

# 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 Aufgreifschwelen	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/Zhongs	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 Šmejkal	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) Gesetzestechnische 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