

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....41

Teil 1: Einleitung .....47

    A. Untersuchungsgegenstand .....47

        I. Globalisierung und Zusammenschlusskontrolle .....47

        II. Zielsetzung der Untersuchung .....49

    B. Aufgreifkriterien in den jeweiligen Normtexten .....50

        I. Art. 3 FKVO .....50

            1. Normtext .....50

            2. Tatbestandsstruktur .....51

        II. § 37 GWB .....51

            1. Normtext .....51

            2. Tatbestandsstruktur .....52

        III. § 6 FHG .....52

            1. Normtext .....52

            2. Tatbestandsstruktur .....53

        IV. § 20 AMG .....53

            1. Normtext .....53

            2. Tatbestandsstruktur .....53

    C. Funktionale Rechtsvergleichung zu den Aufgreifkriterien .....54

        I. Funktionalitätsprinzip als Ausgangspunkt der  
            Rechtsvergleichung .....54

        II. Makrovergleichung: Kartellbehörde und  
            Konkretisierungsmethode .....55

            1. Konkretisierungsmechanismus .....56

                (1) Konkretisierungsträger .....56

                    a. Rechtsprechung als „endgültige  
                        Konkretisierungsträger“ .....56

                    b. Verwaltungsbehörde als hauptsächliche  
                        Konkretisierungsträger .....57

(2)	Unabhängigkeit und Transparenz.....	58
2.	Konkretisierungsmethoden .....	58
(1)	Begriff der Auslegung.....	58
a.	Auslegung als Konkretisierung.....	58
b.	Einzelfallbezogenheit der Auslegung.....	59
(2)	Auslegungsmethodik .....	60
III.	Mikrovergleichung: Auswahl des Rechtsvergleichungspunkts.....	61
1.	Fusion.....	61
2.	Kontrollerwerb .....	61
3.	Anteils- bzw. Anteilsrechtserwerb.....	62
4.	Gründung von GU .....	62
5.	Vermögenserwerb.....	63

## Teil 2: Grundlage der Aufgreifkriterien.....65

A.	Verwaltungsbehörde.....	65
I.	EU: EU-Kommission.....	65
1.	Grundzüge .....	65
2.	Begründungszwang .....	66
3.	Zuständigkeitsmitteilung.....	66
II.	Deutschland: BKartA .....	67
1.	Grundzüge .....	67
2.	Unabhängigkeit .....	68
a.	Äußere Unabhängigkeit .....	68
b.	Innere Unabhängigkeit.....	69
3.	Verwaltungsgrundsätze.....	69
III.	Taiwan: FTC.....	70
1.	Grundzüge der FTC .....	70
2.	Unabhängigkeit .....	70
(1)	Unabhängigkeit als dauerhafte Zielsetzung.....	70
a.	§ 28 FHG .....	70
b.	Verstärkte Unabhängigkeit nach dem FTC-OrgG .....	72
c.	Reform von 2012.....	72
(2)	Innere Unabhängigkeit.....	72

3.	Transparenz und Verwaltungsauslegung .....	73
(1)	Transparenz.....	73
(2)	Verwaltungsauslegung .....	73
IV.	Festlandchina: MOFCOM.....	74
1.	MOFCOM als ausschließliches Zuständigkeitsorgan für Zusammenschlusskontrolle .....	74
(1)	Die drei Säulen der versteuerten Zentralkartellbehörde.....	74
(2)	Die Unabhängigkeit des MOFCOM gegenüber Einflüssen von außen .....	74
2.	Innere Unabhängigkeit des MOFCOM-AMA gegenüber MOFCOM .....	75
(1)	Grundzüge .....	75
(2)	Rechtstellung des AMA .....	76
a.	Ein internes Organ des MOFCOM.....	76
a)	Rechtstellungsänderung des AMA.....	76
b)	Geschäftszeichenzuordnung .....	76
b.	AMA als Büro der AMK.....	77
a)	§ 9 I AMG.....	77
b)	Grundzüge.....	77
c.	Abhängigkeit des MOFCOM .....	78
3.	Intransparenz- und Begründungsproblem im Rahmen der Verwaltungspraxis .....	78
(1)	Intransparenzproblem bei Freigabeentscheidungen.....	78
a.	Nichtveröffentlichung von Freigabeentscheidungen .....	78
b.	Freigabeauflistung als Ersatz der Veröffentlichung .....	79
c.	Stellungnahme .....	79
(2)	Fehlende Entscheidungsgründe in den veröffentlichten Entscheidungen.....	80
a.	Grundzüge .....	80
b.	Fallvergleich: ARM/Giesecke & Devrient/Gemalto/JV .....	80
B.	Auslegungsmethodik.....	81
I.	Spezifische Methodik für das Kartellrecht bzw. die Aufgreifkriterien? .....	81

1.	Problemumriss .....	81
2.	Wirtschaftliche Betrachtungsweise von Peter Ulmer .....	82
(1)	Hauptargumente .....	82
(2)	Bewertung .....	82
3.	„Politik des Gesetzes“ von Steindorff.....	83
(1)	Hauptargumente .....	83
(2)	Bewertung .....	83
II.	Diskussion in der Wirtschaftsrechtswissenschaft Chinas .....	84
1.	Paradigmenwechsel im chinesischen Wirtschaftsrecht .....	84
2.	Die „schöpferische“ Methodenlehre .....	85
(1)	Entwicklung der Methodik .....	85
(2)	Die sog. „schöpferische“ Methodik.....	85
(3)	Gegenauffassung .....	86
3.	Bewertung .....	86
(1)	Gefahr der Ablehnung des tradierten Methodenkanons .....	86
(2)	Keine eigenständige Methodik .....	87
III.	Methodenkanon.....	88
1.	Grammatische Auslegung .....	88
2.	Historische Auslegung .....	89
3.	Systematische Auslegung.....	90
4.	Teleologische Auslegung: Die fusionskontrollspezifische Auslegung.....	91
5.	Rechtsvergleichung als „fünfte“ Auslegungsmethode .....	92
C.	Einschränkung auf die Aufgreifkriterien .....	93
I.	FKVO.....	93
1.	Ausschieden der reinen konzerninterne Veränderung .....	93
(1)	Ausschieden aus der Fusion .....	93
(2)	Ausschieden aus dem Kontrollerwerb.....	94
2.	Zusammenschluss unter Staatsunternehmen.....	94
(1)	Grundsatz.....	94

(2)	Verwaltungspraxis.....	94
a.	CEA Industrie/France Telecom/Finmeccanica/ SGSThompson .....	94
b.	Neste / IVO .....	95
c.	SoFFin/ HYPO REAL ESTATE .....	95
II.	GWB.....	95
1.	§ 37 II GWB.....	95
2.	§ 130 I S. 1 GWB .....	96
(1)	Grundsatz.....	96
(2)	Universitätsklinikum Greifswald/ Kreiskrankenhaus Wolgas .....	96
III.	§ 11-1 FHG.....	97
1.	Rechtszustand vor dem Erlass der 3. FHG -Novelle im Jahre 2002 .....	97
(1)	Auffassung der FTC.....	97
a.	Verwaltungsauslegung .....	97
b.	Verwaltungspraxis.....	97
a)	Entscheidung der FTC über Sanktionen im Fall „Greatwall“ .....	97
b)	Fall „Lian Hua/He Tai/Lian Chen/Lian Jia/Lian Rui“ .....	97
c)	Fall „China Fluggesellschaft“ .....	97
(2)	Auffassungen dazu im Schrifttum.....	98
2.	§ 11-1 FHG.....	98
3.	Zusammenschluss unter Staatsunternehmen.....	99
IV.	AMG .....	99
1.	Rechtsgrundlage.....	99
(1)	§ 7 AMG .....	99
(2)	§ 22 AMG .....	100
(3)	§ 2 BestAuslInvest .....	101
2.	„China Unicom/China Netcom“ .....	102
(1)	Sachverhalt .....	102
(2)	Meinungsstand zu diesem Fall.....	103

a.	Auffassung des MOFCOM .....	103
b.	Auffassung der SASAC .....	103
aa)	SASAC .....	103
bb)	Ansicht .....	104
c.	Schriftumsmeinung .....	104
(3)	Schlussfolgerung .....	104
D.	Zwischenergebnis .....	105
I.	Kartellverwaltungsbehörde .....	105
II.	Auslegungsmethodik .....	105
III.	Einschränkung der Aufgreifkriterien .....	106
Teil 3:	Fusion .....	107
A.	Fusion nach der FKVO .....	107
I.	Allgemeines .....	107
1.	Rechtsgrundlage .....	107
(1)	Fusion i.S.v. Art. 3 I lit. a) FKVO .....	107
(2)	Kontrollerwerb i.S.v. Art. 3 I lit. b) FKVO .....	107
2.	Normadressat .....	108
(1)	Unternehmensbegriff .....	108
(2)	Unternehmensteile .....	109
II.	Rechtliche Fusion .....	109
1.	Grundsatz .....	109
2.	Abweichende Entscheidungen .....	110
III.	Wirtschaftliche Fusion .....	110
1.	Kommissionsauffassung .....	110
(1)	Zuständigkeitsmitteilung .....	110
(2)	Verwaltungspraxis .....	111
a.	RTZ/CTA .....	111
b.	Price Waterhouse/Coopers & Lybrand .....	112
c.	Conoco/Philipps Petroleum .....	112
(3)	Abweichende Verwaltungspraxis .....	112
a.	Renault/Volvo .....	112
b.	AG/Amev .....	113

2.	Schriftumsmeinungen.....	113
(1)	Gegenauffassung .....	113
a.	Erfassung der gemeinsamen Kontrolle.....	113
b.	Gleichordnungskonzern .....	114
(2)	Bejahung.....	114
3.	Stellungnahme .....	114
B.	Fusion nach § 37 I GWB.....	115
I.	Vermögenserwerb nach § 37 I Nr. 1 GWB .....	115
II.	Schlussfolgerung .....	116
C.	Fusion nach § 6 I Nr. 1 FHG.....	116
I.	Rechtliche Fusion.....	116
1.	Schriftumsmeinungen.....	116
2.	Verwaltungspraxis.....	117
(1)	Überblick.....	117
(2)	Abweichende Verwaltungspraxis .....	117
II.	Wirtschaftliche Fusion .....	118
1.	Subsumierbarkeit unter den Begriff der Fusion nach § 6 I Nr. 1 FHG .....	118
(1)	Schriftumsmeinung.....	118
(2)	Taipingyang/WCCT.....	118
2.	§ 6 I Nr. 4 Alt. 1 FHG .....	119
(1)	§ 6 I Nr. 4 Alt. 1 FHG .....	119
a.	Subsumierbarkeit unter § 6 I Nr. 4 Alt. 1 FHG .....	119
b.	Begriff eines ständigen gemeinsamen Betrieb .....	119
(2)	Verwaltungspraxis.....	120
a.	Dafeng Media Group / DigiTai TV Ltd.....	120
b.	Microsoft/Yahoo! .....	120
D.	Fusionen nach § 20 AMG .....	120
I.	Die rechtliche Fusion.....	120
1.	Schriftumsmeinung: Die gesellschaftsrechtliche Auslegung.....	120
2.	Verwaltungspraxis.....	121

(1)	Entscheidungen .....	121
(2)	Abweichende Entscheidung .....	122
3.	Stellungnahme: Fusionskontrollspezifische Auslegung .....	122
(1)	Grammatische und systematische Auslegung .....	122
(2)	Teleologische Auslegung .....	122
II.	Die wirtschaftliche Fusion .....	123
1.	Schrifttumsmeinungen .....	123
(1)	h. M. ....	123
(2)	M.M. ....	123
2.	MOFCOM .....	124
(1)	Kommentar des MOFCOM .....	124
(2)	Verwaltungspraxis: Master Kong AktG/Pepsi .....	124
3.	Stellungnahme .....	125
(1)	Grammatische Auslegung .....	125
(2)	Historische Auslegung .....	125
(3)	Systematische und teleologische Auslegung .....	126
a.	§ 22 Nr. 2 Alt. 2 AMG i.V.m § 20 AMG .....	126
a)	§ 22 Nr. 2 Alt. 2 AMG .....	126
b)	Tatbestandsstruktur i.S.v. § 20 AMG .....	126
b.	Der Begriff der Verbindung i.S.v. § 5 AMG .....	127
a)	Meinungsstand .....	127
b)	Stellungnahme .....	127
E.	Zwischenergebnis .....	127

#### Teil 4: Der Kontrollerwerb..... 129

##### A. Kontrollerwerb i. V. Art. 3 FKVO ..... 129

###### I. Subjekt der Kontrolle..... 129

1.	Personen i.S.v. Art. 3 I lit. b) FKVO .....	129
2.	Art. 3 I b) FKVO .....	130
(1)	Grundsatz .....	130
(2)	Cementbouw/Kommission .....	130



II.	Objekt der Kontrolle.....	131
1.	Gesamtheit .....	131
2.	Teil oder Teile .....	132
III.	Kontrollbegriff i.S.v. Art. 3 I lit. b) FKVO .....	132
1.	Tätigkeit des Unternehmens sowie Unternehmensteils.....	132
(1)	Hinzufügung der Tätigkeit des Unternehmensteils .....	132
(2)	Tätigkeitsumfang .....	133
a.	Schriftumsmeinungen.....	133
a)	M.M.....	133
b)	h. M. ....	134
b.	Kommissionsauffassung .....	134
a)	Paradigma der Kommission.....	134
b)	Rechte zum Schutz von Minderheitsaktionären.....	135
aa)	Ford/Hertz.....	136
bb)	SITA/RC/Scorci.....	136
2.	Einflussintensität: „Bestimmender Einfluss“ .....	136
(1)	Begriff.....	136
(2)	Negative Abgrenzung .....	137
3.	Möglichkeit .....	137
(1)	Unbeachtlichkeit des Kontrollausübungswillens.....	138
a.	M.M.: Erforderlichkeit der Kontrollerwerbsabsicht .....	138
b.	h. M: Unbeachtlichkeit des Kontrollausübungswillens .....	138
(2)	Entbehrlichkeit tatsächlicher Kontrollausübung.....	139
(3)	Gesicherte Grundlage: Fähigkeit der tatsächlichen Kontrollausübung .....	140
4.	Dauerhaftigkeit.....	140
(1)	Verankerung der Dauerhaftigkeit in die FKVO.....	140
(2)	Zurechnung der Dauerhaftigkeit.....	141
a.	Quantitatives Kriterium.....	141
b.	Qualitatives Kriterium .....	142
(3)	Sonderfall: Abfolge von Transaktion .....	142

a.	Szenario 1: Erwerb zum Zweck der Aufteilung .....	142
b.	Szenario 2: Gemeinsame Kontrolle für eine Übergangszeit.....	143
c.	Szenario 3: „Parken“ von Zielunternehmen („Warehousing“) .....	144
IV.	Form des Kontrollerwerbs.....	144
1.	Verträge .....	145
(1)	Typische Verträge.....	145
(2)	Gewinnabführungsverträge .....	146
2.	Sonstige Weise .....	146
(1)	Wirtschaftliche Abhängigkeit .....	146
(2)	Personelle Verflechtung .....	147
(3)	Nichtvertragliche Erwerbsvorgänge .....	147
3.	Änderung der Kontrollarten .....	148
(1)	Kontrollarten .....	148
a.	Alleinige oder gemeinsame Kontrolle .....	148
b.	De jure und De facto Kontrolle und negative und positive Kontrolle .....	148
(2)	Änderung bei alleiniger Kontrolle .....	149
a.	Änderung zwischen de jure und de facto .....	149
b.	Wechsel von negativer zu positiver alleiniger Kontrolle.....	149
(3)	Veränderungen bei der gemeinsamen Kontrolle.....	150
(4)	Wechsel zwischen alleiniger und gemeinsamer Kontrolle.....	150
a.	Wechsel von alleiniger zu gemeinsamer Kontrolle .....	150
b.	Wechsel von gemeinsamer zu alleiniger Kontrolle .....	151
B.	Kontrollerwerb i.S.v. § 37 I Nr. 2 GWB.....	151
I.	Verhältnis zum Kontrollerwerb i.S.v. Art. 3 I lit. b) FKVO.....	151
1.	Berücksichtigung der europäischen Konkretisierungserfahrung .....	151
2.	Keine Pflicht zur gemeinschaftskonformen Auslegung der Kontrolle .....	152

II.	Kontrollbegriff.....	153
1.	Erwerber der Kontrolle.....	153
2.	Dauerhaftigkeit.....	153
3.	Einflussgrad.....	154
III.	Kontrollform.....	154
1.	Personelle Verflechtung .....	154
2.	Keine Erfassung der wirtschaftlichen Abhängigkeit .....	154
3.	Kontrollwechsel.....	155
C.	Kontrollerwerb i.S.v. § 6 I Nr. 5 FHG .....	155
I.	§ 6 I Nr. 5 FHG als eine Generalklausel .....	155
II.	Kontrollbegriff.....	156
1.	Die Art des unternehmerischen Einflusses .....	156
2.	Bewertung .....	156
III.	Erwerb der Personalentscheidungsmacht.....	157
1.	Schriftumsmeinung.....	157
2.	Verwaltungspraxis.....	157
(1)	San Ching Engineering/ Cathaylife/Cathay-con .....	157
(2)	Entscheidung gegen Holiday Co./Cashbox Partyworld Co., Ltd.....	158
(3)	Entscheidung über Sanktionen gegen NPCGAS.....	158
3.	Stellungnahme zur Erfassung von Aufsichtsratsmitgliedern im Kontrollbegriff.....	158
(1)	Verwaltungspraxis.....	158
a.	Die innerhalb der Praxis der FTC abweichende Auffassung.....	158
b.	TSMC/TI-ACER .....	158
(2)	Schlussfolgerung .....	159
IV.	Franchising.....	159
1.	Auffassung der FTC.....	159
2.	Auffassung im Schrifttum.....	160
(1)	Prof. Yeong-Chin Su .....	160
(2)	Liaw und Chen Liying.....	160
3.	Zwischenergebnis.....	161

D. Kontrollerwerb nach AMG.....	161
I. Verhältnis zu einem bestimmenden Einfluss i.S.v. § 20	
Nr. 3 Alt. 1 AMG.....	161
1. Problemstellung.....	161
(1) Übersetzungsproblematik .....	161
(2) Tatbestandsstruktur des § 20 Nr. 3 AMG.....	162
2. Schriftumsmeinung.....	162
(1) M.M.: Gleichstellungslehre.....	162
a. Shao Jiandong/Fang Xiaomin/Wang Bing/Tanjin .....	162
a) Hauptargument .....	162
b) Bewertung .....	163
b. Wang Xianlin .....	164
a) Hauptargument .....	164
b) Bewertung .....	164
(2) h. M.: Trennungslehre .....	164
a. Bezugnahme auf § 37 I Nr. 4 GWB.....	165
a) Grenzzone zwischen Kontrolle und § 37 I Nr. 4 GWB.....	165
b) Anlehnung an § 37 I Nr. 4 GWB .....	165
c) Bewertung .....	165
b. Intensität des Einflusses .....	166
a) „Der entscheidender Einfluss“ .....	166
b) „Der gewichtige Einfluss“ .....	166
c) Bewertung .....	167
c. Verweisung auf Eingreifkriterien (§ 28 I AMG).....	167
a) Inhalt.....	167
b) Bewertung .....	168
d. Positive und negative Kontrolle .....	168
a) Inhalt.....	168
b) Bewertung .....	168
3. Meinungsverschiedenheit innerhalb des MOFCOM.....	169
(1) Verschwiegenheit .....	169

(2)	Widersprüchliche Auffassung der Beamten des MOFCOM-AMA .....	169
a.	Negative Kontrolle .....	169
b.	Gleichstellung mit dem Begriff der Kontrolle .....	169
(3)	Verwaltungspraxis: Mahle GmbH/Behr Group .....	170
4.	Stellungnahme .....	170
(1)	Methodenkanon .....	170
a.	Grammatische Auslegung .....	170
a)	Begrifflicher Kern von Kontrolle .....	170
b)	Begrifflicher Kern des bestimmenden Einflusses .....	171
c)	Schlussfolgerung .....	171
b.	Historische Auslegung: in Anlehnung an Art. 3 I lit. b) FKVO .....	171
c.	Systematische Auslegung .....	172
d.	Teleologische Auslegung .....	173
(2)	Schlussfolgerung: Vorliegen eines Redaktionsversehens .....	173
II.	Kontrollbegriff .....	173
1.	Subjekt der Kontrolle: Unternehmen .....	174
(1)	§ 12 I AMG .....	174
(2)	Funktionale Auslegung .....	174
(3)	Abweichung der funktionalen Auslegung .....	174
2.	Kontrollgegenstand: „ein anderes Unternehmen“ .....	175
(1)	Unternehmen mit Rechtspersonlichkeit .....	175
(2)	Unternehmen i.S.v. „andere Organisationen“ i.S.v. § 12 I AMG .....	175
3.	Die Fähigkeit, einen bestimmenden Einfluss auszuüben .....	176
(1)	Einflussnahme .....	176
a.	Natur des unternehmerischen Einflusses .....	176
a)	Keine Erfassung des hoheitlichen Einflusses .....	176
aa)	Grundsatz .....	176
bb)	Verwaltungsmonopol durch Zusammenschluss unter Kohlenunternehmen .....	176

b.	Keine Erfassung der Rechte zum Schutz von Minderheitsaktionären.....	177
c.	Grad des Einflusses.....	177
(2)	Dauerhaftigkeit.....	177
(3)	Fähigkeit.....	178
III.	Formen des Kontrollerwerbs gemäß § 20 Nr. 3 AMG.....	178
1.	Verträge.....	178
(1)	Typische Verträge.....	178
(2)	Franchisevertrag.....	179
2.	In sonstiger Weise.....	180
(1)	Personelle Verflechtung.....	180
(2)	Wirtschaftliche Abhängigkeit.....	180
(3)	Änderung der Kontrollarten.....	181
E.	Zwischenergebnis.....	181
I.	Kontrolle.....	181
1.	Erwerber der Kontrolle.....	181
2.	Objekt der Kontrolle.....	182
3.	Kontrolldefinition.....	182
II.	Erwerbsform.....	182

## Teil 5: Anteils- und Anteilsrechtserwerb ..... 183

A.	Anteilsrechtserwerb i.S.v. Art. 3 I lit. b) FKVO.....	183
I.	Allgemeines.....	183
1.	Anteilsrechte.....	183
(1)	Begriff.....	183
(2)	Stimmrechte.....	183
(3)	Optionen auf Anteilsrecht.....	184
a.	Grundsatz.....	184
b.	Ausnahme.....	185
a)	Die vorstehende Ausübung auf der rechtverbindlichen Vereinbarung.....	185
b)	Das jederzeit Optionsrecht mit qualifizierten Elementen.....	185

aa)	Arla/Ingmanfoods.....	185
bb)	Ford / Hertz.....	186
2.	Erwerb.....	186
(1)	Grundsatz.....	186
(2)	Aufstockung einer Beteiligung .....	186
(3)	Mittelbarer Erwerb .....	187
II.	Mehrheitsbeteiligung.....	187
1.	Stimmrechtslose Mehrheitsbeteiligung.....	187
2.	Stimmrechtsmehrheit.....	187
(1)	Alleinige Kontrolle.....	187
a.	Grundsatz.....	187
b.	Besonderheit .....	188
a)	3i/CONSORS/ 100 WORLD .....	188
b)	CLF/HBB.....	188
(2)	Gemeinsame Kontrolle .....	189
a.	MOLARIS/ COMMERZ REAL/ RWE/ AMPRION .....	189
b.	TWD / Akzo Nobel / Kuagtextil.....	189
III.	Minderheitsbeteiligungen .....	189
1.	Qualifizierte Minderheitsbeteiligungen .....	189
(1)	Minderheitsbeteiligung mit zusätzlichen rechtlichen Umständen.....	190
a.	Alleinige Kontrolle.....	190
a)	CCIE/GTE.....	190
b)	Conagra/Idea .....	190
c)	Man/Scannia.....	190
d)	„Renault/Nissan“ .....	191
b.	Gemeinsame Kontrolle .....	191
a)	Renault/Volvo .....	191
b)	Lyonnasie des Eaux Dumez/Brochier.....	191
c)	Paribas/MTH/MBH .....	192
(2)	Minderheitsbeteiligung mit zusätzlicher faktische Umstände.....	192
a.	Alleinige Kontrolle.....	192

a)	Société Générale de Belgique/Générale de Banque .....	192
b)	Arjomari/WTB.....	192
c)	SoFFin/Hypo Real Estate.....	193
b.	Gemeinsame Kontrolle .....	193
a)	„EDFI / GRANINGE“ .....	193
b)	Recoletos/Unedisa .....	193
2.	Bloße Minderheitsbeteiligung.....	193
(1)	Keine Erfassung der FKVO .....	193
a.	Grundsatz .....	193
a)	Mediobanca/Generali.....	194
b)	BT/MCI .....	194
b.	Beurteilung nach Art. 101, 102 AEUV .....	194
a)	Art. 101 AEUV: Philip Morris .....	194
b)	Art. 102 AEUV: Lambert/Gillette .....	195
c.	Beurteilung nach der nationalen Fusionskontrolle .....	195
a)	Ryanair/Aer Lingus.....	195
b)	Goodyear/Michelin .....	195
(2)	Neuentwicklung .....	196
a.	Anlass: Fall Ryanair/Aer Lingus .....	196
b.	Ersuchung des Entflechtungsverfahrens von Aer Lingus .....	196
c.	Änderungsvorschlag der Kommission .....	197
B.	Anteilserwerb i.S.v. § 37 I GWB.....	197
I.	Anteilserwerb. i.S.v. § 37 I Nr. 3 GWB .....	198
1.	Erwerbgegenstand .....	198
(1)	Entwicklungsgeschichte.....	198
(2)	Anteile und Stimmrechte.....	199
a.	Anteile .....	199
b.	Stimmrechte .....	199
c.	Optionsrechte .....	200
2.	Erwerbstatbestand .....	200
(1)	Entbehrlichkeit der Erwerbgrundlage.....	200
(2)	Erforderlichkeit des Vollerwerbs.....	200
3.	Aufgreifschwelle: 25% oder 50%: .....	201



(1)	Entbehrlichkeit der Kontrollbegründung .....	201
(2)	Zurechnung von Anteilsbesitz (§ 37 I S. 2 GWB) .....	201
II.	Kontrollerwerb i.S.v. § 37 I Nr. 2 GWB .....	202
1.	Mehrheitsbeteiligung.....	202
(1)	Stimmrechtsberechtigte Mehrheitsbeteiligung .....	202
2.	Qualifizierte Minderheitsbeteiligung .....	202
(1)	25%- unter 50% .....	202
III.	Wettbewerbslich erheblicher Einfluss i.S.v. § 37 I Nr. 4 GWB .....	203
1.	Allgemeines.....	203
2.	Tatbestandsmerkmal .....	204
(1)	Gesellschaftsrechtliche Vermittlung .....	204
C.	Anteilerwerb nach § 6 FHG.....	205
I.	§ 6 I Nr. 2 FHG .....	205
1.	Stimmrechtsberechtigte Anteile oder Einlagen .....	205
2.	Erwerbshöhe: 30%-Schwelle .....	206
(1)	Überlegung zur 30%-Schwelle .....	206
(2)	Zurechnungsklauseln i.S.v. § 6 II FHG.....	207
a.	§ 6 II FHG .....	207
b.	Verwaltungsauslegung von 27.03.2012 .....	207
(3)	Verwaltungspraxis.....	208
a.	Entscheidungen .....	208
b.	Ausnahmen nach § 11-1 Nr. 1 und Nr. 2 FHG .....	208
3.	Erwerbsform .....	208
(1)	Überblick.....	208
(2)	Schriftliches Auftragschreiben .....	209
II.	§ 6 I Nr. 4 FHG .....	209
III.	§ 6 I Nr. 5 FHG .....	210
1.	Parallele Anwendung mit § 6 I Nr. 2 FHG.....	210
(1)	Bayern/Aventis .....	210
(2)	TASC/Hungkai .....	210
2.	§ 6 I Nr. 5 FHG .....	210
(1)	Sanktionsentscheidung gegen Far Eastern Department Stores Co. Ltd.....	210

(2)	Sanktionsentscheidung gegen Bai- Vermögensverwaltungsgesellschaft.....	211
3.	Qualifizierte Minderheitsbeteiligung unterhalb von 30% .....	211
D.	Anteilsrechtserwerb i.S.v. § 20 Nr. 2, Alt. 1. AMG .....	211
I.	Erwerbsgegenstand.....	211
1.	Übersetzungsproblem .....	211
(1)	Meinungsstand .....	211
(2)	„Gu feng“ als „Anteile“ .....	212
a.	Grammatische, teleologische Auslegung .....	212
b.	Historische Auslegung .....	212
c.	Systematische Auslegung.....	213
2.	Auslegung des Begriffs des Anteilsrechts.....	213
(1)	Das gesellschaftsrechtliche Verständnis .....	213
(2)	Die extensive Auslegung.....	214
3.	Stellungnahme.....	214
(1)	Fusionskontrollspezifische Auslegung.....	214
(2)	Einzelfälle .....	214
a.	Einmann-GmbH und staatseigene Einmann-GmbH.....	214
b.	Einzelpersonenunternehmen.....	215
c.	Partnerschaftsunternehmen.....	215
(3)	Die nicht umgewandelten Staats- und Kollektivunternehmen .....	215
II.	Erwerbsformen.....	215
1.	Vollerwerb .....	215
2.	Kapitalerhöhung.....	216
3.	„Debt-Equity-Swap“ .....	216
III.	Die Erwerbshöhe der „Anteilsrechte“ .....	217
1.	Mehrheitsbeteiligung.....	217
(1)	Schriftumsmeinung: § 216 II Halbsatz 1. GeGCH.....	217
(2)	Verwaltungspraxis.....	217
(3)	Stellungnahme .....	218
2.	Minderheitsbeteiligung.....	218

(1)	Schriftumsmeinungen.....	218
(2)	MOFCOM.....	219
a.	Kommentar des MOFCOM .....	219
b.	Verwaltungspraxis.....	219
3.	Stellungnahme .....	219
E.	Zwischenergebnis.....	219
I.	Anteils-, Anteilsrechte.....	219
II.	Erwerbshöhe .....	220
1.	Mehrheitsbeteiligung.....	220
2.	Minderheitsbeteiligung.....	220
III.	Erwerbsform .....	220
Teil 6:	Gründung eines GU.....	221
A.	GU in der FKVO .....	221
I.	Entwicklungsgeschichte.....	221
II.	Gründung.....	221
III.	Gemeinsame Kontrolle .....	222
1.	Begriff der gemeinsamen Kontrolle .....	222
2.	Form der gemeinsamen Kontrolle .....	222
(1)	Gleiche Stimmrechte oder Setzung der Entscheidungsgremien.....	222
a.	Cementbouw/Kommission .....	222
b.	Maersk Data/ Eurogate IT/Global Transport Solutions JV .....	223
c.	SPAR/ALLIANZ/JV.....	223
(2)	Vetorechte.....	223
a.	Air France II/ Kommission .....	223
b.	Conagra/Idea .....	224
(3)	Gemeinsame Ausübung der Stimmrechte .....	224
a.	De jure.....	224
aa)	NAW / SALTANO / CONTRAC.....	224
bb)	Costa Crociere/Chargeurs/Accor .....	225

b.	de facto: Starke gemeinsame Interessen als Klebemittel .....	225
a)	Bereits bisher bestehenden Verbindungen zwischen den Kontrollausübenden .....	225
b)	Ein hoher Grad gegenseitiger Abhängigkeit .....	226
aa)	Hutchison/RCPM/ECT .....	226
bb)	Industri Kapital/Telia Enterprise .....	226
cc)	Areclor/Oyak/Erdemir .....	226
c)	Qualifizierte Entscheidungsverfahren .....	227
aa)	Hutchison/RCPM/ECT .....	227
bb)	RTL/Veronica/Endemol .....	227
(4)	Sonstige Überlegung zur gemeinsamen Kontrolle .....	227
a.	Unterschiedliche Rolle der Muttergesellschaft .....	228
b.	Ausschlaggebende Stimme .....	228
IV.	Vollfunktionsfähigkeit .....	228
1.	Grundzüge .....	228
(1)	Trennung zwischen Vollfunktion- und Teilfunktions-GU .....	228
(2)	Vollfunktion-GU .....	229
2.	Vollfunktionsfähigkeit i.e.S. ....	230
(1)	Mehr als eine spezifische Funktion für die Muttergesellschaften .....	230
(2)	Marktbezug .....	231
3.	Selbständigkeit .....	231
(1)	Begriff der Selbständigkeit .....	231
(2)	Hinreichende Ausstattung .....	232
a.	Ausstattung .....	232
b.	Hinreichender Grad .....	233
aa.	SAP/Siemens/JV .....	233
bb.	RSB/Tenx/Fuel Logistics .....	233
cc.	ENW/Eastern .....	233
dd.	Flachglas/Vegla .....	234
(3)	Marktpräsenz .....	234

a.	Erforderlichkeit der Marktpräsenz.....	234
b.	Besonderheit der Anlaufphase.....	235
4.	Dauerhaftigkeit.....	235
B.	Gründung des GU im GWB.....	236
I.	Meinungsstand .....	236
1.	Schriftumsmeinungen.....	236
(1)	Zweischrankentheorie.....	236
(2)	Trennungstheorie.....	237
(3)	Spezialitätstheorie.....	237
(4)	Immanenztheorie.....	237
(5)	Investitionstheorie .....	238
(6)	Rechtsfolgentheorie .....	238
(7)	Subordinationstheorie.....	239
(8)	Theorie von der Austauschbarkeit oder ersatzbarkeit der Ressourcen.....	239
2.	Rechtspraxis.....	240
II.	§ 37 I GWB.....	240
1.	Vermögenserwerb i.S.v. § 37 I GWB.....	240
2.	Kontrollerwerb i.S.v. § 37 I Nr. 2 GWB.....	241
(1)	Verweis auf den Erwerb der gemeinsamen Kontrolle i.S.v. Art. 3 FKVO.....	241
(2)	Unentbehrlichkeit der Vollfunktionsfähigkeit .....	241
3.	Anteilerwerb i.S.v. § 37 I Nr. 3 S. 3 GWB.....	242
(1)	Überblick.....	242
(2)	„gleichzeitig oder nacheinander“ .....	242
(3)	20% und 50% .....	243
4.	Erwerb des erheblich wettbewerblichen Einflusses i.S.v. § 37 I Nr. 4 GWB.....	243
C.	Gründung von GU nach dem FHG.....	243
I.	Gleichbehandlung des GU .....	243
1.	Änderung des Beurteilungskriteriums.....	243
2.	Dafeng Media Group/DigiTai TV Ltd.....	243
II.	Rechtsgrundlage.....	244

1.	Zusammenschlusskatalog.....	244
2.	§ 6 I Nr. 4 Alt. 1 FHG .....	244
(1)	Grundsatz.....	244
(2)	Verwaltungspraxis.....	245
a.	Cashbox Partyworld Co., Ltd/ Holiday Co. ....	245
b.	LG /Pioneer/Koninklijke Philips /Sony.....	245
III.	Neugründung eines GU als Sonderproblem .....	245
1.	Verwaltungsauslegung (Nr. 012) .....	245
2.	Die 561. Kommissionssitzung der FTC.....	246
3.	Verwaltungspraxis.....	246
D.	Gründung eines GU nach AMG .....	247
I.	Gemeinsame Kontrolle .....	247
II.	Gründung.....	247
1.	Meinungsstand .....	247
2.	Bewertung .....	248
III.	Behandlung der Gründung eines GU.....	248
1.	Auffassungen im Schrifttum .....	248
(1)	h. M.: Angleichung an Art. 3 I V FKVO .....	248
(2)	M.M.: Gleichbehandlung aller Arten von GU .....	249
2.	Auffassung des MOFCOM: Gleichbehandlung aller GU .....	249
(1)	Gescheiterte Versuche durch Ministerregelung.....	249
(2)	Verwaltungspraxis.....	249
a.	Veröffentlichte Entscheidungen.....	249
a)	GE China/CSCLC .....	250
b)	Henkel /Tiande.....	250
c)	ARM/Giesecke & Devrient/Gemalto.....	251
d)	Maersk /MSC / CMA CGM .....	251
b.	Freigabe-Entscheidung: Gulfstream Aerospace/ Deer Jet/GCAT .....	252
3.	Stellungnahme .....	253
(1)	Auslegung nach dem Wortlaut .....	253
(2)	Systematik .....	253

(3)    Rechtspolitische Überlegung .....	253
E. Zwischenergebnis.....	254
I.    Form der Gründung .....	254
II.   Form der GU .....	254
1.    Gründung eines GU nach Art. 3 I V FKVO .....	254
2.    Gründung eines GU nach § 37 GWB .....	255
3.    Gründung eines GU nach FHG.....	255
4.    Gründung eines GU nach AMG .....	255
Teil 7: Vermögenserwerb.....	257
A.    FKVO.....	257
I.    Rechtsgrundlage.....	257
1.    Anwendbarkeitsmöglichkeit .....	257
(1)    Fusion i.S.v. Art. 3 I lit. a) .....	257
(2)    Kontrollerwerb i.S.v. Art. 3 I lit. b. FKVO.....	257
2.    Kontrollerwerb i.S.v. Art. 3 I lit. b. FKVO als Hauptrechtsgrundlage.....	257
II.   „Teile des Vermögens des Unternehmens“ .....	258
1.    Vermögensbegriff.....	258
2.    Erforderlichkeit der Wesentlichkeit .....	258
(1)    M.M.....	258
(2)    h. M. ....	259
(3)    Bewertung .....	259
3.    Marktrelevanz von Vermögenswerten.....	260
(1)    Vorhandene Marktstellung: Marktumsatzzuweisung .....	260
(2)    Potentielle Marktstellung.....	260
III.  Erwerbstatbestand .....	261
B.    Vermögen nach § 37 I GWB.....	262
I.    Vermögenserwerb i.S.v. § 37 I Nr. 1 GWB.....	262
1.    Vermögensbegriff.....	262
(1)    Begriff.....	262
(2)    Einschränkung auf die unternehmerische Nutzung .....	263

2.	„Zum einen wesentlichen Teil“ .....	263
(1)	Meinungsstand .....	263
a.	Quantitativer Ansatz .....	263
b.	Parallele Ansätze .....	264
c.	Qualitativer Ansatz .....	265
a)	Rechtsprechung .....	265
aa)	Kettenstichnähmaschinen .....	265
bb)	Warenzeichenerwerb .....	266
b)	Schriftumsmeinung .....	266
(2)	Stellungnahme .....	266
3.	Erwerbsstatbestand .....	267
(1)	Erforderlichkeit des Inhaberwechsels .....	267
(2)	Entbehrlichkeit der Erwerbsform .....	268
a.	Unerheblichkeit des Rechtsgrunds .....	268
b.	Umwandlung .....	268
II.	Kontrollerwerb i.S.v. § 37 I Nr. 2 GWB .....	268
1.	Anforderung der Wesentlichkeit des Vermögens .....	269
(1)	Quack/Quack .....	269
(2)	h. M. ....	269
2.	Erfassung der Marktpotential .....	270
(1)	Rechtspraxis .....	270
a.	BKartA .....	270
b.	OLG Düsseldorf .....	270
c.	BGH .....	271
(2)	Schriftumsemeinungen .....	271
(3)	Stellungnahme .....	272
3.	Erwerb .....	272
III.	Schlussfolgerung .....	272
C.	Vermögenserwerb nach § 6 I FHG .....	273
I.	§ 6 I Nr. 1 FHG .....	273
II.	§ 6 Nr. 3 FHG .....	273
1.	Vermögensbegriff .....	273



(1)	Nebeneinander zwischen Betrieb und Vermögen .....	273
(2)	Begriff des Vermögens .....	274
a.	Überwiegende Auffassung im Schrifttum.....	274
b.	Verwaltungspraxis.....	274
2.	Wesentlichkeitskriterium des Vermögensteils .....	275
(1)	420. Kommissionsitzung.....	275
(2)	Verwaltungspraxis der FTC.....	275
a.	Der Fall „Yang Ming Shan/ Shinkansen“ .....	275
b.	Der Fall „Chuyun Jiann/Taijung CATV/Chang Jung Cable TV“ .....	276
aa)	Die Auffassung der Beklagten.....	276
bb)	Meinung der FTC.....	276
3.	Erwerbsformen.....	277
(1)	Übernahme .....	277
(2)	Pacht.....	277
III.	§ 6 Nr. 4 FHG.....	278
1.	§ 6 Nr. 4 Alt. 1 FHG .....	278
2.	§ 6 Nr. 4 Alt. 2 FHG .....	278
IV.	§ 6 Nr. 5 Alt. 1 FHG.....	278
D.	Vermögenserwerb nach § 20 AMG .....	279
I.	Vermögenserwerb gem. § 20 Nr. 2, Alt. 2 AMG .....	279
1.	Schriftumsmeinungen.....	279
(1)	M.M.....	279
(2)	h. M. ....	280
a.	Die Ansicht von Prof.Wang Xiaoye .....	280
a)	Inhalt .....	280
b)	Bewertung .....	281
b.	Shang Ming/Kong Ling/Ye Jun .....	281
a)	Inhalt .....	281
b)	Bewertung .....	281
2.	Auffassung des MOFCOM.....	281
(1)	Vermögenserwerb gem. § 2 Halbsatz 2 BestAuslInvest vom 2009.....	281

(2)	Verwaltungspraxis.....	282
a.	Freigabe-Auflistung .....	282
b.	Veröffentlichte Entscheidung.....	282
3.	Stellungnahme .....	283
(1)	Wortlaut und Systematik.....	283
(2)	Teleologische Auslegung.....	283
II.	Vermögensbegriff.....	284
1.	Grundsatz.....	284
(1)	Wurzel des Vermögensbegriffs .....	284
(2)	Fusionskontrollspezifische Auslegung.....	284
2.	Abgrenzung.....	285
(1)	Schulden/Passiva als Vermögen?.....	285
(2)	Anteil bzw. Anteilsrecht als Vermögen? .....	285
a.	Verfassungsrechtlicher bzw. politischer Einfluss .....	285
b.	Verwechslung zwischen Vermögen und Anteilsrecht.....	287
c.	Bewertung .....	287
III.	Kriterium des wesentlichen Teils .....	288
1.	Auffassungen im Schrifttum .....	288
(1)	Quantitatives Kriterium .....	288
a.	Verweisung auf das VRwVbG.....	288
b.	50%-Schwelle .....	289
(2)	Parallele Anwendung: Quantitatives und qualitatives Kriterium.....	289
(3)	Qualitatives Kriterium .....	290
2.	Auffassung des MOFCOM .....	290
a.	MOFCOM-Kommentar.....	290
a)	Inahlt .....	290
aa)	Transaktionswert.....	290
bb)	Produktionsmitteltauglichkeit .....	291
cc)	Betriebsfähigkeit .....	291
b)	Verwaltungspraxis.....	291
aa)	Huiyuan/Coca Cola: Transportfunktion der Marktstellung.....	291

bb)	Seagate/Samsung: Erhöhung des Konzentrationsgrades.....	292
3.	Stellungnahme .....	292
IV.	Erwerbsformen.....	293
1.	Das funktionale Verständnis .....	293
(1)	Rechtsformneutralität .....	293
(2)	Entbehrlichkeit der synallagmatischen Austauschverhältnisse bzw. des Kriteriums der Entgeltlichkeit.....	293
2.	Begründung von dinglichem Sicherungsrecht als Erwerbsform?.....	293
(1)	Dingliches Sicherungsrecht.....	293
(2)	h. M. ....	294
(3)	Stellungnahme .....	295
3.	Begründung des Besitzes als Erwerbsform? .....	295
(1)	Problemstellung.....	295
(2)	Stellungnahme .....	295
E.	Zwischenergebnis.....	296
I.	Betroffene Rechtsgrundlage .....	296
II.	Vermögen .....	296
III.	Erwerb.....	297
Teil 8:	Fazit .....	299
A.	Deutsche Fassung.....	299
B.	Englische Fassung.....	300
Literaturverzeichnis .....		305
I.	Texte in deutscher und englischer Sprache .....	305
II.	Literaturliste in chinesischer Sprache.....	318
III.	Internetquellen .....	323