

## Inhaltsverzeichnis

	Seite	Rand- nummer
<b>Vorwort .....</b>	5	
<b>Inhaltsverzeichnis .....</b>	7	
<b>Abkürzungen und abgekürzt zitierte Literatur .....</b>	13	
<b>Einführung .....</b>	19	1
<b>Allgemeines Prüfungsschema .....</b>	21	10
<b>§ 1 Vorrang der EU-Fusionskontrolle .....</b>	23	11
<b>A. Zusammenschlüsse nach der FKVO .....</b>	23	14
I. Fusion .....	24	16
II. Kontrollerwerb .....	25	20
III. Vollfunktions-Gemeinschaftsunternehmen .....	26	28
<b>B. Ausnahmen vom Zusammenschlusstatbestand .....</b>	29	38
I. Bankenklausel .....	29	39
II. Insolvenzklausel .....	30	43
III. Erwerb durch Beteiligungsgesellschaft .....	30	45
<b>C. Gemeinschaftsweite Bedeutung des Zusammenschlusses ....</b>	31	47
<b>D. Flussdiagramm zur gemeinschaftsweiten Bedeutung .....</b>	33	57
<b>E. Schaubild zum Vorrang der EU-Fusionskontrolle .....</b>	34	58
<b>F. Verfahren und Prüfungsmaßstab .....</b>	34	59
<b>G. Verweisung zwischen EU- und nationaler Fusionskontrolle .....</b>	35	63
I. Verweisung von Kommission zum BKartA .....	36	65
II. Verweisung vom BKartA zur Kommission .....	37	69
<b>§ 2 Zusammenschluss nach dem GWB .....</b>	39	70
<b>A. Unternehmen als Adressaten der Fusionskontrolle .....</b>	39	72
<b>B. Vermögenserwerb, § 37 Abs. 1 Nr. 1 GWB .....</b>	41	84
I. Erwerb des gesamten Unternehmensvermögens .....	42	89
II. Erwerb eines Teils des Unternehmensvermögens .....	43	92
<b>C. Kontrollerwerb, § 37 Abs. 1 Nr. 2 GWB .....</b>	45	104
I. Begriff der Kontrolle .....	45	106
II. Dauerhafter Kontrollwechsel .....	46	110
III. Wege des Kontrollerwerbs im Überblick .....	47	115
IV. Erwerb alleiniger Kontrolle .....	47	117
1. Eigentums- oder Nutzungsrechte am Vermögen .....	48	120
2. Mehrheitsbeteiligung .....	48	125
3. Minderheitsbeteiligung .....	49	127
4. Unternehmensverträge .....	49	130
5. Sonstige Wege des Kontrollerwerbs .....	50	133

V.	Gemeinsame Kontrolle durch mehrere Unternehmen . . . . .	50	134
1.	Begriff der gemeinsamen Kontrolle . . . . .	51	136
2.	Gleichberechtigte Anteilseigner . . . . .	51	137
3.	Ungleich verteilte Stimmrechte (Blockaderechte) . . . . .	51	139
4.	Ausschlaggebende Stimme/Schlichtungsverfahren . . . . .	52	143
D.	<b>Anteilserwerb, § 37 Abs. 1 Nr. 3 GWB</b> . . . . .	53	145
I.	Erreichen der relevanten Beteiligungsschwellen . . . . .	54	151
II.	Mittelbarer Anteilserwerb . . . . .	55	158
III.	Anteilserwerb durch Mehrere (GU) . . . . .	56	164
E.	<b>Wettbewerblich erheblicher Einfluss, § 37 Abs. 1 Nr. 4 GWB</b> . . . . .	57	168
I.	Beteiligung unter 25 % . . . . .	57	171
II.	Erhebliche Einflussnahme mit Wettbewerbsbezug . . . . .	58	172
F.	<b>Besondere Erwerbskonstellationen</b> . . . . .	60	181
I.	Erwerbsoptionen . . . . .	60	181
II.	Wirtschaftliche Zurechnung/Treuhänderischer Anteilserwerb . . . . .	61	188
G.	<b>Einschränkungen und Ausnahmen vom Zusammenschlussbegriff</b> . . . . .	62	194
I.	Zusammenschluss bereits zusammengeschlossener Unternehmen . . . . .	62	195
1.	Zweitzusammenschluss . . . . .	63	196
2.	Wesentliche Verstärkung der Unternehmensverbindung . . . . .	64	202
II.	Bankenklausel . . . . .	64	204
H.	<b>Zusammenfassende Übersicht zum Zusammenschluss</b> . . . . .	67	214
§ 3	<b>Aufgreifschwellen der deutschen Fusionskontrolle</b> . . . . .	69	215
A.	<b>Überblick über Umsatzschwellenwerte und Ausnahmen</b> . . . . .	69	216
B.	<b>Berechnung der relevanten Umsätze</b> . . . . .	70	218
I.	Beteiligte Unternehmen . . . . .	70	219
II.	Zurechnungstatbestände . . . . .	71	228
III.	Zu berücksichtigende Positionen . . . . .	73	237
IV.	Zeitraum und Zeitpunkt . . . . .	73	241
V.	Geografische Zuordnung des Umsatzes . . . . .	74	244
VI.	Umsätze in bestimmten Wirtschaftsbereichen . . . . .	74	247
1.	Warenhandel – Dreiviertel der Umsätze . . . . .	74	247
2.	Presse- und Rundfunk – Zwanzigfache Umsätze . . . . .	75	252
3.	Finanzwirtschaft . . . . .	76	257
4.	Versicherungswirtschaft . . . . .	77	261
C.	<b>Ausnahmetatbestände</b> . . . . .	77	263
I.	De-minimis-Ausnahme . . . . .	78	264
II.	Bagatellmarkt-Ausnahme . . . . .	79	272
1.	Besonderheiten bei der Marktdefinition . . . . .	80	275
2.	Nur deutsches Marktvolumen . . . . .	81	283
D.	<b>Inlandsauswirkung</b> . . . . .	82	285

<b>§ 4</b>	<b>Materielle Fusionskontrolle .....</b>	<b>85</b>	<b>291</b>
A.	Prüfungsschema .....	85	293
B.	Marktdefinition.....	85	294
I.	Sachlich relevanter Markt .....	86	297
1.	Bedarfsmarktkonzept .....	87	302
2.	a. Sicht der Marktgegenseite.....	87	304
3.	b. Funktionale Austauschbarkeit.....	88	307
4.	c. Berücksichtigung besonderer Marktgegebenheiten.....	89	308
2.	Konzept der Angebotsumstellungsflexibilität .....	91	319
3.	Besonderheiten bei Nachfragemärkten .....	91	323
II.	Räumlich relevanter Markt.....	92	327
C.	Marktbeherrschung.....	93	334
I.	Einzelmarktbeherrschung .....	94	340
1.	Monopol.....	95	344
2.	Fehlen wesentlichen Wettbewerbs (Quasi-Monopol).....	96	348
3.	Überragende Marktstellung .....	97	350
4.	a. Marktanteil.....	98	355
5.	aa. Berechnung des Marktanteils .....	99	356
6.	bb. Bewertung des Marktanteils .....	100	362
7.	b. Finanzkraft und überlegene Ressourcen.....	102	370
8.	c. Zugang zu Beschaffungs- oder Absatzmärkten/ Sortimente .....	104	381
9.	d. Verflechtungen mit anderen Unternehmen.....	105	388
10.	e. Marktzutrittsschranken .....	106	391
11.	f. Tatsächlicher oder potenzieller Wettbewerb.....	107	392
12.	g. Marktgegenmacht .....	107	397
13.	h. Marktphase .....	108	399
14.	i. Substitutionswettbewerb .....	108	402
15.	4. Gesamtschau aller Strukturfaktoren .....	109	403
16.	5. Nachfragermarktbeherrschung .....	110	408
17.	6. Widerlegbare Vermutung der Einzelmarktbeherrschung .....	111	412
II.	Gemeinsame Marktbeherrschung .....	111	415
1.	1. Fehlender Innenwettbewerb.....	113	423
2.	2. Fehlender Außenwettbewerb.....	115	431
3.	3. Widerlegbare Oligopolvermutung.....	116	433
D.	Begründung oder Verstärkung von Marktbeherrschung.....	116	436
I.	Prognoseentscheidung.....	117	438
II.	Kausalität/Sanierungsfusion .....	118	443
III.	Marktbeherrschung bei Dritten .....	120	451
IV.	Zusammenschlusstatbestand und Ressourcenzurechnung .....	121	454
V.	Begründung der Marktbeherrschung.....	122	460
1.	1. Begründung einer Einzelmarktbeherrschung .....	122	461
2.	2. Begründung gemeinsamer Marktbeherrschung .....	123	463
VI.	Verstärkung der Marktbeherrschung.....	124	466
1.	1. Verstärkung einer Einzelmarktbeherrschung .....	124	467
2.	2. Verstärkung gemeinsamer Marktbeherrschung .....	125	470
VII.	Prüfung unterschiedlicher Zusammenschlusskonstellationen...	125	473

1.	Horizontale Zusammenschlüsse .....	126	474
2.	Vertikale Zusammenschlüsse .....	129	485
3.	Konglomerate Zusammenschlüsse.....	129	489
4.	Gemeinschaftsunternehmen.....	131	493
E.	<b>Abwägung wettbewerblicher Vor- und Nachteile (Abwägungsklausel) .....</b>	132	497
<b>§ 5</b>	<b>Freigabe mit Nebenbestimmungen .....</b>	135	508
A.	Allgemeine Voraussetzungen.....	135	510
B.	Eingeschränkte Ermessenentscheidung .....	136	514
C.	Auflagen und Bedingungen .....	136	515
D.	Inhaltliche Anforderungen.....	138	520
E.	<b>Typische Arten der Nebenbestimmungen und ihre Handhabung .....</b>	139	524
I.	Veräußerungsverpflichtungen.....	139	525
II.	Verpflichtung zur Marktöffnung .....	140	534
III.	Einflussbeschränkung .....	141	536
<b>§ 6</b>	<b>Fusionskontrollverfahren .....</b>	143	537
A.	Anmeldeobligieheit .....	143	541
B.	<b>Vollzugsverbot .....</b>	145	546
I.	Verboteene Vollzugshandlungen .....	145	548
II.	Befreiung vom Vollzugsverbot .....	146	555
III.	Rechtsfolgen des Verstoßes gegen das Vollzugsverbot.....	149	565
1.	Schwebende Unwirksamkeit .....	149	565
2.	Bußgeld .....	149	568
3.	Auflösung des Zusammenschlusses (Entflechtung).....	150	572
4.	Vorgehen bei versäumter Anmeldung .....	152	581
C.	<b>Planung und Einreichung der Anmeldung .....</b>	153	583
I.	Vorbereitende Kontaktaufnahme zum BKartA .....	153	584
II.	Zeitpunkt der Anmeldung .....	153	586
III.	Pflichtangaben in der Anmeldung .....	154	589
1.	Beschreibung des Zusammenschlusses .....	155	591
2.	Identität der Beteiligten und Umsätze.....	155	593
3.	Marktanteile.....	156	598
4.	Inlandsvertreter .....	156	603
IV.	Weitere Angaben .....	157	604
V.	Richtigkeit und Vollständigkeit der Angaben.....	157	607
1.	Ordnungswidrigkeit .....	157	607
2.	Widerruf oder Änderung der Freigabe/Entfallen der Freigabefiktion .....	158	611
D.	<b>Verfahren nach Einreichung der Anmeldung.....</b>	158	612
I.	Veröffentlichung .....	158	612
II.	Prüfung und Bewertung des Sachverhalts durch das BKartA...	159	613

1.	Informelle Nachfrage .....	159	615
2.	Auskunftsersuchen über Marktanteile und Umsätze.....	159	616
3.	Allgemeines formelles Auskunftsersuchen .....	160	621
III.	Vorprüfverfahren (Phase I).....	161	628
1.	Nichtuntersagung oder Monatsbrief.....	162	629
2.	Monatsfrist für die Eröffnung des Hauptprüfungsverfahrens	162	633
IV.	Hauptprüfverfahren (Phase II).....	164	639
1.	Fristen und Dauer .....	164	641
2.	Entscheidung des BKartA .....	165	648
	a. Freigabe mit oder ohne Nebenbestimmungen.....	165	649
	b. Widerruf oder Änderung der Freigabe .....	166	651
	c. Untersagung.....	166	653
V.	Anzeige des nach Freigabe vollzogenen Zusammenschlusses .....	168	657
VI.	Beiladung Dritter .....	168	658
1.	Voraussetzungen für die Beiladung .....	168	661
2.	Ermessensentscheidung .....	169	665
VII.	Akteneinsicht .....	170	671
VIII.	Gebühren für das Verfahren.....	171	678
<b>§ 7</b>	<b>Ministererlaubnis .....</b>	<b>175</b>	<b>687</b>
A.	Formelle Voraussetzungen .....	176	690
B.	Entscheidung.....	176	694
I.	Interessen der Allgemeinheit/Gesamtwirtschaftliche Vorteile ..	177	695
II.	Abwägung.....	178	699
III.	Auflagen und Bedingungen.....	179	704
C.	Verfahren.....	180	707
D.	Widerruf und Änderung der Erlaubnis .....	181	714
E.	Rechtsmittel .....	181	715
<b>§ 8</b>	<b>Rechtsmittel .....</b>	<b>183</b>	<b>720</b>
A.	Kein Rechtsschutz gegen „Entscheidungen“ im Vorprüfverfahren.....	183	720
B.	Beschwerde gegen Entscheidungen im Hauptprüfverfahren.....	183	723
I.	Zulässigkeitsfragen.....	184	725
1.	Statthaftigkeit.....	184	725
2.	Beschwerdebefugnis .....	184	726
3.	Formelle Beschwer .....	185	731
4.	Materielle Beschwer .....	186	736
5.	Bei Erledigung: Fortsetzungsfeststellungsbeschwerde .....	187	739
6.	Rechtsschutzbedürfnis .....	188	745
7.	Form und Frist.....	188	746
8.	Beteiligung am Beschwerdeverfahren .....	189	749
9.	Einstweiliger Rechtsschutz.....	189	750
II.	Begründetheit.....	190	754
1.	Untersuchungsgrundsatz .....	190	755

*Inhaltsverzeichnis*

---

2. Entscheidung des OLG .....	191	758
III. Beschwerden gegen sonstige Verfügungen .....	192	766
IV. Rechtsbeschwerde .....	192	769
Anhang .....	195	
A. Mustertext für aufschiebende Bedingungen .....	197	
B. Mustertext für auflösende Bedingungen .....	203	
C. Mustertext für Auflagen .....	211	
D. Mustertext Treuhändervertrag .....	219	
E. Mitteilung zur Behandlung nachträglich angemeldeter Zusammenschlüsse .....	225	
F. Mitteilung der Kommission über die Verweisung von Fusionssachen .....	227	
Stichwortverzeichnis .....	253	