

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	21
Einleitung	27
I. Ausgangslage	27
1. Reform der VO (EWG) Nr. 17/62 durch die VO (EG) Nr. 1/2003	27
2. Reform der Kronzeugenmitteilung	30
3. Reform der VO (EG) Nr. 773/2003 durch die VO (EG) Nr. 622/2008	32
4. Bedeutung von <i>Settlements</i> im europäischen Kartellverfahren	35
II. Gegenstand der Untersuchung	36
III. Gang der Untersuchung	36
Erster Teil: <i>Settlements</i> im US-amerikanischen Kartellverfahren	38
A. Überblick über die Durchsetzungsbefugnisse im US-amerikanischen Kartellverfahren	38
B. Settlements im Verfahren der Antitrust Division	39
I. Überblick über das Verfahren	39
1. Allgemeines	39
2. Verfahrensablauf des Kartellverfahrens der <i>Antitrust Division</i>	40
a) Verfahren bei zivilrechtlicher Durchsetzung	41
b) Verfahren bei strafrechtlicher Durchsetzung	45
II. <i>Settlements</i> im Verfahren der zivilrechtlichen Durchsetzung	48
1. Consent decrees	49
a) Begriff und Rechtsnatur	49
b) Rechtswirkungen im Überblick	51
aa) Gegenüber den Parteien	51
bb) Gegenüber Dritten	53
c) Gründe für das Eingehen eines <i>consent decree</i>	54

d) Verfahren	55
aa) Verfahren vor dem Administrative and Penalties Act	55
bb) Verfahren nach dem Administrative and Penalties Act	58
α) Verfahrenseinleitung	58
β) Bedeutung von prefilings negotiations	59
γ) Veröffentlichungspflichten	61
δ) Public comment period	62
ε) Erlass des consent decree	63
ζ) Inhalt eines consent decree	64
2. Sonstige Formen der einvernehmlichen Verfahrensbeendigung	65
III. <i>Settlements</i> im Verfahren der strafrechtlichen Durchsetzung	68
1. Plea bargaining	68
a) Allgemeines	68
b) Verhandlung eines <i>plea agreement</i>	72
c) Inhalt eines <i>plea agreement</i>	74
d) Rechtswirkungen des <i>plea bargaining</i>	81
aa) Rechtswirkungen des <i>plea agreement</i>	81
bb) Rechtswirkungen eines <i>plea of guilt</i>	83
2. Sonstige Formen der einvernehmlichen Verfahrensbeendigung	86
C. Settlements im Verfahren der FTC	88
I. Überblick über das Verfahren der <i>FTC</i>	88
1. Allgemeines	88
2. Verfahrensablauf des Kartellverfahrens der <i>FTC</i>	90
II. Einvernehmliche Verfahrensbeendigung im Verfahren der <i>FTC</i>	94
1. Consent order	95
a) Begriff und Rechtsnatur	95
b) Verfahren	96
aa) Verfahren vor Erlass der <i>administrative complaint</i>	97
bb) Verfahren nach Erlass der <i>administrative complaint</i>	101
c) Inhalt eines <i>consent order</i>	102
d) Rechtswirkungen im Überblick	105
aa) Gegenüber den Parteien	105
bb) Gegenüber Dritten	106

2.	Andere Formen der einvernehmlichen Verfahrensbeendigung	107
a)	Allgemeines	107
b)	Stipulation to cease and desist	108
c)	Informal correction	108
D.	Zusammenfassung	109
Zweiter Teil: <i>Settlements</i> im Europäischen Kartellverfahrensrecht		111
A.	Überblick über die Settlement-Möglichkeiten unter der VO (EG) Nr. 17/62	111
B.	Entscheidungen über Verpflichtungszusagen nach Art. 9 VO (EG) Nr. 1/2003	113
I.	Einleitung	113
II.	Sachlicher Anwendungsbereich	114
1.	Absicht einer Entscheidung zur Abstellung einer Zu widerhandlung zu erlassen	115
a)	Alternative zur Abstellungsverfügung nach Art. 7 VO (EG) Nr. 1/2003	115
b)	Verfahren nach Art. 7 Abs. 1 S. 4, Art. 10 und Art. 29 VO (EG) Nr. 1/2003	117
c)	Verfahren nach Art. 8 VO (EG) Nr. 1/2003	117
2.	Bedeutung der Schwere des vermeintlichen Kartellrechtsverstoßes	118
3.	Zusammenfassung	121
III.	Voraussetzungen und Verfahren	122
1.	Allgemeines	122
2.	Überblick über das <i>Kommissionsverfahren</i> im Allgemeinen	123
3.	Das Verfahren zum Erlass einer Verpflichtungszusageentscheidung	127
a)	Allgemeines	127
b)	Verfahrenseinleitung nach Art. 2 VO (EG) Nr. 773/2004	128
aa)	Allgemeines	128
bb)	Zeitlicher Rahmen	129
cc)	Fazit	130

c)	Vorläufige Beurteilung und Mitteilung der wettbewerblichen Bedenken	130
aa)	Verhältnis von vorläufiger Beurteilung und förmlicher Mitteilung der Beschwerdepunkte	131
α)	Kein Erfordernis einer förmlichen Mitteilung der Beschwerdepunkte	131
β)	Förmliche Mitteilung der Beschwerdepunkte als vorläufige Beurteilung	133
γ)	Fazit	134
bb)	Minimalanforderungen an die vorläufige Beurteilung	135
α)	Allgemeines	135
β)	Keine Verpflichtung zur vollständigen Sachverhaltsermittlung	135
γ)	Prima facie festgestellte Zu widerhandlung als Mindestermittlungspflicht	138
δ)	Das Alrosa-Verfahren vor den europäischen Gerichten	139
ε)	Würdigung	141
cc)	Minimalanforderungen an die Mitteilung der aufgrund der vorläufigen Beurteilung bestehenden Bedenken	144
dd)	Akteneinsichtsrecht	145
ee)	Zeitlicher Rahmen der Mitteilung aufgrund vorläufiger Beurteilung	149
ff)	»Prefiling negotiations« im Verfahren nach Art. 9 VO (EG) Nr. 1/2003	152
d)	Angebot und vorläufige Annahme von Verpflichtungszusagen	157
aa)	Überblick	157
bb)	Zeitlicher Rahmen	158
cc)	Ermessen bei der Aufnahme von Verhandlungen über Verpflichtungszusagen	159
α)	Allgemeine Überlegungen und Praxis unter der VO (EWG) Nr. 17/62	159
αα)	Leitkriterium der optimalen Durchsetzung des EG-Kartellrechts	161
ββ)	Aspekt der Schwere des vermeintlichen Wettbewerbsverstoßes	163

γγ) Aspekt der Neuheit der sich stellenden Rechtsprobleme	164
δδ) Aspekt der Kooperationsbereitschaft	166
β) Bisherige Praxis unter der VO (EG) Nr. 1/2003	167
γ) Fazit	168
dd) Ermessen hinsichtlich der vorläufigen Annahme von Verpflichtungszusagen	169
α) Allgemeine Überlegungen	169
αα) Geeignetheit zur Ausräumung der nach vorläufiger Beurteilung bestehenden Bedenken	171
ααα) Zusammenhang zwischen Verpflichtungszusage und bestehender Bedenken	171
βββ) Vollständige oder teilweise Ausräumung bestehender Bedenken	171
ββ) Bedeutung des Grundsatzes der Verhältnismäßigkeit, Verpflichtungszusagen mit überschießendem Regelungsgehalt	174
β) Möglicher Inhalt von Verpflichtungszusagen	183
αα) Möglicher Inhalt von Kernzusagen	183
ααα) Allgemeines und Übertragbarkeit der Praxis unter der VO (EWG) Nr. 17/62	183
βββ) Bisherige Praxis unter der VO (EG) Nr. 1/2003	186
ββ) Möglicher Inhalt von Hilfszusagen	190
γγ) Sonstige Bestimmungen in Verpflichtungszusagen	193
ααα) Befristungen	194
βββ) Bedingungen	197
γγγ) Kündigungsrechte	200
δδδ) Sonstige Klauseln	201
e) Veröffentlichung nach Art. 27 Abs. 4 VO (EG) Nr. 1/2003 (Markttest)	202
aa) Einleitung	202
bb) Form und Inhalt der Mitteilung nach Art. 27 Abs. 4 VO (EG) Nr. 1/2003	206
α) Form	206
β) Inhalt	207

cc) Verfahren bei Nachbesserung der ursprünglichen Verpflichtungszusagen nach Mitteilung gemäß Art. 27 Abs. 4 VO (EG) Nr. 1/2003	210
dd) Bindung durch Veröffentlichung der vorläufig angenommenen Verpflichtungszusagen	212
ee) Verfahrensrechtliche Stellung von Bemerkungen abgebenden Dritten	215
ff) Fazit	218
f) Beteiligung des Beratenden Ausschusses	218
g) Beteiligung des Anhörungsbeauftragten	220
h) Erlass der Verpflichtungszusageentscheidung	221
aa) Inhalt einer Verpflichtungszusageentscheidung	221
α) Allgemeine Vorgaben	221
β) Begründungspflicht	222
bb) Veröffentlichung nach Art. 30 Abs. 1 VO (EG) Nr. 1/2003	223
IV. Rechtswirkungen von Verpflichtungszusageentscheidungen	223
1. Rechtswirkungen gegenüber den Beteiligten	224
a) Rechtswirkungen gegenüber den Unternehmen	224
aa) Allgemeines	224
bb) Umfang der Bindungswirkung	224
b) Rechtswirkungen gegenüber der <i>Kommission</i>	229
aa) Allgemeines	229
bb) Umfang der Bindungswirkung	229
α) Bedeutung von prefilings negotiations	230
β) Zeitlicher Umfang	230
cc) Fazit	233
c) Wiederaufnahme des Verfahrens nach Art. 9 Abs. 2 VO (EG) Nr. 1/2003	234
aa) Allgemeines	234
bb) Die Wiederaufnahmegründe des Art. 9 Abs. 2 VO (EG) Nr. 1/2003	237
α) Art. 9 Abs. 2 lit. a) VO (EG) Nr. 1/2003	237
αα) Veränderung tatsächlicher Verhältnisse	237
ββ) Wesentlichkeitserfordernis	239
β) Art. 9 Abs. 2 lit. b) VO (EG) Nr. 1/2003	242
γ) Art. 9 Abs. 2 lit. c) VO (EG) Nr. 1/2003	244
cc) Abgeschlossenheit der Wiederaufnahmegründe	245
dd) Einzelfragen und Ablauf des Verfahrens	247
α) Antragsberechtigung	247

β) Ermessen hinsichtlich der Wiederaufnahme des Verfahrens	250
γ) Rechtsfolgen der Wiederaufnahme des Verfahrens	250
δ) Erneute Veröffentlichung nach Art. 27 Abs. 4 VO (EG) Nr. 1/2003	251
ζ) Fazit	252
2. Rechtswirkungen gegenüber nationalen Wettbewerbsbehörden und Gerichten	253
a) Problemstellung	253
b) Bisherige Praxis	254
c) Auffassungen in der Literatur	255
d) Würdigung	259
e) Zusammenfassung	264
3. Rechtswirkungen gegenüber Dritten	264
a) Allgemeines	264
b) Rechtslage im US-amerikanischen Recht	265
aa) Missouri-Kansas Pipe Line Co. v. U.S. and Panhandle Eastern Pipe Line Co.	266
bb) U.S. v. American Society of Composers, Authors and Publishers (ASCAP)	267
cc) Control Data Corporation v. International Business Machines Corporation	268
dd) Bailey v. Iowa Beef Processors, Inc.	272
ee) Blue Chip Stamps v. Manor Drug Stores	274
ff) US-Rechtsprechung nach Blue Chip Stamps v. Manor Drug Stores	276
gg) Fazit	277
c) Rechtswirkungen einer Verpflichtungszusage- entscheidung gegenüber Dritten	279
aa) Möglichkeiten der Durchsetzung für Dritte	279
α) Durchsetzungsmöglichkeiten im behördlichen Verfahren	279
αα) Einlegung einer Beschwerde nach Art. 7 Abs. 2 VO (EG) Nr. 1/2003	280
ββ) Antrag auf Wiederaufnahme nach Art. 9 Abs. 2 VO (EG) Nr. 1/2003	281
γγ) Fazit	282

β) Durchsetzung im zivilen Gerichtsverfahren	282
αα) Unterlassungs- und Beseitigungsanspruch nach §33 Abs. 1 GWB	282
ββ) Verpflichtungszusageentscheidung als eigenständige Anspruchsgrundlage	285
bb) Rechtswirkungen in privaten Schadensersatzprozessen	288
cc) Zusammenfassung	291
C. Vergleichsverfahren in Kartellfällen	292
I. Einleitung	292
II. Anwendungsbereich	293
III. Voraussetzungen und Verfahren	296
1. Allgemeines	296
2. Verfahrenseinleitung nach Art. 2 VO (EG) Nr. 773/2004	297
3. Sondierung des Interesses an der Aufnahme von Vergleichsverhandlungen	299
a) Ermessen der <i>Kommission</i>	299
aa) Allgemeine Überlegungen	299
bb) Wahrscheinlichkeit der Erzielung eines Einvernehmens innerhalb vertretbarer Frist	300
cc) Erzielung von Verfahrens rationalisierungen	302
a) Allgemeines	302
β) Nebeneinander von normalem und Vergleichsverfahren	304
dd) Musterverfahren, früheres Unternehmensverhalten und weitere Erwägungen	305
b) Aufforderung zur Bekundung des Interesses an einem Vergleichsverfahren	306
c) Reaktionsmöglichkeiten der Unternehmen	307
aa) Ablehnung der Durchführung eines Vergleichsverfahrens	307
bb) Bekundung des Interesses an der Durchführung eines Vergleichsverfahrens	310
4. Aufnahme und Ablauf der Vergleichsgespräche	311
a) Allgemeines	311
b) Gegenstand der Vergleichsgespräche	311
c) Offenlegung der erwogenen Beschwerdepunkte, Beweise und anderer in der Akte des Falles aufgeführter Unterlagen	315

5.	Vorlage von Vergleichsausführungen	317
a)	Allgemeines	317
b)	Inhalt der Vergleichsausführungen	318
c)	Form	319
d)	Rechtswirkungen der Vergleichsausführungen	320
	aa) Bedeutung des Anerkenntnisses der Parteien für ihre Haftbarkeit	321
	bb) Tragweite und Wirksamkeit des bedingten Verzichts auf wesentliche Verfahrensrechte	322
6.	Förmliche Mitteilung der Beschwerdepunkte	323
7.	Erwiderung auf die förmliche Mitteilung der Beschwerdepunkte	326
8.	Beteiligung des Beratenden Ausschusses und des Anhörungsbeauftragten	327
9.	Erlass der Entscheidung	328
a)	Allgemeines	328
b)	Inhalt	329
c)	Geldbußenreduzierung in Höhe von 10 %	330
	aa) Allgemeines	330
	bb) Kritik hinsichtlich der Höhe der Geldbußenreduzierung	330
	cc) Kritik hinsichtlich der ins Ermessen der Kommission gestellten Gewährung der Geldbußenreduzierung	332
d)	Fazit	333
IV.	Rechtswirkungen einer Vergleichsentscheidung	334
1.	Allgemeines	334
2.	Rechtswirkungen gegenüber den beteiligten Unternehmen	335
3.	Rechtswirkungen gegenüber nationalen Behörden und Gerichten	336
4.	Rechtswirkungen gegenüber Dritten	336
	a) Durchsetzungsmöglichkeiten	336
	b) Rechtswirkungen in privaten Schadensersatzprozessen	337
5.	Fazit	338
D.	Informelle Settlements nach der Reform des Europäischen Kartellverfahrensrechts	339
I.	Einleitung	339
II.	Praxis des informellen <i>Settlements</i> unter der VO (EWG)	
	Nr. 17/62	339
1.	Informelle <i>Settlements</i> in der Rechtssprechung des EuGH	340

2.	Voraussetzungen und das Verfahren informeller <i>Settlements</i> unter der VO (EWG) Nr. 17/62	345
a)	Verpflichtungserklärungen als Bedingungen oder Auflagen im Rahmen einer Freistellungsentscheidung nach Art. 101 Abs. 3 AEUV	346
b)	Verpflichtungserklärungen als berücksichtigungs- fähige tatsächliche Umstände bei der Einstellung oder Aussetzung des Verfahrens	346
c)	Verpflichtungserklärungen im Rahmen einer förmlichen Entscheidung ohne Auflagen oder Bedingungen	349
3.	Inhalt von Verpflichtungserklärungen	350
4.	Rechtswirkungen informeller <i>Settlements</i> unter der VO (EWG) Nr. 17/62	351
III.	Informelle <i>Settlements</i> unter der VO (EG) Nr. 1/2003	352
1.	Verbleibender Bedarf für informelle <i>Settlements</i>	352
2.	Berechtigung zur Durchführung informeller <i>Settlements</i> nach der Reform durch die VO (EG) Nr. 1/2003	354
3.	Praxis der Kommission in Bezug auf informelle <i>Settlements</i> nach der Reform durch die VO (EG) Nr. 1/2003	355
4.	Fazit	358
E.	Rechtsschutzmöglichkeiten	359
I.	Einleitung	359
II.	Zulässigkeitsaspekte	360
1.	Zulässigkeitsaspekte im Hinblick auf den Rechtsschutz des Adressaten	361
2.	Zulässigkeitsaspekte im Hinblick auf den Rechtsschutz eines Dritten	367
III.	Begründtheitsaspekte	371
1.	Begründtheitsaspekte im Hinblick auf den Rechtsschutz gegen Verpflichtungszusageentscheidungen	371
a)	Grenzen der gerichtlichen Kontrolle einer Verpflichtungszusageentscheidung	371
b)	Mögliche Rechtsmittelgründe	374
c)	Isolierte Anfechtung von Verpflichtungszusagen	375
2.	Begründtheitsaspekte im Hinblick auf den Rechtsschutz gegen Vergleichsentscheidungen	377
a)	Geltendmachung von Verfahrensfehlern	378
b)	Anfechtung der Tatsachengrundlage	379

c)	Anfechtung der rechtlichen Bewertung	380
d)	Anfechtung der festgesetzten Geldbuße	380
IV.	Fazit	381
Dritter Teil: Wertende Gegenüberstellung und abschließende Stellungnahme		382
A.	Allgemeines und Entwicklung	382
B.	Übereinstimmungen der Settlement-Instrumente im europäischen und US-amerikanischen Kartellverfahren	383
	I. Verpflichtungszusageentscheidung – <i>consent decree</i> und <i>consent order</i>	383
	II. Vergleichsverfahren in Kartelfällen – <i>plea bargaining</i>	384
C.	Unterschiede zwischen den Settlement-Instrumenten im europäischen und US-amerikanischen Kartellverfahren	384
	I. Verpflichtungszusage – <i>consent decree</i> und <i>consent order</i>	384
	II. Vergleichsverfahren in Kartelfällen – <i>plea bargaining</i>	385
D.	Abschließende Stellungnahme	387
Literaturverzeichnis		389