

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----------|
| Kapitel 1 Einleitung | 17 |
| A. Problemstellung | 17 |
| B. Gang der Untersuchung..... | 25 |
| C. Beschränkung des Themas..... | 26 |
| D. Terminologie | 29 |
| I. Kontrolldichte | 29 |
| II. Die Unionsgerichte..... | 33 |
| E. Der Schutz des Wettbewerbs im Unionsrecht | 34 |
| I. Das Verhältnis der Fusionskontrolle zum sonstigen europäischen Kartellrecht..... | 37 |
| II. Europäische Fusionskontrolle vor Erlass der VO Nr. 4064/89 | 40 |
| III. Ergebnis | 44 |
| Kapitel 2 Beurteilungsspielräume und gerichtliche Kontrolldichte in ausgewählten Rechtsordnungen der Mitgliedstaaten | 45 |
| A. Einführung | 45 |
| B. Gerichtliche Kontrolldichte und administrative Entscheidungsspielräume im französischen Verwaltungsrecht..... | 49 |
| I. Verfassungsrechtliche Vorgaben zur Stellung der Judikative und Exekutive | 49 |
| II. Die verwaltungsgerichtliche Kontrolle von Handlungen der Verwaltung..... | 50 |
| III. Die französische Fusionskontrolle | 58 |
| C. Gerichtliche Kontrolldichte und administrative Entscheidungsspielräume im englischen Verwaltungsrecht..... | 61 |
| I. Verfassungsrechtliche Vorgaben zur Stellung der Judikative und Exekutive | 62 |
| II. Die verwaltungsgerichtliche Kontrolle von Handlungen der Verwaltung..... | 65 |
| III. Die englische Fusionskontrolle | 69 |

| | |
|---|-----|
| D. Gerichtliche Kontrolldichte und administrative Entscheidungsspielräume im deutschen Verwaltungsrecht | 73 |
| I. Verfassungsrechtliche Vorgaben zur Stellung der Judikative und Exekutive | 73 |
| II. Allgemeines Verwaltungsrecht | 75 |
| 1.) Die Lehre vom Beurteilungsspielraum | 76 |
| (a) Prüfungs- und prüfungsähnliche Entscheidungen | 79 |
| (b) Beamtenrechtliche Entscheidungen | 80 |
| (c) Entscheidungen verwaltungspolitischer Art | 81 |
| (d) Entscheidungen durch weisungsfreie, sachverständige und/oder pluralistisch besetzte Gremien | 81 |
| (e) Prognostische und wertende Entscheidungen | 82 |
| 2.) Ermessen | 85 |
| 3.) Die planerische Gestaltungsfreiheit | 86 |
| 4.) Das Regulierungsermessen | 87 |
| 5.) Zwischenergebnis | 90 |
| III. Die deutsche Fusionskontrolle | 92 |
| 1.) Umfang der gerichtlichen Kontrolle bei Verfügungen des Bundeskartellamts | 96 |
| 2.) Umfang der gerichtlichen Kontrolle bei Entscheidungen des Bundeswirtschaftsministers | 99 |
| 3.) Fazit | 100 |
| E. Zusammenfassung | 100 |

Kapitel 3 Allgemeine und normative Vorgaben zur Kontrolldichte bei Verfahren vor den Unionsgerichten

| | |
|--|-----|
| A. Einführung | 107 |
| B. Überblick über das Rechtsschutzsystem der EU | 107 |
| I. Die Zulässigkeitsvoraussetzungen der Nichtigkeitsklage | 111 |
| 1.) Der Klagegegenstand | 112 |
| 2.) Die Klagebefugnis | 113 |
| II. Begründetheit und Rechtsfolgen der Nichtigkeitsklage | 114 |
| III. Der Einfluss prozessualer Normen auf die Kontrolldichte | 116 |
| IV. Art. 19 Abs. 1 Satz 2 EUV | 119 |
| V. Art. 261 AEUV i. V. m. Art. 16 VO Nr. 139/2004 | 121 |
| 1.) Vergleich von Art. 261 AEUV mit Art. 19 Abs. 1 EUV | 123 |
| 2.) Vergleich mit der Rechtslage im EGKS-Vertrag | 124 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 3.) | Bloße Rechtmäßigkeitsskontrolle außerhalb von Zwangsmaßnahmen | 125 |
| VI. | Die Nichtigkeitsgründe der Nichtigkeitsklage nach Art. 263 AEUV | 127 |
| 1.) | Der Nichtigkeitsgrund der Unzuständigkeit..... | 129 |
| 2.) | Der Nichtigkeitsgrund der Verletzung wesentlicher Formvorschriften, insbesondere der Begründungspflicht nach Art. 296 AEUV | 130 |
| 3.) | Der Nichtigkeitsgrund der Verletzung des Vertrages oder einer bei seiner Durchführung anzuwendende Rechtsnorm..... | 133 |
| 4.) | Der Nichtigkeitsgrund des Ermessensmissbrauchs | 133 |
| 5.) | Zwischenergebnis..... | 134 |
| VII. | Verfahrensgrundsätze..... | 135 |
| 1.) | Der Verhandlungs- und Untersuchungsgrundsatz | 136 |
| 2.) | Die Abhängigkeit der Kontrolldichte vom Parteivorbringen..... | 139 |
| 3.) | Die Darlegungs- und Beweislast..... | 139 |
| 4.) | Ergebnis..... | 142 |
| VIII. | Ergebnis zum Abschnitt B | 142 |
| C. | Die gerichtliche Kontrolldichte bei anerkannten Beurteilungsspielräumen der Kommission | 143 |
| I. | Anerkannte Beurteilungsspielräume der Kommission außerhalb der Fusionskontrolle | 145 |
| II. | Herleitung der Figur des offensichtlichen Beurteilungsfehlers | 148 |
| 1.) | Exkurs zu Art. 33 Abs. 1 Satz 2 2. HS. EGKSV | 150 |
| (a) | Bedeutungsgehalt des Auschlusses der gerichtlichen Kontrolle..... | 151 |
| (b) | Rückausnahme bei Ermessensmissbrauch und offensichtlicher Verkennung des Vertrages..... | 152 |
| (c) | Übertragbarkeit der Aussagen des Art. 33 EGKSV auf die heutige Rechtslage..... | 153 |
| III. | Die Kontrolldichte im Rahmen des offensichtlichen Beurteilungsfehlers | 154 |
| IV. | Ergebnis..... | 156 |
| D. | Vergleich der Ergebnisse des Rechtsvergleichs aus Kapitel 2 mit den Vorgaben des Unionsrechts zur Kontrolldichte..... | 157 |
| E. | Begriffsbestimmung Ermessen, Beurteilungsspielraum, Entscheidungsspielraum im Unionsrecht..... | 161 |

| | |
|---|------------|
| Kapitel 4 Beurteilungsspielräume der Kommission bei der Anwendung der FVKO – eine Untersuchung der hierzu ergangenen Rechtsprechung..... | 165 |
| A. Aufbau des Abschnitts..... | 165 |
| B. Überblick über die europäische Fusionskontrolle als Untersuchungsgegenstand..... | 167 |
| I. Die Fusionskontrollverordnung VO Nr. 139/ 2004..... | 167 |
| II. Die Aufgreifkriterien | 169 |
| 1.) Der Zusammenschlussbegriff | 169 |
| 2.) Die Umsatzschwellen | 170 |
| III. Ausnahmen von der exklusiven Zuständigkeit der Kommission..... | 171 |
| IV. Eingreifkriterien..... | 173 |
| 1.) Die Marktabgrenzung | 173 |
| 2.) Die materielle Prüfung: Wettbewerbliche Würdigung der Auswirkungen des Zusammenschlusses..... | 175 |
| 3.) Wettbewerbliche Würdigung und der more economic approach..... | 178 |
| 4.) Kausalität..... | 180 |
| V. Das Prüfungsverfahren der Kommission unter besonderer Berücksichtigung der gerichtlich überprüfbaren Entscheidungen | 180 |
| 1.) Die Phase I | 182 |
| 2.) Die Phase II..... | 184 |
| 3.) Entscheidungen der Kommission, die keiner der beiden Phasen zugeordnet werden können..... | 185 |
| (a) Die Vereinbarkeitsfiktion des Art. 10 Abs. 6 FKVO | 185 |
| (b) Befreiung vom Vollzugsverbot..... | 185 |
| VI. Fazit..... | 185 |
| C. Rechtssprechung bis zum Jahr 2002..... | 185 |
| I. Air France I/Kommission | 186 |
| II. SIV u. a./Kommission..... | 188 |
| III. Kali & Salz/Kommission | 189 |
| IV. Gencor Ltd./Kommission | 197 |
| V. Endemol Entertainment Holding BV/Kommission..... | 199 |
| VI. Kesko/Kommission..... | 202 |
| VII. RJB Mining/Kommission | 205 |
| VIII. Auswertung der Rechtsprechung..... | 208 |

| | | |
|--------|--|-----|
| D. | Exkurs: Kontrolldichte im Rahmen der gerichtlichen Überprüfung von Entscheidungen nach Art. 101 AEUV | 209 |
| I. | Beurteilungsspielraum der Kommission bei Art. 101 Abs. 3 AEUV | 211 |
| II. | Beurteilungsspielraum der Kommission bei Art. 101 Abs. 1 AEUV | 216 |
| III. | Zwischenergebnis..... | 219 |
| E. | Rechtsprechung ab dem Jahr 2002 | 221 |
| I. | Airtours/Kommission | 221 |
| II. | Exkurs: Amtshaftungsklage My Travel..... | 227 |
| III. | Schneider Electric/Kommission | 228 |
| IV. | Exkurs: Amtshaftungsklage Schneider Electric | 234 |
| V. | Tetra Laval/Kommission | 236 |
| 1.) | Entscheidung des EuG | 239 |
| 2.) | Entscheidung des EuGH | 245 |
| 3.) | Zwischenfazit..... | 253 |
| VI. | Royal Philips Electronics/Kommission und BaByliss/Kommission..... | 260 |
| VII. | Petrolessence & SG2R/Kommission..... | 263 |
| V.III. | Verband der freien Rohrwerke u.a/Kommission..... | 265 |
| IX. | Cableuropa u.a./Kommission | 266 |
| X. | ARD/Kommission | 270 |
| XI. | EDP/Kommission | 272 |
| XII. | General Electric/Kommission | 274 |
| XIII. | Cementbouw Handel & Industrie/Kommission..... | 288 |
| XIV. | easyJet Airline Co. Ltd./Kommission | 289 |
| XV. | Impala/Kommission | 294 |
| 1.) | Entscheidung des EuG | 294 |
| 2.) | Entscheidung des EuGH | 299 |
| XVI. | Sun Chemical Group u.a./Kommission..... | 307 |
| XVII. | Omya AG/Kommission..... | 311 |
| XVIII. | NVV u. a./Kommission | 313 |
| XIX. | Qualcomm/Kommission | 318 |
| XX. | Ryanair Holdings plc./Kommission | 319 |
| F. | Zusammenfassung, Vergleich und Auswertung der Rechtsprechung | 323 |
| G. | Die Durchführung der beschränkten gerichtlichen Kontrolle bei Beurteilungsspielräumen der Kommission durch das EuG | 328 |

| | | |
|------|---|------------|
| I. | Der offensichtliche Beurteilungsfehler als Leerformel in der fusionskontrollrechtlichen Rechtsprechung | 328 |
| II. | Die Remia-Formel in der fusionskontrollrechtlichen Rechtsprechung | 332 |
| III. | Trennung zwischen Sachverhaltsfeststellung und Sachverhaltswürdigung nicht durchführbar | 334 |
| H. | Die Begründung von Beurteilungsspielräumen der Kommission und einer damit korrespondierenden zurückgenommenen gerichtlichen Kontrolldichte im Lichte der Rechtsprechung und der Literatur | 335 |
| I. | Einleitung | 335 |
| 1.) | Die Kali & Salz-Formel | 336 |
| 2.) | Komplexe wirtschaftliche Beurteilungen | 337 |
| 3.) | Unterschiedliche Rechtsschutzkonstellationen | 340 |
| 4.) | Unterschiedliche Zusammenschlusstypen | 340 |
| 5.) | Geringe normative Dichte fusionskontrollrechtlicher Normen | 341 |
| 6.) | Prognostische Elemente der Fusionskontrolle | 344 |
| 7.) | Wettbewerbspolitischer Spielraum der Kommission | 348 |
| 8.) | Das institutionelle Gleichgewicht | 349 |
| (a) | Das Modell der funktionsgerechten Aufgabenverteilung im Rahmen des Kartellverbots von <i>Fritzsche</i> | 352 |
| (b) | Kritik | 353 |
| 9.) | Die Übertragung anderer Konzepte auf die europäische Fusionskontrolle | 355 |
| 10.) | Ökonomische Ansätze | 356 |
| 11.) | Der Begründungsansatz von <i>Kröniger</i> | 358 |
| II. | Fazit | 359 |
| | Kapitel 5 Eine umfassende gerichtliche Kontrolle auf dem Gebiet der Fusionskontrolle als Gewährleistung des Rechts auf effektiven Rechtsschutz | 361 |
| A. | Das Gebot einer umfassenden gerichtlichen Kontrolle als Element eines Rechts auf effektiven Rechtsschutz | 362 |
| I. | Vorüberlegung: Die Herleitung des Grundrechts auf effektiven Rechtsschutz | 364 |
| 1.) | Die Entwicklung der ungeschriebenen Grundrechte in der Rechtsprechung des EuGH | 364 |
| 2.) | Die drei Quellen des Grundrechtsschutzes in der EU seit dem Vertrag von Lissabon | 366 |

| | |
|---|-----|
| (a) Bedeutung der Charta der Grundrechte der Europäischen Union | 366 |
| (b) Bedeutung der EMRK | 367 |
| (c) Bedeutung der Grundrechte als Allgemeine Grundsätze i. S. d. Art. 6 Abs. 3 EUV | 369 |
| 3.) Die zukünftige Rolle der Unionsgrundrechte | 370 |
| II. Art. 47 GrCh als Entscheidung für ein subjektiv-rechtliches Rechtsschutzmodell zur Stärkung des Rechtsschutzes..... | 371 |
| (a) Das Recht auf effektiven Rechtsschutz als Leistungsgrundrecht | 372 |
| (b) Ursprünglich lediglich ausgestaltet als allgemeiner Rechtsgrundsatz | 374 |
| (c) Juristische Personen des Privatrechts als Grundrechtsträger..... | 375 |
| (d) Eingeschränkte Bedeutung des Art. 47 GrCh wegen der Erläuterungen der Präsidien der Konvente?..... | 377 |
| (e) Kein Bedeutungsverlust des Rechtsschutzgebotes durch den verfahrensrechtlichen Gehalt der Unionsgrundrechte | 377 |
| III. Reichweite und Bedeutung des Rechts auf effektiven Rechtsschutz | 378 |
| 1.) Das Recht auf effektiven Rechtsschutz beinhaltet verschiedene Teilgewährleistungen | 379 |
| 2.) Umfassende gerichtliche Kontrolle als Ausdruck des effektiven Rechtsschutzes im Bereich der Nichtigkeitsklage..... | 380 |
| 3.) Hohe gerichtliche Kontrolldichte als Ausgleich schwacher „checks and balances“ innerhalb der Kommission..... | 383 |
| 4.) Exkurs: Garantien des Art. 6 EMRK | 384 |
| 5.) Umfassenderer Grundrechtsschutz durch die Grundrechtecharta gestattet | 387 |
| 6.) Kein Gebot der Eigenständigkeit der Verwaltung aus Art. 41 GrCh | 387 |
| 7.) Mangelnde Verankerung einer umfassenden gerichtlichen Kontrolle in den Verfassungen der Mitgliedstaaten unschädlich | 389 |
| 8.) Einschränkbarkeit des Grundrechts auf effektiven Rechtsschutz | 393 |
| 9.) Beurteilungsspielräume der Unionsorgane weiterhin denkbar | 395 |
| 10.) Inhalt des Gebots einer umfassenden Kontrolle..... | 396 |

| | |
|--|-----|
| 11.) Fähigkeit des EuG zur umfassenden gerichtlichen Kontrolle im Bereich der Fusionskontrolle..... | 396 |
| 12.) Aber: Das EuG ist keine Widerspruchsbehörde | 398 |
| 13.) Auch keine Notwendigkeit von Beurteilungsspielräumen durch den More Economic Approach in Fusionskontrolle | 400 |
| 14.) Zwischenergebnis..... | 402 |
| B. Die Durchführung der gerichtlichen Kontrolle durch das EuG | 404 |
| I. Eigener Vorschlag..... | 405 |
| II. Kann-Bestimmungen in der VO Nr. 139/2004 | 408 |
| III. Keine Flucht des EuG in ein zu hohes Beweismaß und zu hohe Beweisanforderungen | 410 |
| 1.) Umgehung der Kontrollaufgabe..... | 411 |
| 2.) Gefahr der Ineffektivität der Fusionskontrolle bei zu hohen Beweisanforderungen..... | 412 |
| 3.) Das Verhältnis von Beweismaß und Kontrolldichte zueinander | 414 |
| IV. Ausnutzung der Möglichkeiten des Prozessrechts durch das EuG..... | 418 |
| V. Einschaltung von Sachverständigen | 420 |
| VI. Reform der Unionsgerichtsbarkeit: Ein europäisches Fachgericht für Wettbewerb in der Zukunft? | 423 |
| Literaturverzeichnis | 431 |