

Inhaltsverzeichnis

<i>A. Einleitung</i>	1
I. Forschungsstand	3
II. Fragestellung	6
III. Gang der Arbeit	7
IV. Schwerpunkte	8
1. Strukturbeschreibung der Zementindustrie	8
2. Kartellierungsstrategien	8
3. Reaktionen der Wettbewerbsaufsicht	9
4. Ziele des Kartellrechts	9
5. Gründe der Fehlschläge der Kartellpolitik	10
6. Theoretische Einordnung	10
7. Alternative Lösungsmöglichkeiten	10
V. Methoden	11
VI. Ziel der Arbeit	12
<i>B. Strukturbeschreibung der Zementindustrie</i>	13
I. Was ist Zement? Das Produkt und seine Eigenschaften	13
1. Technische Erläuterung	13
2. Charakteristika des Zementmarktes	15
II. Wie wird Zement produziert?	17
1. Technik der Zementproduktion	17
2. Standorte in Deutschland	18
3. Kosten	18
a) Skalenerträge	19
b) Versandkosten und Preisgestaltung	20
c) Sunk Costs	21
4. Ergebnis: Produktionsprozess	22
III. Wer produziert Zement?	22
1. Die Entwicklung der Industrie	22

2. Anbieter auf dem deutschen Markt	24
3. Markteintritt	24
IV. Wer kauft Zement?	25
1. Wer sind die Abnehmer?	25
2. Absatzgebiete	26
V. Wettbewerb in der Zementindustrie	28
1. Praxis des Wettbewerbs	29
a) Nachfrageelastizität	29
b) Wettbewerb aufgrund fehlender Kundenbindung	29
c) Die westfälischen Zementpreiskriege	30
aa) 1. Westfälischer Zementpreiskrieg	30
bb) 2. Westfälischer Zementpreiskrieg	31
2. Einordnung in die Wettbewerbstheorie	31
a) Cournot-Wettbewerb	31
b) Bertrand-Wettbewerb	32
VI. Kartelle in der Zementindustrie	34
1. Deutschland bis 1945	35
a) Bis zum Ersten Weltkrieg	35
b) Staatlicher Eingriff 1917	35
c) 1933 bis 1945	36
2. Deutschland von 1945 bis heute	37
a) Bestimmungen der Alliierten	37
b) Rationalisierungskartelle	37
c) Verkaufsagenturen	39
d) ‚Kartellfreie Kooperation‘	41
e) Exportkartelle	42
3. Ergebnis: Kartellierung in der deutschen Zementindustrie	42
4. Zementkartelle weltweit	43
a) Nationale Kartelle	43
b) Nationen-übergreifende Kartelle	45
5. Ergebnis: Kartelle in der Zementindustrie	47
VII. Ergebnis: Strukturbeschreibung der Zementindustrie	47
 C. Kartellierungsstrategien	48
I. Darstellung der ergriffenen Maßnahmen	49
1. Marktaufteilung	49
a) Darstellung	49
aa) Gebietsaufteilung	49
bb) Quotenzuteilung	49

b) Ziel	50
aa) Gebietsaufteilung	50
bb) Quotenzuteilung	51
2. Kapazitätsstilllegung	51
a) Darstellung	52
b) Ziel	52
3. Abwehrmaßnahmen gegen Importe	53
a) Darstellung	53
aa) Maßnahmen gegen Ostimporte	53
bb) Maßnahmen gegen Seeimporte	54
b) Ziel	54
4. Vertikale Integration und Kartellierung im Transportbeton	55
a) Darstellung	55
b) Ziel	55
5. Ergebnis: Maßnahmen zur Wettbewerbsbeschränkung	56
II. Überwachung und Durchsetzung	56
1. Überwachung	57
a) Geschlossene Systeme	57
b) Offene Systeme	58
c) Ausgleichsmechanismen	59
2. Durchsetzung	60
a) kooperative Lösungen	60
b) Zuckerbrot & Peitsche	61
aa) Zuckerbrot	61
bb) Peitsche	62
3. Ergebnis: Überwachung und Durchsetzung	63
III. Rechtlicher Hintergrund (normativer Kontext)	63
1. Entwicklung des Kartellrechts	63
2. Anwendbares Recht	64
3. Bewertung einzelner Verhaltensweisen	66
a) Syndikate und gemeinsame Verkaufsstellen	66
b) Marktaufteilung	67
aa) Tatbestand des Art. 101 Abs. 1 AEUV und § 1 GWB	67
bb) Freistellung nach Art. 101 Abs. 3 AEUV, § 2 Abs. 1 GWB	68
c) Kapazitätsstilllegung	70
d) Abwehrmaßnahmen gegen Importe	71
e) Exportkartelle	72
f) Vertikale Integration	73
aa) Vertikale Integration durch Übernahmen	73
bb) Missbrauch marktbeherrschender Stellung	75

cc) Verschiebung der wettbewerbsbeschränkenden Absprachen.....	76
4. Legalisierung.....	76
a) Strukturkrisenkartelle	76
aa) Antrag durch die Zementhersteller.....	77
bb) Europäische Regelung	77
cc) Deutsche Regelung	78
b) Anti-Dumping	79
5. Ergebnis: Rechtlicher Hintergrund	80
IV. Ergebnis: Kartellierungsstrategien.....	80
 <i>D. Reaktionen der Wettbewerbsaufsicht</i>	82
I. Wettbewerbsbehörden	82
1. Deutschland.....	83
a) Inquisitorisches Verfahren.....	83
aa) Rechtsrahmen	83
bb) Fälle.....	84
b) Kronzeugenregelung – Whistle Blowing	84
aa) Rechtsrahmen	84
bb) Fälle.....	86
c) Sanktionen durch das Kartellamt	86
aa) Rechtsrahmen	87
(1) Bußgelder gegen natürliche Personen	87
(2) Bußgelder gegen Unternehmen und Unternehmensvereinigungen	88
(3) Bußgeldberechnung	89
bb) Fälle.....	90
2. EU-Kommission	93
a) Inquisitorisches Verfahren.....	93
aa) Rechtsrahmen	93
bb) Fälle.....	94
b) Kronzeugenregelung (Leniency/Whistle Blowing)	95
aa) Rechtsrahmen	95
bb) Fälle.....	96
c) Sanktionen der Kommission	96
aa) Rechtsrahmen	97
(1) Abstellungentscheidung	97
(2) Geldbußen	97
bb) Fälle.....	99
(1) Untersagung	99
(2) Geldbußen	100

3. Ergebnis: Reaktionen der Wettbewerbsaufsicht	101
II. Gerichte	101
1. Deutschland	101
a) Durchsetzung des Kartellverbots	101
b) Maßnahmenkontrolle	102
2. EU	104
3. Ergebnis: Gerichte	106
III. Private Rechtsdurchsetzung (class actions)	106
1. Rechtsrahmen	106
a) Deutschland	106
aa) Betroffenheit	107
bb) Schaden und passing-on-defence	107
cc) Follow-on Klagen	109
b) EU	109
2. Fälle	111
a) CDC-SA Verfahren	111
aa) Zulässigkeit der Klage	111
(1) Örtliche Zuständigkeit	112
(2) Prozessstandschaft	112
bb) Wirksamkeit der Abtretung (Aktivlegitimation der Kläger)	115
(1) Auf die Abtretung anwendbares Recht	115
(2) § 134 BGB i.V.m. § 49 b Abs. 2 BRAO	116
(3) Verstoß gegen das Rechtsberatungsgesetz (RBerG)?	117
(4) Missbräuchliche Verschiebung des Prozess- kostenrisikos	119
cc) Anwendbares Recht (intertemporales Kartellrecht)	120
(1) Anspruchsgrundlage des § 33 Abs. 1, 3 GWB	121
(2) Ausschluss der passing on defence nach § 33 Abs. 3 Satz 2 GWB	122
(3) Bindungswirkung des Bußgeldverfahrens nach § 33 Abs. 4 Satz 1 GWB	123
dd) Geltung der Bonusregelung	123
ee) Schaden	124
ff) Ergebnis: CDC-SA Verfahren	126
b) Weitere Klagen?	127
3. Ergebnis: Private Rechtsdurchsetzung	127
IV. Ergebnis: Reaktionen der Wettbewerbsaufsicht	127

<i>E. Ziele des Kartellrechts</i>	129
I. Theoretischer Hintergrund.....	130
1. Freiheitliche Konzeptionen.....	131
a) Freiburger Schule (Austrian Economics).....	131
b) Neo-austrian	132
2. Harvard School.....	134
3. Chicago-School	135
4. Ergebnis: Theoretischer Hintergrund	136
II. Ziele der Wettbewerbsordnungen	137
1. Deutschland (GWB)	137
2. Europäisches Wettbewerbsrecht	139
3. Ergebnis: Ziele der Wettbewerbsordnungen	141
III. Übertragung auf die Zementindustrie	141
1. Hauptziele	142
a) Offenhaltung der Märkte	142
b) Vermeidung von Konzentration	142
c) Wettbewerbsfreiheit	143
d) Effizienzgewinne.....	144
2. Nebenziele.....	145
a) Schutz kleinerer und mittlerer Unternehmen.....	145
b) Umweltschutz.....	146
c) Internationale Wettbewerbsfähigkeit	146
IV. Ergebnis: Ziele des Kartellrechts	146
<i>F. Verwirklichung der Ziele der Wettbewerbspolitik</i>	148
I. Hauptziele	148
1. Offenhaltung der Märkte	148
2. Konzentration	149
3. Wettbewerbsfreiheit	152
4. Effizienzgewinne.....	153
II. Nebenziele.....	155
1. Schutz mittlerer und kleinerer Unternehmen (KMU/SME)	155
2. Umweltschutz.....	156
3. Internationale Wettbewerbsfähigkeit	157
III. Ergebnis: Zielverwirklichung	158

<i>G. Wirkungsanalyse und Erklärungsmodelle</i>	159
I. Geldbußen	159
1. Modell-Fall.....	160
2. Geldbuße als Kosten.....	161
3. Modell-Korrektur	164
a) Umlegung auf den Zementpreis	164
b) Risikoansatz	165
c) Modell mit Risikoberücksichtigung	167
4. Effektive, optimale Geldbußen?	168
5. Erfolgsaussichten höherer, optimaler Geldbußen gemessen an den Zielen der Wettbewerbspolitik	170
6. Ergebnis: Geldbußen	171
II. Kronzeugenregelung (whistle blowing)	172
1. Modell-Fall.....	172
2. Analyse	173
3. Ergebnis: Kronzeugenregelung.....	175
III. Private Kartellrechtsdurchsetzung	175
1. Modell-Fall.....	176
2. Analyse	176
a) Beeinflussung der Strategiewahl?	176
b) Unterminierung des whistle blowings?	177
c) Effizienzauswirkungen	178
d) Einschränkung der Instrumente der Wettbewerbspolitik	179
3. Ergebnis: Private Kartellrechtsdurchsetzung	180
IV. Mittelstand im Zementmarkt.....	181
1. Modell-Fall.....	181
2. Analyse	182
3. Ergebnis: Mittelstand im Zementmarkt.....	183
V. Anpassungsstrategien	184
1. Nutzung des Kartellrechts im Wettbewerb.....	184
2. Entzug des Regelungssubjektes	185
3. Ergebnis: Anpassungsstrategien	186
VI. Ergebnis: Wirkungsanalyse und Erklärungsmodelle	186
<i>H. Eingriffslegitimation</i>	188
I. Verfassungsrechtliche Kritik	188
1. Rechtsnatur der Maßnahme	188
2. Prüfungsmaßstab der Verhältnismäßigkeit im weiteren Sinne	189

3. Prüfung der Verhältnismäßigkeit im weiteren Sinne und Geeignetheit der Maßnahmen	190
4. Ergebnis: Eingriffslegitimation.....	193
II. Einordnung in den more economic approach	193
1. Der Ansatz des more economic approach	193
2. Schlussfolgerungen für die Wettbewerbspolitik im Fall der Maßnahmen gegen die Zementindustrie.....	196
III. Grundlagen für rechtspolitische Lösungsalternativen	197
1. Eingriffsnotwendigkeit	197
2. „Optimale Lösungen“	200
3. Berücksichtigung von Geeignetheit und MEA.....	202
IV. Ergebnis: Eingriffslegitimation.....	204
I. <i>Rechtspolitische Lösungsalternativen</i>	205
I. Erfahrungen anderer Märkte (<i>off the rack solutions</i>)	206
1. USA	206
a) Ausgangslage in den USA	206
b) Bewertung	208
2. Großbritannien	209
a) Englische Ausgangslage	209
b) Beurteilung durch das Gericht für wettbewerbs- beschränkende Praktiken (Restrictive Practices Court).....	211
c) Bewertung	213
3. Norwegen	213
a) Die norwegische Ausgangslage	213
b) Bewertung	214
4. Ergebnis: Erfahrungen anderer Märkte	215
II. Sanktionsverschärfung.....	216
1. Höhere Geldbußen.....	216
2. Freiheitsstrafen	217
a) Einführung	217
b) Rechtliche Hindernisse in Europa und Deutschland.....	218
c) Übertragung auf die Zementindustrie und Erfolgs- aussichten von Freiheitsstrafen	219
aa) Tatsächliche Abschreckungswirkung?	220
bb) Berücksichtigung der Ziele der Wettbewerbspolitik.....	221
3. Ergebnis: Sanktionsverschärfung.....	222
III. Strukturelle Maßnahmen	223
1. Ausgangspunkt: Warum kartellieren Zementanbieter?.....	224

2. Marktregulierung – Preiskontrolle	227
3. Marktorganisation	228
a) Handelssysteme	229
b) Versicherungslösung	230
c) Marktinformation, Gegengift und Anreiz.....	232
aa) Der Wert von Information.....	232
bb) Legale Informationsbeschaffung	233
cc) Legale Informationsbeschaffung im Lichte der Wettbewerbspolitik.....	234
dd) Alternativen zur freien Informationsbeschaffung	235
ee) Ergebnis: Marktinformation.....	237
4. Ergebnis: Strukturelle Maßnahmen.....	237
IV. Ergebnis: Rechtspolitische Lösungsalternativen	238
<i>J. Fazit</i>	240
 Literaturverzeichnis.....	245
Sachverzeichnis.....	267