

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Abkürzungsverzeichnis | XV |
| Einleitung | 1 |
| A. Problemstellung und Zielsetzung der Arbeit | 1 |
| B. Methodisches Vorgehen | 6 |
| I. Rechtliche Analyse | 6 |
| II. Ökonomische Analyse | 6 |
| III. Rechtsvergleichende Sicht | 9 |
| C. Gang der Untersuchung | 10 |
| Erster Teil: Zweck von Abhilfemaßnahmen und Ausgleichsmaßnahmen | 11 |
| A. Abgrenzung der Maßnahmen und Zwecke | 11 |
| I. Abhilfemaßnahmen in der europäischen Fusionskontrolle | 11 |
| 1. Begriff | 11 |
| 2. Rechtsgrundlagen | 12 |
| 3. Bedingungen und Auflagen | 12 |
| II. Abhilfemaßnahmen in der chinesischen Fusionskontrolle | 13 |
| 1. Begriff | 13 |
| 2. Rechtsgrundlagen | 13 |
| 3. Bedingungen und Auflagen | 14 |
| III. Ausgleichsmaßnahmen in der europäischen Banken-Beihilfenkontrolle | 14 |
| 1. Begriff | 14 |
| 2. Rechtsgrundlagen | 15 |
| 3. Bedingungen und Auflagen | 16 |
| IV. Maßnahmen und optimale Struktur des Rechts | 16 |
| 1. Optimale Struktur des Rechts | 16 |
| a) Prävention und Sanktion | 16 |
| b) Ex ante und ex post Rechtssetzung | 17 |
| c) Eingriffsformen | 18 |
| d) Öffentliche und private Durchsetzung | 18 |
| 2. Kartellrecht | 19 |
| 3. Kartellrechtliche Abhilfemaßnahmen | 19 |
| 4. Banken-Beihilfenkontrolle | 20 |
| 5. Bankenregulierung | 21 |
| a) Gründe für die Bankenregulierung | 21 |
| b) Bankenregulierung als ex ante Maßnahme | 22 |
| c) Banken-Beihilfe als ex post Maßnahme | 23 |
| V. Schutzrichtungen von Abhilfemaßnahmen | 23 |
| 1. Wettbewerbsschutz | 24 |
| 2. Effizienz | 25 |
| a) Allgemeines Konzept von Effizienz | 25 |
| b) Effizienz im Kartellrecht | 26 |
| 3. Marktintegration | 28 |
| 4. Sektorspezifische Regulierung | 29 |
| B. Abhilfemaßnahmen in der europäischen Fusionskontrolle | 30 |

| | | |
|------|---|-----------|
| I. | Rechtliche Analyse des Zwecks | 30 |
| 1. | Kartellrecht | 31 |
| a) | Grammatische Auslegung | 31 |
| b) | Systematische Auslegung | 32 |
| c) | Primärrechtskonforme Auslegung | 33 |
| 2. | Fusionskontrolle | 35 |
| 3. | Abhilfemaßnahmen | 36 |
| II. | Bewertung des Zwecks von Abhilfemaßnahmen | 36 |
| 1. | SIEC | 36 |
| 2. | Effizienz | 37 |
| a) | Ökonomische und juristische Untersuchung | 37 |
| b) | Coase-Theorem | 38 |
| c) | Skalenerträge | 40 |
| d) | Verbundvorteile | 41 |
| e) | Corporate Governance | 42 |
| f) | Unternehmensfinanzierung | 43 |
| g) | Rechtspraxis der Kommission | 44 |
| h) | Wettbewerbsschutz unter Bewahrung von Effizienz | 45 |
| 3. | Exkurs: Abhilfemaßnahmen und Effizienz | 46 |
| a) | Rechtslage in den USA | 46 |
| b) | Vorschläge des ICN | 47 |
| III. | Zwischenergebnis | 47 |
| C. | Ausgleichsmaßnahmen in der europäischen Banken-Beihilfenkontrolle | 48 |
| I. | Rechtliche und ökonomische Analyse des Zwecks | 48 |
| 1. | Marktversagen und Banken-Beihilfen | 48 |
| a) | Marktversagen | 49 |
| i. | Öffentliche Güter | 49 |
| ii. | Informationsasymmetrie | 50 |
| iii. | Marktmacht | 50 |
| iv. | Externe Effekte | 51 |
| b) | Beihilfen | 51 |
| c) | Banken-Beihilfen nach R&U-Leitlinien | 52 |
| d) | Banken-Beihilfen nach Krisenmitteilungen | 53 |
| i. | Externer Effekt | 54 |
| ii. | Finanzstabilität als öffentliches Gut | 54 |
| 2. | Wettbewerbsschutz und Banken-Beihilfenkontrolle | 55 |
| a) | R&U-Beihilfen | 55 |
| b) | Krisenmitteilungen | 56 |
| 3. | Zweck von Ausgleichsmaßnahmen | 57 |
| a) | VVO | 57 |
| b) | R&U-Leitlinien | 57 |
| c) | Krisenmitteilungen | 57 |
| i. | Wettbewerbsschutz | 58 |
| ii. | Umstrukturierung | 58 |
| iii. | Moralisches Risiko | 59 |
| iv. | Too-big-to-fail-Problem | 60 |
| II. | Vergleich zu den europäischen Abhilfemaßnahmen | 62 |
| 1. | Zweckmäßigkeit | 62 |
| 2. | Konzept von Wettbewerbsschutz | 63 |

| | |
|--|-----------|
| 3. Trade-off Problem | 64 |
| 4. Kompensationsmodell und Präventionsmodell | 65 |
| a) Kompensationsmodell | 66 |
| b) Präventionsmodell | 67 |
| D. Abhilfemaßnahmen in der chinesischen Fusionskontrolle | 68 |
| I. Rechtliche Analyse | 68 |
| 1. Chinesisches Kartellrecht | 68 |
| 2. Chinesische Kartellbehörde | 68 |
| 3. Zweck des chinesischen Kartellrechts | 69 |
| a) Prävention und Verhinderung monopolisierender Verhaltensweisen | 69 |
| b) Schutz des fairen Wettbewerbs | 70 |
| c) Effizienzsteigerung der Wirtschaftsvorgänge | 70 |
| d) Schutz der Verbraucherinteressen | 71 |
| e) Schutz der gesamtgesellschaftlichen Interessen | 72 |
| f) Förderung der gesunden Entwicklung der sozialistischen Marktwirtschaft | 73 |
| 4. Zweck von Abhilfemaßnahmen in der Fusionskontrolle | 74 |
| a) Fusionskontrolle | 74 |
| b) Abhilfemaßnahmen | 75 |
| c) Entscheidungspraxis | 75 |
| i. Wettbewerbsschutz | 76 |
| ii. Schutz der inländischen Unternehmen | 76 |
| iii. Vorbeugung der Umgehung von Regeln | 77 |
| iv. Staatssicherheit | 78 |
| II. Vergleich zu den europäischen Abhilfemaßnahmen | 79 |
| 1. Zweckmäßigkeit | 79 |
| 2. Abhilfemaßnahmen und Effizienz | 79 |
| E. Zusammenfassung | 80 |

Zweiter Teil: Gestaltung und Durchsetzung der europäischen Abhilfemaßnahmen und Ausgleichsmaßnahmen

81

| | |
|---|-----------|
| A. Abhilfemaßnahmen | 81 |
| I. Rechtliche Analyse | 81 |
| 1. Rechtsgrundsätze | 81 |
| a) Transparenz | 81 |
| b) Verhältnismäßigkeit | 81 |
| c) Rechtssicherheit | 83 |
| d) Effizienz | 84 |
| e) Effektivität | 84 |
| 2. Wettbewerbsbedenken und Abhilfemaßnahmen | 85 |
| a) Horizontaler Zusammenschluss | 85 |
| i. Wettbewerbsbedenken | 85 |
| ii. Abhilfemaßnahmen | 86 |
| b) Vertikaler Zusammenschluss | 86 |
| i. Wettbewerbsbedenken | 86 |
| ii. Abhilfemaßnahmen | 87 |
| c) Konglomerater Zusammenschluss | 87 |
| i. Wettbewerbsbedenken | 87 |

| | |
|--|-----|
| ii. Abhilfemaßnahmen | 88 |
| 3. Typen von Abhilfemaßnahmen | 88 |
| a) Veräußerung | 88 |
| b) Andere strukturelle Abhilfemaßnahmen | 88 |
| c) Verhaltensorientierte Abhilfemaßnahmen | 89 |
| 4. Durchsetzungsmaßnahmen | 89 |
| a) Fix-it-first-Abhilfemaßnahmen | 90 |
| b) Up-front buyer | 90 |
| c) Kronjuwelen | 91 |
| d) Überprüfungsklausel | 91 |
| e) Treuhänder | 92 |
| f) Hold-separate-Maßnahmen | 93 |
| g) Schiedsverfahren | 94 |
| II. Ökonomische Analyse | 94 |
| 1. Ansätze der Vertragstheorie | 94 |
| a) Anreiztheorie und Informationsasymmetrie | 94 |
| b) Prinzipal-Agent-Modell | 96 |
| c) Nebenbedingungen und Trade-off | 96 |
| i. Individuelle Rationalität | 96 |
| ii. Anreizverträglichkeit | 97 |
| iii. Trade-off in der Vertragstheorie | 97 |
| d) Adverse Selektion | 98 |
| i. Begriff der adversen Selektion | 98 |
| ii. Signaling und Screening | 99 |
| e) Moralisches Risiko | 99 |
| i. Begriff des moralischen Risikos | 99 |
| ii. Versicherungseffekt und Hidden-Aktion | 100 |
| 2. Abhilfemaßnahmen als impliziter Vertrag | 100 |
| 3. Individuell rationale und anreizverträgliche Abhilfemaßnahmen | 102 |
| a) Individuell rationale Abhilfemaßnahmen | 102 |
| b) Anreizverträgliche Abhilfemaßnahmen | 102 |
| 4. Erste Anwendung: Kostenstruktur von Abhilfemaßnahmen | 103 |
| a) Strukturelle Abhilfemaßnahmen vs. verhaltensorientierte Abhilfemaßnahmen | 103 |
| b) Gesamte Kosten | 104 |
| c) Fixkosten | 105 |
| i. Typ I-Fehler und Typ II-Fehler | 105 |
| ii. Fixkosten struktureller Abhilfemaßnahmen | 106 |
| iii. Fixkosten verhaltensorientierter Abhilfemaßnahmen | 106 |
| d) Variable Kosten | 106 |
| i. Nebenwirkungen von Abhilfemaßnahmen | 107 |
| ii. Durchsetzungskosten | 107 |
| e) Gesamtbetrachtung von Kosten | 108 |
| 5. Zweite Anwendung: Gestaltung und adverse Selektion | 108 |
| a) Signaling | 109 |
| b) Screening | 109 |
| c) Verfahrensbedingte Abhilfemaßnahmen | 110 |
| d) Überschießende Abhilfemaßnahmen als „Drohung“? | 110 |
| i. Strategien von Unternehmen | 110 |

| | |
|--|------------|
| ii. Strategien der Kommission | 111 |
| iii. Gleichgewicht..... | 111 |
| 6. Dritte Anwendung: Durchsetzung und moralisches Risiko | 112 |
| a) Ziel von Durchsetzungsmaßnahmen | 112 |
| b) Automatische Durchsetzungsmaßnahmen | 112 |
| c) Eigene Durchsetzungsmaßnahmen | 112 |
| d) Durchsetzungsmaßnahmen durch Dritte | 112 |
| B. Ausgleichsmaßnahmen..... | 113 |
| I. Rechtliche und ökonomische Analyse | 113 |
| 1. Vertragstheoretische Ansätze von Ausgleichsmaßnahmen..... | 113 |
| a) Ursachen von Informationsasymmetrie | 113 |
| i. Bank als „kein Normadressat“ | 113 |
| ii. Keine Ausgleichsmaßnahmen im Vorverfahren | 114 |
| iii. Kein Markttest..... | 114 |
| b) Ausgleichsmaßnahmen als impliziter Vertrag | 114 |
| c) Ausgleichsmaßnahmen als Regeln | 115 |
| d) Lösungsmöglichkeiten | 116 |
| i. Gestaltung nach Typ von Banken | 116 |
| ii. Verhandlung und Markterkundungsinstrumente | 118 |
| 2. Gestaltung..... | 119 |
| a) Strukturelle Ausgleichsmaßnahmen..... | 119 |
| b) Verhaltensbezogene Ausgleichsmaßnahmen | 120 |
| i. Werbung mit dem Garantiestatus | 120 |
| ii. Aggressive Preissetzung..... | 121 |
| iii. Akquisition | 121 |
| iv. Finanzierungspolitik..... | 122 |
| 3. Durchsetzung | 122 |
| a) Fix-it-first-Ausgleichsmaßnahmen und Up-front buyer | 123 |
| b) Kronjuwelen | 123 |
| c) Treuhänder | 124 |
| d) Hold-separate-Maßnahmen | 124 |
| e) Berichtspflicht | 125 |
| f) Nachprüfung vor Ort | 125 |
| II. Vergleich zu den europäischen Abhilfemaßnahmen..... | 126 |
| 1. Strukturelle und verhaltensorientierte Maßnahmen | 126 |
| 2. Adverse Selektion..... | 126 |
| 3. Moralisches Risiko | 127 |
| C. Zusammenfassung | 127 |
| Dritter Teil: Gestaltung und Durchsetzung der chinesischen Abhilfemaßnahmen 129 | |
| A. Rechtliche Analyse..... | 129 |
| I. Gestaltung..... | 129 |
| 1. Bedingungen für geeignete Abhilfemaßnahmen | 129 |
| 2. Abhilfemaßnahmen im Fusionskontrollverfahren..... | 129 |
| 3. Typen von Abhilfemaßnahmen | 130 |
| II. Durchsetzung..... | 131 |
| 1. Treuhänder..... | 131 |
| 2. Erwerber | 131 |

| | |
|---|------------|
| 3. Hold-separate-Maßnahmen | 132 |
| III. Abhilfemaßnahmen in der Entscheidungspraxis | 132 |
| 1. Strukturelle Abhilfemaßnahmen | 132 |
| a) Pfizer/Wyeth..... | 132 |
| b) Alpha V/Savio | 133 |
| c) UTC/Goodrich..... | 133 |
| 2. Verhaltensorientierte Abhilfemaßnahmen..... | 134 |
| a) InBev/Anheuser-Busch | 134 |
| b) GM/Delphi | 135 |
| c) Novartis/Alcon | 135 |
| d) Uralkali/Silvinit..... | 136 |
| e) GE/Shenhua..... | 136 |
| f) Seagate/Samsung..... | 137 |
| g) Henkel/Tiande | 138 |
| h) Google/Motorola Mobility | 139 |
| i) Wal-Mart/Newheight | 140 |
| j) ARM/Giesecke & Devrient/Gemalto..... | 141 |
| k) Marubeni/Gavilon | 142 |
| l) MediaTek/MStar | 143 |
| 3. Gemischte Abhilfemaßnahmen | 144 |
| a) Mitsubishi/Lucite | 144 |
| b) Panasonic/Sanyo..... | 145 |
| c) Western Digital/Hitachi..... | 145 |
| d) Glencore/Xstrata..... | 146 |
| e) Baxter/Gambro..... | 147 |
| 4. Kritische Würdigung von Abhilfemaßnahmen..... | 148 |
| a) Überwiegend verhaltensorientierte Abhilfemaßnahmen..... | 148 |
| b) Doppelte Kontrolle | 149 |
| c) Verschobene Kontrolle..... | 149 |
| d) Laufende Kontrolle | 151 |
| e) Rechtsfolge beim Verstoß..... | 151 |
| f) Nachholbedarf bei Durchsetzungsmaßnahmen | 152 |
| B. Vergleich zu den europäischen Abhilfemaßnahmen | 152 |
| I. Typen und Bevorzugung | 152 |
| II. Adverse Selektion..... | 153 |
| 1. Verhandlung | 153 |
| 2. Markttest..... | 153 |
| 3. Abhilfemaßnahmen im Vorverfahren..... | 154 |
| 4. Verfahrensbedingte Abhilfemaßnahmen | 154 |
| III. Moralisches Risiko | 154 |
| C. Zusammenfassung | 155 |
| Zusammenfassung der Ergebnisse..... | 156 |
| Literaturverzeichnis..... | 163 |
| Antimonopolgesetz der Volksrepublik China (Auszug) | 175 |
| Rechtsquelle der chinesischen Fusionskontrolle..... | 177 |
| Quelle der Entscheidungen des MOFCOM | 178 |

Abhilfemaßnahmen in der Fusionskontrolle und
Ausgleichsmaßnahmen in der Banken-Beihilfenkontrolle

Eine rechtliche und ökonomische Betrachtung

Zhou, W.

2014, XVII, 178 S., Softcover

ISBN: 978-3-658-08686-2