.3 Weitere Kriterien .....	204
4.3.1 Der Substitutionswettbewerb .....	205
4.3.2 Die Nachfragemacht .....	205

5. Spezialfälle .....	209
5.1 Kollektive Marktbeherrschung .....	209
5.1.1 Merkmale oligopolistischer Märkte .....	209
5.1.2 Die Anwendbarkeit der FKVO auf oligopolistische Märkte .....	210
5.1.3 Die Praxis der Kommission bis Anfang 1992 .....	212
5.1.4 Die Entscheidung Nestlé/Perrier .....	214
a) Das Zusammenschlussvorhaben .....	215
b) Die Marktabgrenzung .....	215
c) Die Prüfung der Marktbeherrschung .....	216
d) Die Auflagenentscheidung .....	220
e) Kritik .....	221
5.1.5 Die Entscheidpraxis der Kommission nach der Nestlé/Perrier-Entscheidung .....	221
5.2 Die Sanierungsfusion .....	226
 Zusammenfassung .....	 231
 Anhang .....	 237
1. Verzeichnis der Entscheidungen .....	237
2. Statistik der unter der Fusionskontrollverordnung ergangenen Entscheidungen .....	240