

Burkhard Führmeyer

Quersubventionen als Problem des europäischen Wettbewerbsrechts

Darstellung am Beispiel der deutschen
Post- und Telekommunikationswirtschaft



Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	15
1. Teil: Einleitung und Themenstellung.....	19
2. Teil: Quersubventionen als neue Problemstellung am Beispiel der deutschen Post- und Telekommunikationswirtschaft.....	23
A. Einleitung.....	23
B. Entwicklung und Struktur der deutschen Post- und Telekommunikationswirtschaft.....	23
I. Liberalisierungsprozess in Europa.....	23
1. Ausgangslage.....	23
2. Telekommunikationssektor.....	24
3. Postsektor.....	27
II. Entwicklung auf den deutschen Märkten.....	29
1. Ausgangslage.....	29
2. Postreform I: Gründung der DBP Telekom, DBP Postbank und DBP Postdienst.....	30
3. Postreform II: Privatisierung.....	31
4. Postreform III: Liberalisierung.....	32
a) Marktöffnung durch das Telekommunikationsgesetz.....	32
b) Änderungen durch das Postgesetz.....	33
III. Regulierung der Märkte.....	34
1. Notwendigkeit der Regulierung.....	34
2. Errichtung nationaler Regulierungsbehörden.....	35
C. Existenz von Quersubventionen in der deutschen Post- und Telekommunikationswirtschaft.....	37
3. Teil: Wirtschaftliche Grundlagen der Quersubventionen.....	39
A. Einleitung.....	39
I. Wirtschaftswissenschaftlicher Begriff.....	39

II.	Definition der Kommission.....	41
B.	Einteilung der Quersubventionen	42
I.	Horizontale Quersubventionierung	42
II.	Vertikale Quersubventionierung	43
III.	Intertemporäre Quersubventionierung	43
C.	Nachweis der Quersubventionen	44
I.	Einleitung	44
II.	Grundlagen der Kostenrechnung	45
1.	Vollkostenrechnung	46
2.	Teilkostenrechnungen	48
III.	Methoden für den Nachweis von Quersubventionen	49
1.	Fully Distributed Cost Test	50
2.	Stand Alone Cost Test	51
3.	Incremental Cost Test	52
4.	„Faulhaber Rule“	53
5.	Ansätze in der europäischen Rechtspraxis	54
a)	Kostensysteme beruhend auf den „incremental costs“	54
b)	Kostensysteme beruhend auf den Vollkosten	55
c)	Bewertung	56
D.	Ergebnis	58
4. Teil:	Quersubventionen als Rechtsproblem im europäischen Wettbewerbsrecht.....	60
A.	Einleitung.....	60
B.	Wettbewerbsrechtliche Grundlagen des EG-Vertrages.....	60
I.	Begriff des Wettbewerbs.....	60
II.	Ziele der EG-Wettbewerbspolitik	62
1.	Allgemeine Grundsätze	62
2.	Bedeutung des Wettbewerbs in der Post- und Telekommunikationsschaft. 63	
a)	Größenvorteile	64
b)	Contestable Markets-Theorie.....	64
c)	Vertikale Integration	65
3.	Quersubventionen und Wettbewerb.....	66
III.	Direkte Wettbewerbsregelungen.....	66

C.	Quersubventionen als Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung nach Art. 82 EG.....	68
I.	Einleitung.....	68
II.	Marktbeherrschende Stellung durch ein oder mehrere Unternehmen	68
1.	Unternehmen.....	68
2.	Marktbeherrschende Stellung	69
a)	Sachlich relevanter Markt	70
aa)	Allgemeine Kriterien	70
bb)	Sachlich relevante Märkte in der Telekommunikation	72
(1)	Zugangsmarkt.....	73
(2)	Endkundenmarkt	74
cc)	Sachlich relevante Märkte im Postsektor.....	75
b)	Räumlich relevanter Markt	77
aa)	Allgemeine Kriterien	77
bb)	Telekommunikationssektor.....	78
cc)	Postsektor	79
c)	Zeitlich relevanter Markt	79
d)	Beherrschende Stellung	82
aa)	Allgemeine Kriterien der Marktbeherrschung.....	82
bb)	Beherrschende Stellung auf den Telekommunikationsmärkten	84
cc)	Beherrschende Stellung auf den Postmärkten.....	86
(1)	Derzeitiger Stand.....	86
(2)	Situation nach vollständiger Liberalisierung.....	87
3.	Gemeinsamer Markt oder wesentlicher Teil desselben	88
III.	Missbrauch der beherrschenden Stellung	89
1.	Begriff des Missbrauchs	89
2.	Quersubventionen als Missbrauch	91
a)	Ausbeutungsmissbrauch	91
aa)	Preismissbrauch	92
bb)	Quersubventionen und Preismissbrauch	93
b)	Behinderungsmissbrauch	94
aa)	Predatory Pricing	95
bb)	Quersubventionierung und <i>Predatory Pricing</i>	97
(1)	Anwendung der <i>AKZO</i> -Rechtsprechung.....	97
(2)	Preis-Kosten-Relation	99
(3)	Divergenz der Märkte.....	101
(4)	<i>Price Cap</i> -Verfahren	103
c)	Diskriminierung	105
aa)	Art. 82 S. 1 und S. 2 lit. c) EG	105

bb)	Quersubventionen und Diskriminierung	106
(1)	Preisdifferenzierung und unterschiedliche Geschäftsbedingungen	106
(2)	Ramsey-Pricing	108
d)	Essential Facilities	111
aa)	Grundsätze	111
bb)	Quersubventionen und <i>Essential Facilities</i>	113
e)	Quersubventionen als eigenständige Missbrauchskategorie	116
f)	Analyse der Fallgruppen	118
3.	Quersubventionen im deutschen Post- und Telekommunikationssektor ...	121
a)	Ausgangsüberlegung	121
b)	Quersubventionen und Monopolmärkte	123
aa)	Anwendungsbereich	123
bb)	Beurteilungsmaßstab	125
c)	Postsektor	126
aa)	Verdrängungswettbewerb	126
bb)	Diskriminierung	129
cc)	Sonstige Missbrauchsvorwürfe	130
d)	Telekommunikationsbereich	133
aa)	Kampfpreise	133
bb)	Diskriminierung	135
e)	Exkurs: Missbräuchliche Quersubventionen trotz Regulierung?	137
aa)	Ausgangsüberlegung	137
bb)	Grundzüge der Entgeltregulierung	137
(1)	Verfahren nach dem Telekommunikationsgesetz	138
(2)	Verfahren nach dem Postgesetz	141
cc)	Probleme der Regulierungspraxis	142
(1)	<i>Price Cap</i> -Bildung	142
(2)	Beschaffung der Kosteninformationen	143
(3)	Handhabung der Regulierung	144
IV.	Beeinträchtigung des Handels zwischen den Mitgliedstaaten	146
V.	Rechtsfolgen	147
VI.	Ergebnis	148
D.	Quersubventionen im Anwendungsbereich des Art. 87 EG	151
I.	Einleitung	151
II.	Verbot staatlicher Beihilfen i.S.d. Art. 87 Abs. 1 EG	152
1.	Begriff der Beihilfe	152

2.	Darstellung der Beihilfeelemente unter Anwendung auf Quersubventionen	155
a)	Staatliche oder aus staatlichen Mitteln gewährte Beihilfen	155
aa)	Kriterium der staatlichen Zurechenbarkeit	155
	(1) Allgemeine Bestimmung	156
	(2) Quersubventionen als staatliche Mittel	157
	(a) Öffentliche Unternehmen	158
	(b) Zurechnungskriterien i.S.d. Stardust Marine-Urteils ...	160
	(c) Zurechnung von Quersubventionen	161
bb)	Kriterium der Belastung des Staatshaushalts	164
	(1) Diskussion über die Notwendigkeit des Kriteriums	165
	(2) Konsequenzen für die Bewertung von Quersubventionen ..	168
	(3) Auswirkungen des Urteils <i>PreussenElektra</i>	172
	(a) Ausgangsüberlegung	172
	(b) Konsequenzen für die Beurteilung von Quersubventionen in der Post- und Telekommunikationswirtschaft ..	173
b)	Begünstigung	174
c)	Bestimmte Unternehmen oder Produktionszweige	178
3.	Wettbewerbsverfälschung	179
4.	Handelsbeeinträchtigung	181
5.	Zusammenfassende Analyse	182
6.	Beihilferechtliche Besonderheiten bei Quersubventionen	184
a)	Leistungsbeziehungen im Konzernverbund	184
b)	Intertemporäre Quersubventionierung	186
III.	Ausnahmen vom Beihilfeverbot nach Art. 87 Abs. 2 und 3 EG	188
1.	Grundlagen	189
2.	Mögliche Ausnahmetatbestände für Quersubventionen	190
IV.	Rechtsfolgen	195
V.	Quersubventionen mit beihilferechtlichen Bezügen im deutschen Post- und Telekommunikationssektor	198
1.	Beihilfeverfahren gegen die DPAG	198
a)	Verfahren der Kommission	198
b)	Klage vor dem EuGH	200
2.	Beihilfesituationen im Telekommunikationsbereich	203
VI.	Ergebnis	205
E.	Quersubventionen als Verstoß gegen Art. 86 Abs. 1 EG	207
I.	Regelungszweck der Norm	207
II.	Unternehmen i.S.d. Art. 86 Abs. 1 EG	208

III.	Pflichten der Mitgliedstaaten	210
IV.	Maßnahmen bezüglich Quersubventionen.....	211
1.	Verstoß gegen Art. 86 Abs. 1 i.V.m. Art. 82 EG.....	211
2.	Verstoß gegen Art. 86 Abs. 1 i.V.m. Art. 87 EG.....	214
V.	Ergebnis	215
F.	Ausnahmemöglichkeiten gem. Art. 86 Abs. 2 EG.....	216
I.	Bedeutung und Tatbestandsmerkmale	216
1.	Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichem Interesse	217
a)	Allgemeine Bestimmung	217
b)	Post- und Telekommunikationsleistungen als Dienstleistungen i.S.d. Art. 86 Abs. 2 EG	218
2.	Betrugung mit der Dienstleistung	219
3.	Verhinderung der Erfüllung einer übertragenen Aufgabe	220
4.	Grenzen des Gemeinschaftsinteresses	221
II.	Ausnahmen für Quersubventionen	222
1.	Grundsätzliche Zulässigkeit von Quersubventionen	222
a)	Ausnahme nach Art. 86 Abs. 2 EG für Art. 82 (i.V.m. Art. 86 Abs. 1) EG.....	222
aa)	Urteil in der Rechtssache <i>Corbeau</i>	222
bb)	Urteil in der Rechtssache <i>TNT Traco</i>	224
b)	Ausnahmen nach Art. 87 (i.V.m. Art. 86 Abs. 1) EG.....	225
c)	Zusammenfassende Analyse.....	227
2.	Finanzierungsmöglichkeiten des Universaldienstes im Post- und Telekommunikationsbereich.....	228
3.	Pflicht zur Quersubventionierung nach Art. 86 Abs. 2 EG?.....	230
4.	Interne versus externe Subventionierung.....	233
III.	Ergebnis	234
G.	„Multilaterale“ Quersubventionen im Rahmen des Art. 81 EG	235
I.	Einleitung.....	235
II.	Tatbestand und Zweck des Art. 81 EG	236
III.	Anwendungsbereich der bei Art. 81 EG zu beachtenden Quersubventionen.....	237
1.	Quersubventionen zugunsten von Gemeinschaftsunternehmen	237
a)	Begriff des Gemeinschaftsunternehmens	237
b)	Auswirkungen von Quersubventionen.....	238
2.	Handhabung durch die Kommission.....	241
IV.	Ergebnis	245

5. Teil: Maßnahmen zur Verhinderung von Quersubventionen	247
A. Einleitung.....	247
B. Unterschiedliche Maßnahmen im Gemeinschaftsrecht.....	247
I. Allgemeiner Ansatz	247
II. Transparenzrichtlinie	248
1. Sinn und Zweck der Richtlinie	248
2. Anforderungen zur Vermeidung von Quersubventionen.....	249
III. Maßnahmen im Post- und Telekommunikationssektor	250
1. Separierung der Unternehmensbereiche	250
2. Getrennte Rechnungslegung	252
3. Einheitliche Kostenrechnung	253
4. Anordnungen der Kommission	255
C. Bewertung der Maßnahmen und Ergebnis	255
6. Teil: Thesen und Ausblick.....	259
Literaturverzeichnis	266