

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| A. Zusammenfassung der Ergebnisse | 15 |
| B. Einleitung | 17 |
| I. Besonderheiten chinesischer Staatsunternehmen | 21 |
| II. Problembeschreibung | 24 |
| III. Forschungsfragen und wissenschaftliche Zielsetzung | 29 |
| IV. Relevanz des Problems | 32 |
| 1. Identifizierung des Konzernverbunds | 32 |
| 2. Bedeutung ausländischer Direktinvestitionen | 37 |
| 3. Fazit | 39 |
| V. Grundlegende Fragen | 40 |
| 1. Umgang mit politisch eingebundenen Unternehmen | 41 |
| 2. Staatseigentum vs. Privateigentum | 43 |
| 3. Anpassungsfähigkeit des bestehenden Rechtsrahmens | 46 |
| 4. Fusionskontrolle im globalen Kontext | 46 |
| 5. Fazit | 47 |
| VI. Forschungsdesign | 47 |
| 1. Staatsunternehmen aus China | 48 |
| 2. Formelle Fusionskontrolle | 50 |
| a) Kommission | 51 |
| b) Bundeskartellamt | 54 |
| VII. Stand der Wissenschaft | 54 |
| 1. Europäische Fusionskontrolle | 55 |
| 2. Deutsche Fusionskontrolle | 57 |
| C. Grundlagen | 59 |
| I. Definition Staatsunternehmen | 59 |
| 1. Europäisches und deutsches Wettbewerbsrecht | 59 |
| a) Öffentliche Unternehmen i.S.d. Art. 106 AEUV | 59 |
| b) Öffentliche Unternehmen i.S.d. GWB | 62 |
| 2. OECD | 64 |
| 3. Kommission | 65 |
| 4. Definition von Staatsunternehmen in China | 65 |

| | |
|---|-----------|
| II. Besonderheiten von Staatsunternehmen | 68 |
| 1. Staatsunternehmen als besondere Unternehmerorganisation | 70 |
| 2. Erklärungsansätze für das Bestehen von Staatsunternehmen | 72 |
| a) Ökonomische Erklärungsansätze | 72 |
| b) Politische Erklärungsansätze | 73 |
| c) Empirische Betrachtung | 76 |
| 3. Internationalisierungstendenzen bei Staatsunternehmen | 76 |
| a) Internationalisierung bei Staatsunternehmen | 76 |
| b) Erklärungsansätze für die internationalen Aktivitäten von Staatsunternehmen | 77 |
| 4. Fazit: Besonderheiten von Staatsunternehmen | 79 |
| III. Staatsunternehmen aus China | 80 |
| 1. Besonderheiten der Staatsunternehmen aus China | 82 |
| a) Ökonomische Bedeutung der chinesischen Wirtschaft und der chinesischen Staatsunternehmen | 82 |
| b) Der chinesische Staatskapitalismus | 87 |
| aa) Staatskapitalismus | 87 |
| bb) Einzigartigkeit des chinesischen Wirtschaftsmodells | 89 |
| cc) Die Bedeutung der Staatsunternehmen für den chinesischen Staatskapitalismus | 90 |
| c) Exkurs: Das chinesische Staatssystem | 92 |
| 2. Instrument zur Erreichung wirtschaftspolitischer und strategischer Ziele | 94 |
| a) Wirtschaftspolitische Staatsführung im Ausland | 96 |
| aa) Neue Seidenstraße | 98 |
| bb) Made in China 2025 | 100 |
| b) Finanzielle Unterstützung für industriepolitische Ziele | 104 |
| c) Nationale Champions | 105 |
| d) Fazit | 108 |
| 3. Komplexe Beteiligungsstrukturen und Verbindungen mit den Institutionen des Parteistaats | 110 |
| a) Struktur chinesischer Staatsunternehmen | 111 |
| aa) Unternehmensgruppen (Business Groups) | 111 |

| | |
|--|-----|
| bb) Unternehmensführung innerhalb der Staatsunternehmen | 115 |
| b) SASAC | 117 |
| aa) Corporate Governance bei chinesischen Staatsunternehmen | 118 |
| bb) Zentrale und lokale SASACs | 119 |
| cc) Aufgaben und Befugnisse der SASAC | 120 |
| dd) Reformen der Corporate Governance | 125 |
| c) Verbindungen mit dem Staat und der KPCh | 131 |
| aa) Verbindungen zwischen Staat und Staatsunternehmen | 131 |
| bb) KPCh | 132 |
| d) Fazit: Komplexe Beteiligungsstrukturen | 147 |
| e) Kontrolle der SASAC und der KPCh über die Staatsunternehmen | 148 |
| aa) Einfluss verschiedener Stellen auf die zentralen Staatsunternehmen | 149 |
| bb) Undurchsichtige und komplexe Konglomerate unter der SASAC | 150 |
| cc) Tatsächliche Kontrolle der KPCh | 152 |
| dd) Wettbewerb unter den Staatsunternehmen | 153 |
| 4. Unterschiede zwischen Staatsunternehmen und privaten Unternehmen | 155 |
| a) Verbindungen zwischen dem Parteistaat und privaten Unternehmen | 156 |
| b) Erhalt staatlicher Subventionen | 158 |
| c) Umsetzung der politischen Ziele der Regierung | 158 |
| d) Schlussfolgerung für die Arbeit | 159 |
| 5. Fazit | 160 |
| D. Formelle Fusionskontrolle und Konzernverbund | 161 |
| I. Rechtliche Grundlagen | 162 |
| 1. Deutsche Fusionskontrolle | 162 |
| a) Unternehmen i.S.d. deutschen Kartellrechts | 163 |
| b) Verwirklichung eines Zusammenschlusstatbestands, § 37 GWB | 163 |
| c) Umsatzschwellen, § 35 Abs. 1 GWB | 164 |

| | |
|--|-----|
| d) Verbundklausel, § 36 Abs. 2 S. 1 GWB | 164 |
| aa) Auswirkungen der Verbundklausel | 165 |
| bb) Zurechnungskriterien | 165 |
| e) Verbundklausel bei Staatsunternehmen | 168 |
| 2. Europäische Fusionskontrolle | 170 |
| a) Unternehmen i.S.d. europäischen Kartellrechts | 170 |
| b) Verwirklichung eines Zusammenschlusstatbestands, Art. 3 FKVO | 171 |
| c) Gemeinschaftsweite Bedeutung, Art. 1 FKVO | 172 |
| d) Verbundklausel der FKVO | 172 |
| aa) Umsatzberechnung, Art. 5 Abs. 4 FKVO | 173 |
| bb) Zusammenschlussbegriff, Art. 3 FKVO | 174 |
| cc) Wirtschaftliche Einheit in der wettbewerblichen Würdigung | 175 |
| e) Verbundklausel der FKVO bei Staatsunternehmen | 176 |
| aa) Umsatzberechnung | 176 |
| bb) Konzerninterne Reorganisation | 177 |
| f) Anwendbarkeit der europäischen Fusionskontrolle nach Verweisung | 179 |
| II. Untersuchung der Entscheidungspraxis | 180 |
| 1. Bundeskartellamt | 180 |
| a) Staatsunternehmen aus dem EWR | 181 |
| aa) Freie und Hansestadt Hamburg | 181 |
| bb) Universitätsklinikum Greifswald | 182 |
| cc) Landkreis Ludwigsburg/Enzkreis | 184 |
| dd) Sparkasse Karlsruhe/Sparkasse Ettlingen | 186 |
| ee) Charité/Deutsches Herzzentrum Berlin | 187 |
| b) Staatsunternehmen aus Drittstaaten mit Ausnahme von China | 188 |
| aa) Abhängigkeitsvermutung | 189 |
| bb) Gesellschaftsrechtlich abgesicherte Strategie des staatlichen Eigentümers | 189 |
| c) Staatsunternehmen aus China | 190 |
| aa) Abhängigkeitsvermutung | 190 |
| bb) Tatsächliche Ausübung von beherrschendem Einfluss durch den Staat | 191 |

| | |
|---|-----|
| d) Beantwortung der Forschungsfragen | 194 |
| aa) Forschungsfrage 1: Welche Kriterien wurden angewandt? | 194 |
| bb) Forschungsfrage 2: Reichweite des Konzernverbunds | 197 |
| cc) Forschungsfrage 3: Einheitliche Anwendung der Kriterien | 200 |
| dd) Fazit: Beantwortung der Forschungsfragen | 213 |
| 2. Kommission | 215 |
| a) Staatsunternehmen aus dem EWR | 215 |
| aa) Texaco/Norsk Hydro | 215 |
| bb) Neste/IVO | 216 |
| cc) SoFFin/Hypo Real Estate | 217 |
| dd) Republik Österreich/Hypo Group Alpe Adria | 221 |
| ee) SFPI/Dexia | 222 |
| ff) EDF/Segebel | 224 |
| gg) EDF/Areva Reactor Business | 226 |
| hh) Fortum/Uniper | 227 |
| ii) Prisko/OKD Nástupnická | 229 |
| jj) Telia Company/Bonnier Broadcasting Holding | 232 |
| kk) PKN Orlen/Grupa Lotos | 235 |
| ll) PKN Orlen/Energa | 237 |
| mm) NENT/Telenor/JV | 239 |
| b) Staatsunternehmen aus Drittstaaten mit Ausnahme von China | 239 |
| aa) Rosneft/TNK-BP | 239 |
| bb) Saudi Aramco/SABIC | 241 |
| cc) Sony/Mubadala Development/EMI Music Publishing | 243 |
| c) Staatsunternehmen aus China | 244 |
| aa) China National Bluestar/Elkem | 244 |
| bb) DSM/Sinochem/JV | 247 |
| cc) China National Agrochemical Corporation/Koor Industries/Makheshim Agan Industries | 249 |
| dd) PetroChina/Ineos/JV | 251 |
| ee) CNRC/Pirelli | 251 |
| ff) EDF/CGN | 252 |
| gg) CNCE/KM Group | 257 |

| | |
|---|------------|
| hh) ChemChina/Syngenta | 259 |
| ii) TPV/Philips TV | 260 |
| jj) Regionale/lokale/kommunale SASACs | 260 |
| d) Beantwortung der Forschungsfragen | 262 |
| aa) Forschungsfrage 1: Welche Kriterien wurden angewandt? | 263 |
| bb) Forschungsfrage 2: Reichweite der wirtschaftlichen Einheit | 273 |
| cc) Forschungsfrage 3: Einheitliche Anwendung der Kriterien | 281 |
| dd) Forschungsfrage 4: Verständnis des Begriffs der autonomen Entscheidungsbefugnis | 310 |
| ee) Fazit: Beantwortung der Forschungsfragen | 318 |
| 3. Fazit: Untersuchung der Entscheidungspraxis | 319 |
| III. Probleme der aktuellen Entscheidungspraxis | 319 |
| 1. Autonome Entscheidungsbefugnis | 320 |
| a) Prognoserisiko | 322 |
| b) Schwierigkeiten beim Nachweis tatsächlicher Kontrollausübung | 323 |
| c) Widerspruch zum Sinn und Zweck der Aufgreifschwellen | 324 |
| 2. „Ownership bias?“ | 324 |
| a) Kommission | 325 |
| b) Bundeskartellamt | 328 |
| 3. Beweisproblematik bei chinesischen Staatsunternehmen | 330 |
| 4. Reichweite des Konzernverbunds | 333 |
| a) Kommission | 333 |
| aa) Auswirkungen auf die Fusionskontrolle | 334 |
| bb) Auswirkungen auf andere Instrumente des Kartellrechts | 344 |
| b) Bundeskartellamt | 359 |
| aa) Auswirkungen auf die Fusionskontrolle | 359 |
| bb) Auswirkungen auf andere Instrumente des Kartellrechts | 366 |
| 5. Fazit: Probleme der aktuellen Entscheidungspraxis | 370 |

| | |
|---|-----|
| E. Eigene Lösung | 373 |
| I. Stand der Wissenschaft: Kritik und Lösungsansätze | 373 |
| 1. Europäische Diskussion | 373 |
| a) Gegen eine Ausweitung der wirtschaftlichen Einheit | 373 |
| aa) Ansicht Zhangs | 374 |
| bb) Ansicht Milhaupts/Zhengs | 377 |
| cc) Ansicht Svetliciniis | 377 |
| b) Für eine Ausweitung des Begriffs der wirtschaftlichen Einheit | 379 |
| aa) Ansicht Rileys | 379 |
| bb) Ansicht Briguets | 380 |
| cc) Ansicht Petits | 382 |
| c) Ansicht Šmekjals | 383 |
| d) Reform der EU-Fusionskontrolle | 384 |
| e) Monopolkommission | 385 |
| 2. Diskussion im GWB | 386 |
| a) Verbundklausel und öffentliche Unternehmen | 387 |
| b) Keine Änderung der Rechtslage | 389 |
| II. Eigener Lösungsansatz | 390 |
| 1. Abgrenzung zur Investitionskontrolle | 391 |
| 2. Wettbewerbsschutz durch Fusionskontrolle | 396 |
| a) Grundsatz des Wettbewerbsschutzes | 396 |
| b) Grundsatz der wettbewerblichen Neutralität | 400 |
| 3. Lösungsvorschlag | 403 |
| a) Gesetzestehnische Umsetzung | 403 |
| aa) FKVO | 404 |
| bb) GWB | 404 |
| b) Qualifizierte widerlegbare Vermutung bei Staatsunternehmen aus Drittstaaten | 405 |
| aa) Staatsunternehmen | 405 |
| bb) Drittstaaten mit einem staatskapitalistischen Wirtschaftssystem | 406 |
| cc) Reichweite der Vermutung | 406 |
| dd) Widerlegbarkeit | 406 |
| c) Transaktionswertschwelle | 413 |
| 4. Begründung des Lösungsansatzes | 414 |
| a) Beweisproblematik | 414 |
| b) Abkehr vom Ownership bias | 418 |

| | |
|---|-----|
| c) Sinn und Zweck der Aufgreifschwellen | 418 |
| aa) Zusammenschlüsse von gesamtwirtschaftlicher Bedeutung | 419 |
| bb) Einfache und rechtssichere Bestimmbarkeit | 421 |
| 5. Zulässigkeit der Einführung einer widerlegbaren Vermutung | 424 |
| a) Verfolgung legitimer Ziele | 424 |
| b) Legitimation durch empirisch belegbare Tatbestandstypik | 425 |
| c) Sachlogischer Regelungszusammenhang | 429 |
| d) Widerlegbarkeit der Vermutung | 429 |
| e) Möglichkeit und Zumutbarkeit der Widerlegung | 429 |
| f) Europarechtliche Vorgaben bei Vermutungen | 430 |
| 6. Neue Interpretation bestehender Rechtsbegriffe | 430 |
| a) GWB | 430 |
| b) FKVO | 432 |
| 7. Umgang mit Kritik | 432 |
| a) Ownership bias | 432 |
| b) Fehlende gründliche Analyse | 434 |
| c) Widerspruch zu Grundsätzen der präventiven Fusionskontrolle | 434 |
| 8. Auswirkungen auf die anderen Bereiche des Kartellrechts | 436 |
| a) Zusammenschlüsse zwischen zwei chinesischen Staatsunternehmen als interne Restrukturierung | 436 |
| b) Konzernprivileg zwischen chinesischen Staatsunternehmen | 438 |
| aa) Verfahrensrechtliche Beschränkung auf die Fusionskontrolle | 438 |
| bb) Materiell-rechtliche Wirkung | 441 |
| F. Fazit und Ausblick | 443 |
| I. Literaturverzeichnis | 447 |