



| | |
|---|----------|
| TEIL 1 EINFÜHRUNG | 1 |
| A. PROBLEMSTELLUNG | 1 |
| B. AUFBAU DER UNTERSUCHUNG | 4 |
| TEIL 2 ALLGEMEINE RECHTSGRUNDSÄTZE IM EUROPARECHT | 5 |
| A. EXISTENZ ALLGEMEINER RECHTSGRUNDSÄTZE..... | 5 |
| I. Nachweis durch die Rechtslehre und Rechtslogik..... | 5 |
| II. Nachweis im Primärrecht der Europäischen Gemeinschaft..... | 6 |
| III. Definitionsansätze allgemeiner Rechtsgrundsätze im Europarecht | 7 |
| 1. Definitionsansatz des EuGH..... | 7 |
| 2. Definitionsansatz aus der Literatur | 8 |
| 3. Stellungnahme..... | 9 |
| B. BEDEUTUNG ALLGEMEINER RECHTSGRUNDSÄTZE..... | 10 |
| I. Allgemeine Rechtsgrundsätze als ungeschriebenes Gemeinschaftsrecht | 10 |
| II. Abgrenzung zum Gewohnheitsrecht als ebenfalls ungeschriebenem Recht..... | 11 |
| III. Die Schließung von Lücken im Gemeinschaftsrecht..... | 12 |
| IV. Geltungsgrund für die Grundrechte der Europäischen Union | 14 |
| V. Die fehlende Kodifizierung eines europäischen Verwaltungsrechts | 15 |
| VI. Maßstab für die Auslegung von Primär- und Sekundärrecht | 16 |
| VII. Zusammenfassung der Bedeutung allgemeiner Rechtsgrundsätze | 17 |
| C. ENTWICKLUNG ALLGEMEINER RECHTSGRUNDSÄTZE DES GEMEINSCHAFTSRECHTS..... | 17 |
| I. Die Entscheidung „Federation Charbonniere de Belgique“ | 19 |
| II. Die Entscheidung „SNUPAT“ | 21 |
| III. Legitimation des EuGH zur Entwicklung allgemeiner Rechtsgrundsätze | 22 |
| IV. Rechtsquellen und Rechtserkenntnisquellen für allgemeine Rechtsgrundsätze | 24 |
| 1. Völkerrechtliche Verträge | 25 |
| 2. Das geschriebene Gemeinschaftsrecht..... | 27 |
| 3. Die Charta der Grundrechte der Europäischen Union | 29 |
| 4. Die Rechtsordnungen der Mitgliedstaaten..... | 33 |
| a. Verfassungsrecht der Mitgliedstaaten..... | 33 |
| b. Einfaches Gesetzesrecht der Mitgliedstaaten | 35 |
| V. Das Institut der Rechtsvergleichung | 37 |
| 1. Methode des gemeinsamen Standards..... | 38 |
| 2. Methode des minimalen Standards..... | 40 |
| 3. Methode des maximalen Standards | 40 |
| 4. Methode der wertenden Rechtsvergleichung..... | 41 |
| 5. Wertende Rechtsvergleichung anhand der Rechtsprechung des EuGH..... | 42 |
| 6. Wertende Rechtsvergleichung in den Schlussanträgen der Generalanwälte..... | 46 |
| a. Analyse anhand der Schlussanträge der Generalanwälte..... | 47 |
| b. Ergebnis der Analyse | 49 |
| 7. Zusammenfassung über die Entwicklung allgemeiner Rechtsgrundsätze..... | 50 |
| D. EINZELNE ALLGEMEINE RECHTSGRUNDSÄTZE UND IHRE BEDEUTUNG IM RAHMEN INFORMELLER ABSPRACHEN IM EU-KARTELLVERFAHRENSRECHT | 50 |
| I. Grundsatz der <i>Gesetzmäßigkeit der Verwaltung</i> | 52 |
| 1. Der Vorrang des Gesetzes | 55 |
| 2. Der Vorbehalt des Gesetzes..... | 57 |
| II. Grundsatz der <i>Rechtssicherheit und des Vertrauensschutzes</i> | 59 |
| III. Grundsatz von <i>Treu und Glauben</i> | 64 |
| IV. Grundsatz auf <i>Durchführung eines fairen Verfahrens</i> | 66 |
| 1. Grundsatz des rechtlichen Gehörs | 70 |
| a. Regelung im Kartellverfahrensrecht (Art. 27 VO 01/03) | 71 |
| b. Das Akteneinsichtsrecht als wesentlicher Bestandteil des rechtlichen Gehörs | 72 |
| c. Bedeutung des rechtlichen Gehörs für die <i>informelle Absprache</i> | 73 |
| 2. Der Grundsatz des „in dubio pro reo“ | 75 |
| 3. Anspruch auf Durchführung eines Verfahrens in einer angemessenen Frist | 78 |
| V. Grundsatz des „ <i>ne bis in idem</i> “ | 80 |
| VI. <i>Verhältnismäßigkeitsgrundsatz</i> | 84 |
| VII. <i>Gleichheitssatz / Diskriminierungsverbot</i> | 87 |
| 1. Gleichbehandlung im Kartellverfahren nach der VO 01/2003 | 89 |
| 2. „Keine Gleichheit im Unrecht“ auch im Kartellverfahren..... | 90 |
| 3. Zusammenfassung | 92 |
| VIII. <i>Untersuchungsgrundsatz</i> | 92 |
| IX. <i>Zusammenfassung</i> | 94 |



| | |
|--|------------|
| TEIL 3 EU-WETTBEWERBS- UND KARTELLRECHT | 96 |
| ABSCHNITT 1 DIE RECHTLICHEN GRUNDLAGEN IN DEN VERTRÄGEN | 96 |
| A. DIE GRÜNDUNGSPHASE..... | 96 |
| B. DIE GRÜNDUNG DER EUROPÄISCHEN UNION..... | 97 |
| C. MITGLIEDSTAATEN UND GELTUNGSBEREICH DES EG-VERTRAGES..... | 97 |
| ABSCHNITT 2 WETTBEWERBSRECHT DES EU-VERTRAGES | 98 |
| A. WIRTSCHAFTSPOLITIK DER UNION UND WIRTSCHAFTSVERFASSUNG | 98 |
| B. KARTELLVERBOT NACH ART. 101 AEUV | 102 |
| I. <i>Tatbestandvoraussetzungen eines Kartellverbots gem. Art. 101 Abs. 1 AEUV</i> | 103 |
| 1. Unternehmen oder Unternehmensvereinigungen | 103 |
| 2. Vereinbarungen, Beschlüsse, aufeinander abgestimmte Verhaltensweisen..... | 103 |
| 3. Wettbewerbsbeschränkung..... | 105 |
| 4. Bezweckte oder Bewirkte Wettbewerbsbeschränkung..... | 105 |
| 5. Zwischenstaatlichkeitsklausel | 106 |
| II. <i>Die Legalausnahme vom Kartellverbot gem. Art. 101 Abs. 3 AEUV</i> | 107 |
| 1. Bedeutung der Legalausnahme für die informelle Absprache | 109 |
| 2. Zwischenergebnis..... | 111 |
| C. KARTELLVERFAHRENSRECHT | 111 |
| I. Das Verbotungsverfahren als Hauptanwendungsfall der informellen Absprache | 113 |
| 1. Verfahrenseröffnung | 113 |
| 2. Anhörung des betroffenen Unternehmens..... | 116 |
| 3. Beendigung des Verfahrens..... | 117 |
| a. Entscheidung der Kommission..... | 117 |
| b. Einstellung des Verfahrens | 118 |
| c. Informelle Absprachen mit dem Unternehmen | 119 |
| d. Die Verpflichtung von IBM gegenüber der Kommission | 119 |
| e. Die Verpflichtungszusage von Microsoft aus dem Jahre 1993..... | 121 |
| II. Die Verpflichtungszusage gem. Art. 9 VO 01/03 | 123 |
| 1. Regelungsgehalt der Verpflichtungszusage..... | 124 |
| 2. Bindungswirkung der Verpflichtungszusage..... | 125 |
| a. gegenüber den beteiligten Unternehmen | 125 |
| b. gegenüber nationalen Gerichten und Wettbewerbsbehörden | 126 |
| aa. Auffassung der Kommission und herrschende Meinung..... | 126 |
| bb. Gegenmeinung aus der Literatur..... | 127 |
| cc. Ergebnis und Stellungnahme..... | 128 |
| c. gegenüber der Kommission..... | 129 |
| d. gegenüber Dritten..... | 130 |
| ABSCHNITT 3 RECHTSNATUR UND ZULÄSSIGKEIT INFORMELLER ABSPRACHEN..... | 131 |
| A. RECHTSNATUR INFORMELLER ABSPRACHEN | 131 |
| I. <i>Rechtsakte der Gemeinschaft gem. Art. 288 AEUV</i> | 132 |
| 1. Änderung des Art. 249 EGV (jetzt Art. 288 AEUV) durch den Reformvertrag..... | 132 |
| 2. Die Verordnung und Richtlinie als Rechtsnatur der informellen Absprache..... | 134 |
| 3. Beschluss gem. Art. 288 Abs. 4 AEUV als Rechtsnatur der informellen Absprache | 135 |
| a. Zuständigkeit für den Erlass des Beschlusses..... | 136 |
| b. Adressaten eines Beschlusses..... | 137 |
| c. Verbindlichkeit des Beschlussinhalts | 138 |
| aa. Beschluss durch die Kommission..... | 140 |
| bb. Herbeiführung eines rechtlichen Erfolges..... | 141 |
| aaa. Die Auffassung des EuGH zur Rechtsnatur der Verpflichtungszusage | 143 |
| bbb. Stellungnahme | 144 |
| ccc. Zwischenergebnis..... | 146 |
| cc. Abschluss eines Verfahrens..... | 146 |
| dd. Ergebnis | 147 |
| 4. Empfehlungen und Stellungnahmen gem. Art. 288 Abs. 5 AEUV | 147 |
| a. Ermächtigung der Kommission zu Empfehlungen und Stellungnahmen..... | 147 |
| b. Merkmale der Empfehlung..... | 148 |
| c. Merkmale der Stellungnahme..... | 149 |
| aa. Abgrenzung zwischen Meinungsäußerung und Willenserklärung..... | 149 |
| bb. Rückgriff auf die Abgrenzung durch das BVerfG..... | 150 |
| cc. Zwischenergebnis..... | 151 |
| 6. Vertrag zwischen Unternehmen und Kommission | 151 |
| a. Informelle Absprache als privatrechtlicher Vertrag..... | 151 |
| b. Informelle Absprache als öffentlich-rechtlicher Vertrag..... | 152 |



| | |
|---|------------|
| aa. Abgrenzung zwischen Verwaltungs- und Völkerrechtsverträgen..... | 154 |
| bb. Rechtsnatur des Verwaltungsvertrages und anwendbares Recht..... | 155 |
| cc. Regelungsinhalte und -grenzen von Verwaltungsverträgen im Gemeinschaftsrecht | 157 |
| dd. Vertragsparteien von Verwaltungsverträgen..... | 158 |
| ee. Zustandekommen eines Verwaltungsvertrages..... | 159 |
| 7. Ergebnis..... | 161 |
| B. ZULÄSSIGKEIT INFORMELLER ABSPRACHEN..... | 161 |
| I. Die Verpflichtungszusage gem. Art. 9 VO 01/03 als Beschluss | 162 |
| 1. Definition als Verwaltungsakt auf Unterwerfung..... | 163 |
| 2. Anwendung der informellen Absprache neben Art. 9 VO 01/03 ?..... | 163 |
| a. Typenzwang durch Art. 9 VO 01/03 ?..... | 164 |
| b. Fehlender Typenzwang entbindet Kommission nicht von rechtmäßigem Handeln..... | 166 |
| 3. Ergebnis..... | 167 |
| II. Gewohnheitsrecht als Rechtsgrundlage informeller Absprachen | 167 |
| 1. Ständige Übung durch die Kommission..... | 168 |
| 2. Rechtsüberzeugung der Kommission bei der ständigen Übung..... | 169 |
| III. Nichtigkeitsgründe einer informellen Absprache | 171 |
| IV. Entgegenstehen allgemeiner Rechtsgrundsätze | 172 |
| 1. Gesetzmäßigkeit der Verwaltung | 172 |
| a. Vorrang des Gesetzes | 173 |
| aa. Vorrang des Gesetzes als Verfahrensgarantie?..... | 173 |
| bb. Handlungsspielraum der Kommission gem. Art. 7 VO 01/03..... | 174 |
| aaa. Informelle Maßnahmen wie comfort letter und Beratungsschreiben..... | 175 |
| bbb. Kein Numerus clausus der geregelten Maßnahmen | 175 |
| ccc. Informelle Absprache als „Minus“ in Art. 7 VO 01/03 enthalten?..... | 176 |
| ddd. Zwischenergebnis | 177 |
| cc. Primärrecht als Prüfungsmaßstab | 177 |
| aaa. Verstoß gegen materielles Wettbewerbsrecht gem. Art. 101, 102 AEUV | 178 |
| bbb. Verstoß gegen Art. 105 Abs. 1 AEUV als numerus clausus..... | 178 |
| ccc. Zwischenergebnis | 179 |
| bb. Sekundärrecht als Prüfungsmaßstab..... | 180 |
| cc. Ergebnis..... | 180 |
| b. Vorbehalt des Gesetzes | 180 |
| 2. Grundsatz des Vertrauensschutzes..... | 181 |
| aa. Anspruch auf den Abschluss einer informellen Absprache | 181 |
| aaa. Differenzierung zwischen „hard-core“ Kartellen und der Spürbarkeitsschwelle..... | 182 |
| bbb. Beschlusskriterien der Kommission im Einzelfall | 183 |
| ccc. Zwischenergebnis | 184 |
| bb. Ergebnis | 184 |
| 3. Grundsatz von Treu und Glauben..... | 185 |
| aa. Willkürliche Entscheidung bezüglich des „Ob“ der informellen Absprache | 186 |
| aaa. Die Zusage der Firma IBM..... | 186 |
| bbb. Die Zusage der Firma Microsoft..... | 187 |
| ccc. Stellungnahme und Ergebnis..... | 188 |
| bb. Willkürliche Entscheidung bezüglich des „Wie“ der informellen Absprache..... | 188 |
| cc. Ergebnis..... | 189 |
| 4. Grundsatz auf Durchführung eines fairen Verfahrens | 189 |
| aa. Anspruch auf Durchführung eines Verfahrens an Stelle der informellen Absprache | 190 |
| bb. Wahrung der Verteidigungsrechte auch bei der informellen Absprache als Verwaltungsvertrag? | 190 |
| cc. Anspruch auf rechtliches Gehör | 192 |
| aaa. Umfang des Anspruchs auf rechtliches Gehör im Rahmen der informellen Absprache..... | 192 |
| bbb. Zwischenergebnis | 194 |
| 5. Der Grundsatz des „ne bis in idem“ nach einer informellen Absprache..... | 195 |
| 6. Der Verhältnismäßigkeitsgrundsatz und die informelle Absprache..... | 195 |
| aa. Verhältnis zwischen Abstellungsentscheidung und informeller Absprache | 196 |
| bb. Die Verhältnismäßigkeit der informellen Absprache selbst..... | 197 |
| cc. Ergebnis..... | 199 |
| 7. Gleichheitsgrundsatz / Diskriminierungsverbot..... | 199 |
| aa. Vergleich zweier Kartellverfahren mit gleichem Sachverhalt | 199 |
| bb. Vergleich eines Kartellverfahrens gegen mehrere Unternehmen | 201 |
| cc. Vergleich zwischen einer Geldbussenentscheidung und einer informellen Absprache innerhalb eines Kartellverfahrens | 202 |
| 8. Untersuchungsgrundsatz..... | 203 |
| V. Ergebnis..... | 205 |
| TEIL 4 ZUSAMMENFASSUNG..... | 206 |
| Literaturverzeichnis..... | 209 |