

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Abkürzungsverzeichnis | XXVII |
| Literaturverzeichnis | XXXIII |
| § 1 Problemstellung und Gang der Untersuchung | 1 |
| A. Das Anlegbarkeitsprinzip | 4 |
| I. Die Ermittlung des anlegbaren Preises | 4 |
| II. Die <i>net back</i> -Rechnung. | 5 |
| III. Die vertragliche Einbeziehung des anlegbaren Preises bei langfristigen Verträgen | 6 |
| B. Die kartellrechtliche Zulässigkeit des anlegbaren Gaspreises. | 6 |
| I. Gang der Untersuchung | 7 |
| II. Rechtliche Fragestellungen | 8 |
| 1. Horizontale Wettbewerbsbeschränkungen (Art. 81 EGV). | 8 |
| 2. Vertikale Wettbewerbsbeschränkungen (Art. 81 EGV). | 9 |
| 3. Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung (Art. 82 EGV). | 9 |
| a) Ausbeutungsmissbrauch. | 9 |
| b) Zusätzlicher Behinderungsmissbrauch. | 9 |
| 1. Teil. Rechtstatsachen zum Anlegbarkeitsprinzip auf den Gasmärkten | 11 |
| § 2 Die Ausgestaltung des Anlegbarkeitsprinzips in tatsächlicher Hinsicht | 11 |
| A. Gaspreisbildung in Europa | 12 |
| I. Die Preisbildung auf dem europäischen Beschaffungsmarkt | 12 |
| II. Die Preisbildung auf den Großhandelsmärkten | 14 |
| 1. Kostenorientierte Preisbildung | 14 |
| 2. Wertorientierte Preisbildung. | 16 |
| III. Die Preisbildung auf den Letztverbrauchermärkten | 17 |
| 1. Kostenorientierte Preisbildung | 17 |
| 2. Wertorientierte Preisbildung. | 17 |
| IV. Zusammenfassung | 18 |

| | |
|--|----|
| B. Konkrete Ausgestaltung der Anlegbarkeit | 19 |
| I. Das Anlegbarkeitsprinzip als Momentaufnahme zur Preisdifferenzierung auf Teilmärkten | 19 |
| II. Funktionsweise sowie Sinn und Zweck von Preisgleitklauseln | 20 |
| 1. Basisarbeitspreis | 21 |
| 2. Indexierung von Substitutionsenergieträgern | 21 |
| 3. Zeitverzögerte Preisanpassung (<i>time lag</i>). | 22 |
| 4. Individueller Gewichtungsfaktor des jeweiligen Substitutionsenergieträgers. | 23 |
| 5. Absoluter Bindungsfaktor (<i>pass through-factor</i>). | 24 |
| 6. Wärmetechnischer Äquivalenzfaktor. | 25 |
| 7. Ersatzarbeitspreis/Mindestpreis | 25 |
| III. Zusammenfassung | 26 |
| C. Gaspreisbildung auf liberalisierten Gasmärkten. | 26 |
| I. Preisbildung auf dem britischen Gasmarkt | 27 |
| 1. Liberalisierung des britischen Gasmarkts in der Retrospektive | 27 |
| 2. Auswirkungen auf die Preisbildung in Großbritannien | 29 |
| a) Preisbildung auf dem Beschaffungs- und den Großhandelsmärkten. | 29 |
| b) Preisbildung im Tarifkundenbereich | 30 |
| c) Entwicklung des ersten europäischen Spotmarkts für Erdgas. | 30 |
| d) Preisentwicklung in Großbritannien seit Mitte der 1990er Jahre | 31 |
| II. Die Auswirkungen der US-amerikanischen Gasmarktliberalisierung auf die Preisbildung | 32 |
| 1. Die Entwicklung auf dem US-Gasmarkt seit Beginn der 1970er Jahre | 32 |
| a) Der Natural Gas Policy Act (1978). | 33 |
| b) Order 436 (1985) und Order 500 (1987) | 34 |
| c) Der Natural Gas Wellhead Decontrol Act (1989). | 35 |
| 2. Die Preisbildung auf dem US-Gasmarkt seit 1993 | 36 |
| 3. Aktueller Zustand des US-Gasmarkts (2000). | 36 |
| III. Zusammenfassung des Vergleichs mit liberalisierten Gasmärkten. | 37 |

| | |
|---|----|
| § 3 Der anlegbare Gaspreis im Spiegel der deutschen und der europäischen Kartellrechtspraxis | 39 |
| A. Die historische Begründung für das Anlegbarkeitsprinzip | 39 |
| I. Erdgas als Abfallprodukt der Erdölexploration | 40 |
| II. Vielfältige Einsetzbarkeit und umfassende Substituierbarkeit von Erdgas | 40 |
| III. Entwicklung des Anlegbarkeitsprinzips durch die Erdölindustrie | 41 |
| B. Äußerungen des Bundeskartellamts und der Monopolkommission zum Anlegbarkeitsprinzip Mitte der 1970er Jahre | 41 |
| I. Beurteilung des Anlegbarkeitsprinzips durch die Monopolkommission im Hauptgutachten 1973/1975 | 42 |
| 1. Motive und Ursachen für das Anlegbarkeitsprinzip aus Sicht der Monopolkommission | 42 |
| 2. Kritik der Monopolkommission am Anlegbarkeitsprinzip | 43 |
| 3. Wettbewerbliche Konsequenzen auf die Substitutionsverhältnisse durch das Anlegbarkeitsprinzip | 44 |
| 4. Zusammenfassung der Kritik durch die Monopolkommission | 44 |
| II. Kritik des Bundeskartellamts im Tätigkeitsbericht 1974 | 46 |
| III. Replik der Wissenschaft | 46 |
| 1. Die Kritik von <i>Dolinski</i> an der Monopolkommission | 47 |
| a) Unrichtige Marktabgrenzung durch die Monopolkommission? | 47 |
| b) Kosten als ein Faktor bei der Preisfindung im Wettbewerb | 48 |
| c) Das Anlegbarkeitsprinzip – kein Fall individueller Preisdiskriminierung? | 49 |
| 2. Die Kritik von <i>Schneider</i> und <i>Schulz</i> an der Monopolkommission | 49 |
| a) Einzelne wettbewerbspolitische Rechtfertigungsgründe | 49 |
| b) Perpetuierender Wettbewerbsdruck durch den steten Neuabschluss von Gaslieferverträgen | 51 |
| IV. Passive Akzeptanz der Anlegbarkeit | 51 |
| C. Revision der Anlegbarkeit Ende der 1980er Jahre | 54 |
| I. Erhebung der Erdgassteuer als Anlass zur Revision durch das Bundeskartellamt | 55 |

| | | |
|------|--|----|
| 1. | Entschließung der Kartellreferenten des Bundes und der Länder | 55 |
| 2. | Schlussfolgerungen zur Anlegbarkeit. | 55 |
| II. | Pragmatische Lösung des Bundeskartellamts. | 56 |
| III. | Standpunkt der Monopolkommission Ende der 1980er Jahre und Anfang der 1990er Jahre | 57 |
| 1. | Das Hauptgutachten VIII (1988/1989) | 57 |
| a) | Fehlschluss der Monopolkommission bei Anwendung des Vergleichsmarktprinzips. | 58 |
| b) | Erheblichkeitskriterium im Rahmen des Vergleichsmarktprinzips | 59 |
| 2. | Hauptgutachten IX (1990/1991) | 59 |
| a) | Das Anlegbarkeitsprinzip als gewinnmaximierende Preisstrategie | 62 |
| b) | Preis-Kosten-Bedingtheit im Wettbewerb. | 63 |
| c) | Funktionierender Substitutionswettbewerb als Voraussetzung für wettbewerbsgerechte Preisbildung durch das Anlegbarkeitsprinzip | 63 |
| D. | Grünbuch der EG-Kommission vom 29.11.2000. | 64 |
| I. | Explizite Stellungnahme der EG-Kommission zur Anlegbarkeit | 65 |
| II. | Kein Wettbewerb auf dem Beschaffungsmarkt erkennbar, aber denkbar. | 66 |
| III. | Zukünftige Entwicklung der Gaspreise. | 67 |
| E. | Zusammenfassung | 68 |
| § 4 | Preisbildung im Wettbewerb | 71 |
| A. | Allgemeine Einführung zum Begriff des Marktes und der Preise. | 71 |
| I. | Der Begriff des Marktes aus volkswirtschaftlicher Sicht. | 71 |
| II. | Der Begriff des Preises und die Elemente der Preisbildung. | 72 |
| 1. | Die Nachfragefunktion | 72 |
| 2. | Die Angebotsfunktion | 73 |
| 3. | Angebot und Nachfrage als Elemente der Preisbildung | 74 |
| III. | Abhängigkeit der Preisbildung von unterschiedlichen Marktbedingungen. | 74 |
| 1. | Typisierung nach der Anzahl der Marktteilnehmer. | 75 |
| 2. | Typisierung nach der Marktbeschaffenheit | 75 |
| IV. | Funktionen der Preise in einer Marktwirtschaft | 76 |
| 1. | Bewertungsfunktion | 76 |

| | |
|--|----|
| 2. Anreizfunktion | 76 |
| 3. Informationsfunktion | 77 |
| 4. Koordinierungsfunktion. | 77 |
| 5. Lenkungsfunktion | 77 |
| 6. Substitutionsfunktion | 77 |
| 7. Innovationsfunktion | 77 |
| B. Preisbildung auf einem vollkommenen Markt bei vollständiger Konkurrenz. | 78 |
| I. Merkmale von vollständiger Konkurrenz | 78 |
| II. Gewinnmaximierung auf vollkommenen Märkten | 78 |
| III. Konsumentenrente verbleibt bei den Abnehmern | 80 |
| C. Preisbildung im Monopol | 81 |
| I. Gewinnmaximierung im Monopol. | 82 |
| II. Preisbildung im natürlichen Monopol | 83 |
| 1. Definition des natürlichen Monopols | 83 |
| 2. Gewinnmaximierung im natürlichen Monopol | 83 |
| a) Durchschnittskostenpreise | 85 |
| b) Nicht-lineare Preissetzung | 86 |
| c) Wertorientierte Preisbildung. | 86 |
| D. Preisdifferenzierung. | 87 |
| I. Voraussetzungen der Preisdifferenzierung. | 87 |
| 1. Verhinderung von Arbitrage. | 87 |
| 2. Marktmacht der Preisdifferenzierer. | 88 |
| II. Formen und Anwendung der Preisdifferenzierung | 88 |
| 1. Vollkommene Preisdifferenzierung | 89 |
| a) Erläuterung der vollkommenen Preisdifferenzierung. | 89 |
| b) Praktische Probleme bei der Umsetzung der vollkommenen Preisdifferenzierung | 90 |
| 2. Deglomerative Preisdifferenzierung. | 90 |
| 3. Agglomerative Preisdifferenzierung. | 91 |
| 4. Das Anlegbarkeitsprinzip als Form der Preisdifferenzierung | 92 |
| III. Ziel und wettbewerbliche Konsequenzen der Preisdifferenzierung | 93 |
| 1. Preishöhen und Wohlfahrtseffekte bei Preisdifferenzierungen im Vergleich zu anderen Formen der Preisbildung | 93 |
| 2. Folgen für Markt und Wettbewerb durch Preisdifferenzierungen | 95 |
| a) Einkommensumverteilung zugunsten der Anbieter | 95 |

| | |
|---|------------|
| b) Abschwächung des Substitutionswettbewerbs . . . | 95 |
| c) Weitere wettbewerbliche Konsequenzen | 96 |
| E. Zusammenfassung zum Anlegbarkeitsprinzip aus wettbe- werbstheoretischer Sicht | 97 |
| 2. Teil. Marktabgrenzung und Analyse der Marktstrukturen . . . | 101 |
| § 5 Definition und Abgrenzung des relevanten Marktes | 102 |
| A. Bestimmung des sachlich relevanten Marktes | 103 |
| I. Die einzelnen Handelsstufen als separate Produktmärkte. | 105 |
| 1. Die Produktionsstufe | 106 |
| 2. Die nachgelagerten Marktstufen. | 107 |
| 3. Zusammenfassung. | 108 |
| II. Keine Substitution durch andere Energieträger | 108 |
| III. Gasbeschaffungsklassen als eigenständige Produkte . . | 109 |
| 1. Keine Differenzierung nach der Herkunft des Gases . | 109 |
| 2. Differenzierung zwischen H- und L-Gas | 110 |
| a) Technische und ökonomische Umstellungs- schwierigkeiten und -folgen | 111 |
| b) Faktische Probleme im Zusammenhang mit dis- kriminierungsfreiem Netzzugang | 112 |
| 3. Ergebnis | 113 |
| B. Bestimmung des räumlich relevanten Marktes. | 114 |
| I. Bisherige Entscheidungspraxis der Gemeinschaftsorgane | 115 |
| II. Prinzipien der räumlichen Marktabgrenzung | 116 |
| III. Räumliche Abgrenzung der Beschaffungsmarktstufe . . | 117 |
| 1. Räumlich getrennte Betrachtung der Handelsströme | 118 |
| 2. Beispiel Deutschland | 118 |
| C. Ergebnis. | 119 |
| § 6 Untersuchung der Marktstruktur | 120 |
| A. Die Anbieterseite | 121 |
| I. Das Produzentenoligopol | 121 |
| 1. Russland | 122 |
| 2. Algerien | 122 |
| 3. Norwegen. | 123 |
| 4. Großbritannien. | 124 |
| 5. Niederlande | 125 |
| 6. Deutschland | 126 |
| II. Der Explorations- und Produktionsprozess. | 126 |

| | |
|---|-----|
| 1. Die Zusammenarbeit von Unternehmen bei der Produktion | 127 |
| 2. Die Liefer- und Leistungsgrenzen auf der Beschaffungsmarktstufe | 129 |
| III. Folgen für Markt und Wettbewerb | 130 |
| 1. Schmalere Wettbewerbsrand durch Verbindung mit dem britischen Gasmarkt | 130 |
| 2. Veränderungspotenzial auf Anbieterseite | 131 |
| B. Die Nachfragerseite. | 132 |
| I. Bündelung der Nachfrage | 132 |
| II. Nachfragewachstum | 133 |
| III. Konstante Abnahmeverhältnisse | 134 |
| IV. Elastizität der Nachfrage | 135 |
| C. Markteintrittsmöglichkeiten | 136 |
| I. Besondere Investitionsbedingungen im Erdgasproduktionsprozess | 136 |
| 1. Kapitalintensive Investitionen mit langer Vorlaufzeit | 136 |
| 2. Spezifische Investitionen | 137 |
| 3. Folgen für Markt und Wettbewerb | 138 |
| II. Opportunistisches Verhalten auf der Beschaffungsmarktstufe | 139 |
| 1. Vertikale Integration | 139 |
| 2. Abschluss langfristiger ToP-Lieferverträge | 142 |
| 3. Maß der Gefahr opportunistischen Verhaltens auf der Beschaffungsmarktstufe | 143 |
| 4. Folgen für Markt und Wettbewerb | 143 |
| D. Homogenität des Handelsgutes „Erdgas“ | 144 |
| I. H- und L-Gase als jeweils homogene Güter | 145 |
| II. Möglichkeiten zur Homogenisierung der Handelsware „Erdgas“ | 145 |
| III. Folgen für Markt und Wettbewerb | 146 |
| E. Substituierbarkeit von Erdgas | 147 |
| I. Substitutionswettbewerb gegenüber Großabnehmern | 147 |
| 1. Substitutionswettbewerb bei multivalenten Anlagen | 147 |
| 2. Sonstiger Substitutionswettbewerb | 148 |
| II. Substitutionswettbewerb im HuK-Wärmemarkt | 149 |
| 1. Intensität des Substitutionsverhältnisses | 149 |
| 2. Mittelbarer Substitutionswettbewerb durch Konkurrenz um Neukunden? | 150 |
| III. Folgen für Markt und Wettbewerb auf den Beschaffungsmärkten | 151 |
| F. Leitungsgebundenheit von Erdgas | 153 |

| | | |
|-----------------|--|------------|
| I. | Transportmöglichkeiten für Erdgas | 153 |
| II. | Auswirkungen auf die Marktstruktur | 154 |
| G. | Die sachliche Nähebeziehung zwischen Erdgas und Erdöl | 155 |
| I. | Parallelen zwischen Erdgas und Erdöl | 156 |
| II. | Unterschiede zwischen Erdgas und Erdöl | 156 |
| III. | Auswirkungen auf Marktstruktur und Preisbildung | 159 |
| 1. | Preisbildung bei endlichen Ressourcen | 159 |
| 2. | Ölpreis als Folge einer Kartellabsprache | 160 |
| 3. | Ergebnis | 162 |
| H. | Zusammenfassung | 162 |
| I. | Die Anbieterseite | 162 |
| II. | Die Nachfragerseite | 163 |
| III. | Homogenität des Handelsguts | 163 |
| IV. | Transparenz der Beschaffungsmärkte | 163 |
| 3. Teil. | Das Anlegbarkeitsprinzip auf dem Prüfstand des europäischen Kartellrechts | 165 |
| § 7 | Anwendbarkeit des Kartellrechts | 165 |
| A. | Anwendbarkeit von EG-Kartellrecht | 166 |
| I. | Direkte Anwendbarkeit des EG-Kartellrechts auf Drittstaatenunternehmen | 166 |
| 1. | Anwendbarkeit bei vertikalen Wettbewerbsbeschränkungen | 168 |
| 2. | Anwendbarkeit bei horizontalen Wettbewerbsbeschränkungen | 168 |
| 3. | Anwendbarkeit bei Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung | 170 |
| II. | Anwendbarkeit des EWR-Abkommens | 171 |
| 1. | Zweck des EWR-Abkommens | 171 |
| 2. | Kartellrechtliche Regelungen im EWR-Abkommen | 172 |
| 3. | Auslegungsgrundsätze bei der Anwendung des EWR-Abkommens | 172 |
| B. | Internationales Kartellrecht | 173 |
| I. | Zweck und Inhalt des ECT | 174 |
| II. | Die Wettbewerbsregeln des ECT | 175 |
| III. | Die WTO | 177 |
| C. | Das Rangverhältnis zwischen EG-Kartellrecht und nationalem Kartellrecht | 179 |
| I. | Die Lehre vom Anwendungsvorrang des EG-Rechts | 179 |
| II. | Übertragbarkeit der Lehre vom Anwendungsvorrang auf das EG-Kartellrecht | 181 |

| | |
|---|------------|
| III. Identifizierung und Lösung von Kollisionsfällen | 182 |
| IV. Zusammenfassung | 183 |
| D. Das Rangverhältnis zwischen EG-Kartellrecht und dem EWR-Abkommen | 184 |
| E. EG-Kartellrecht als Prüfungsmaßstab der Arbeit | 185 |
| I. Politisches Gewicht des EG-Kartellrechts | 185 |
| II. Zusammenwachsen der Nachfrageseite zu einem einheitlichen europäischen Gasbinnenmarkt | 186 |
| § 8 Anwendungsbeschränkung des EG-Kartellrechts durch Art. 86 Abs. 2 EGV | 187 |
| A. Die Funktionsweise des Art. 86 Abs. 2 EGV | 188 |
| I. Rechtfertigungsgrund auch für Drittstaaten bzw. Drittstaatenunternehmen | 188 |
| II. Grundsätze für die Auslegung von Art. 86 Abs. 2 EGV . | 189 |
| B. Auslegung der Tatbestandsmerkmale des Art. 86 Abs. 2 EGV | 190 |
| I. Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichen Interesse | 190 |
| 1. Der Allgemeinheitscharakter einer wirtschaftlichen Dienstleistung | 190 |
| 2. Anwendung auf die Gasbeschaffungsmarktstufe . . . | 192 |
| 3. Ergebnis | 194 |
| II. Betrauung eines bestimmten Unternehmens | 195 |
| III. Rechtliche oder tatsächliche Verhinderung der Erfüllung der besonderen Aufgabe | 196 |
| 1. Umfang und Inhalt der besonderen Aufgabe | 196 |
| 2. Unvereinbarkeit der Erfüllung der besonderen Aufgabe mit der Anwendung des EG-Vertrags | 197 |
| 3. Anwendung auf die Produktion und den Verkauf von Erdgas | 198 |
| IV. Die Wahrung des Gemeinschaftsinteresses nach Art. 86 Abs. 2 Satz 2 EGV | 199 |
| 1. Das Interesse der Gemeinschaft im Bereich der Erd- gasproduktion. | 200 |
| 2. Das Verhältnismäßigkeitsprinzip | 202 |
| C. Zusammenfassung | 203 |
| § 9 Das Anlegbarkeitsprinzip – Ausdruck aufeinander abgestimm- ter Verhaltensweisen oder zulässiges Parallelverhalten? | 205 |
| A. Einführung in die Systematik des Art. 81 EGV | 205 |
| B. Allgemeine Ausführungen zu verbotenen Absprachen gemäß Art. 81 EGV | 206 |
| I. Begriff der Vereinbarung. | 207 |

| | | |
|------|---|------------|
| II. | Abgrenzung zu aufeinander abgestimmten Verhaltensweisen | 208 |
| III. | Beschlüsse von Unternehmensvereinigungen | 209 |
| C. | Die flächendeckende Verwendung desselben Preisbildungsprinzips als abgestimmte Verhaltensweise? | 210 |
| I. | Abgrenzung zwischen abgestimmten Verhaltensweisen und Parallelverhalten | 210 |
| 1. | Anforderungen an den Nachweis abgestimmten Verhaltens | 211 |
| 2. | Oligopolistische Marktbedingungen als Rechtfertigung für Parallelverhalten | 213 |
| 3. | Anwendung auf das Anlegbarkeitsprinzip | 215 |
| II. | Ausnahme: Abstimmung „über den Markt“? | 217 |
| 1. | Anforderungen an eine Abstimmung „über den Markt“ | 218 |
| a) | Identifizierung der besonderen Marktbedingungen | 219 |
| aa) | Spieltheoretisches Experiment des prisoner’s dilemma | 219 |
| bb) | Prisoner’s dilemma auf die Situation im engen Oligopol übertragbar | 220 |
| b) | Anwendung auf das Anlegbarkeitsprinzip | 221 |
| aa) | Implementierung der Anlegbarkeit in langfristige Lieferverträge mit Dritten | 223 |
| bb) | Kooperative Gewinnmaximierung im Oligopol trotz unterschiedlicher Kostenstrukturen | 223 |
| cc) | Perfektioniertes Gesamtsystem zur Aufteilung der Märkte | 224 |
| 2. | Kritik an der erweiternden Auslegung des Abstimmungsverbots | 225 |
| a) | Modifikation bewirkt Flucht in die Preiserhöhung | 225 |
| b) | Preiskontrolle als ausschließlicher Gegenstand der Missbrauchsaufsicht | 226 |
| III. | Zusammenfassung | 228 |
| § 10 | Wettbewerbsbeschränkungen im Vertikalverhältnis | 230 |
| A. | Unterschiede zwischen Horizontal- und Vertikalvereinbarungen bei der Auslegung von Art. 81 EGV | 230 |
| B. | Wettbewerbsbeschränkungen im Vertikalverhältnis | 231 |
| I. | Wettbewerbsbeschränkung durch unmittelbare oder mittelbare Bindungen des Vertragspartners | 233 |
| 1. | Inhalt der Bindung | 233 |

| | |
|---|------------|
| 2. Arten der Bindung des Vertragspartners hinsichtlich der Zweitvereinbarung | 235 |
| a) Rechtliche Bindungen des Vertragspartners gegenüber Dritten | 235 |
| b) Wirtschaftliche Bindungen des Vertragspartners gegenüber Dritten | 236 |
| aa) Definition der „wirtschaftlichen Bindung“ im deutschen Kartellrecht | 236 |
| bb) Teleologische Reduktion des Begriffs der wirtschaftlichen Bindung | 237 |
| cc) Der Austauschzweck eines Lieferverhältnisses als taugliches Kriterium zur Tatbestandsreduktion | 238 |
| dd) Anwendung auf das Anlegbarkeitsprinzip | 239 |
| II. Unzulässige Diskriminierungen im Vertikalverhältnis | 240 |
| III. Verbotene Koppelungsgeschäfte im Vertikalverhältnis | 241 |
| C. Zusammenfassung | 243 |
| § 11 Das Anlegbarkeitsprinzip auf den Gasbeschaffungsmärkten als Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung | 244 |
| A. Unternehmen als Normadressaten | 245 |
| B. Marktbeherrschung auf den europäischen Beschaffungsmärkten | 246 |
| I. Allgemeine Definition der Marktbeherrschung | 247 |
| 1. Marktstruktur | 248 |
| 2. Unternehmensstruktur | 250 |
| 3. Marktverhalten | 252 |
| II. Marktbeherrschung durch mehrere Unternehmen | 253 |
| 1. Kollektive Marktbeherrschung durch strukturelle Verbundenheit | 254 |
| 2. Kollektive Marktbeherrschung durch kooperative Verbundenheit | 254 |
| 3. Kollektive Marktbeherrschung als Folge einer oligopolistischen Marktstruktur | 255 |
| a) Kriterien der EG-Kommission und der Rechtsprechung | 257 |
| b) Analyse der Kriterien der EG-Kommission | 259 |
| aa) Marktkonzentration und Restwettbewerb | 259 |
| bb) Markttransparenz | 260 |
| cc) Produkthomogenität | 260 |
| dd) Marktwachstum | 261 |
| ee) Markteintrittsschranken | 261 |

| | |
|--|------------|
| ff) Überkapazitäten | 261 |
| gg) Bündelung der Nachfragemacht und geringe Preiselastizität der Nachfrage | 262 |
| hh) Symmetrische Kostenstrukturen und Markt- anteile | 262 |
| ii) Innovationspotenzial | 263 |
| jj) Modus und Durchführung von Transaktionen | 263 |
| III. Marktbeherrschung auf den europäischen Gasbeschaffungsmärkten | 263 |
| 1. Oligopolistische Verbundenheit der Gasproduzenten | 264 |
| a) Marktkonzentration | 264 |
| b) Markttransparenz | 264 |
| c) Homogenität des Produkts Erdgas | 265 |
| d) Zusätzliche Indikatoren | 265 |
| 2. Marktbeherrschung | 267 |
| 3. Ergebnis | 268 |
| C. Der Missbrauchsbegriff in Art. 82 EGV | 268 |
| I. Schutzzweck des Art. 82 EGV | 269 |
| II. Erhöhte Verhaltensanforderungen an den Marktbeherr- scher | 269 |
| III. Differenzierung zwischen Ausbeutungs- und Behinde- rungsmissbrauch | 270 |
| 1. Schutzzweck der Regelbeispiele und der General- klausel | 270 |
| 2. Differenzierte Darstellung des Missbrauchsbegriffs . | 271 |
| D. Spürbare Beeinträchtigung des Handels zwischen den Mit- gliedsstaaten | 271 |
| I. Zwischenstaatliche Handelsbeeinträchtigung | 272 |
| 1. Beeinträchtigung des Erdgashandels im Binnen- markt durch Abschöpfung der Konsumentenrente . . | 273 |
| 2. Beeinträchtigung der Markteintrittsmöglichkeiten durch Lieferung frei Übergabestelle | 274 |
| II. Spürbarkeit der Handelsbeeinträchtigung | 275 |
| § 12 Ausbeutungsmissbrauch durch Setzung unangemessener Preise | 276 |
| A. Konzept der Gewinnbegrenzung | 276 |
| I. Methode | 277 |
| II. Kritik am Konzept der Gewinnbegrenzung | 278 |
| 1. Innovative Trägheit als Rechtfertigungsgrund für hohe Kosten? | 278 |

| | |
|--|-----|
| 2. Leistungsanreize zur Kostensenkung? | 279 |
| 3. Unbestimmtheit der Missbrauchsgrenze? | 279 |
| 4. Inkompatibilität des Konzepts der Gewinnbegrenzung mit der Dynamik des Wettbewerbs? | 280 |
| III. Anwendung auf das Anlegbarkeitsprinzip. | 281 |
| 1. Keine Korrelation zwischen Preis und Kosten der Produzenten | 281 |
| 2. Der EAP als kostendeckender Mindestpreis | 282 |
| 3. Ergebnis | 282 |
| B. Vergleichsmarktkonzept | 282 |
| I. Methoden zur Ermittlung von Vergleichsmärkten | 283 |
| II. Kritik am Vergleichsmarktkonzept | 284 |
| 1. Vergleichbare Märkte als notwendige Voraussetzung für das Vergleichsmarktprinzip. | 284 |
| 2. Ermittlung sachgerechter Ab- und Zuschläge. | 285 |
| 3. Willkürliche Auswahl des Wettbewerbspreises und des Vergleichsmarktes | 285 |
| 4. Kein funktionierender Preismechanismus selbst im Wettbewerb? | 286 |
| 5. Argumente gegen das <i>sachliche</i> Vergleichsmarktkonzept | 287 |
| 6. Argumente gegen das <i>zeitliche</i> Vergleichsmarktkonzept | 287 |
| III. Anwendbarkeit auf das Anlegbarkeitsprinzip | 288 |
| 1. Rohöl- und Gasproduktionsmärkte sachlich nicht vergleichbar | 288 |
| 2. Schwächen des zeitlichen Vergleichs | 289 |
| 3. Schwächen des räumlichen Vergleichs. | 289 |
| C. Fiktion eines Wettbewerbspreises. | 290 |
| I. Theoretische Preisbestimmung durch gedankliche Nachvollziehung wirksamen Wettbewerbs? | 291 |
| II. Methodischer Ansatz: Vergleich der Preisbildungssysteme | 292 |
| III. Kritik an diesem methodischen Ansatz. | 294 |
| D. Interessenabwägung im Rahmen eines Preismissbrauchs. | 295 |
| I. Auswirkungen auf den Markteintritt von Erdgas durch das Anlegbarkeitsprinzip. | 296 |
| 1. Erleichterter Markteintritt | 296 |
| 2. Veränderte Beurteilungsgrundlage nach Abschluss der Markteinführung. | 297 |
| II. Aufrechterhalten bzw. Intensivierung des Substitutionswettbewerbs durch das Anlegbarkeitsprinzip?. | 297 |

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | Existenz der Gasförderung nicht vom Anlegbarkeitsprinzip abhängig | 297 |
| 2. | Schwächung des Substitutionswettbewerbs durch die Anlegbarkeit | 298 |
| III. | Erhöhung der Versorgungssicherheit durch das Anlegbarkeitsprinzip? | 299 |
| 1. | Sicherstellung der Versorgungssicherheit durch Diversifikation | 299 |
| 2. | Rentabilität von Investitionen im Wettbewerb möglich | 300 |
| IV. | Das Anlegbarkeitsprinzip als <i>appeasement</i> der Gasproduzenten | 300 |
| V. | Vertrauensschutz für das Anlegbarkeitsprinzip? | 301 |
| 1. | Keine Rechtfertigung durch Berufung auf nationale Institutionen | 301 |
| 2. | Vertrauensschutz auf EU-Ebene | 302 |
| a) | Nicht-Handeln der EG-Kommission | 302 |
| b) | Ausdrückliche Stellungnahme der EG-Kommission | 303 |
| c) | Kein Negativattest der EG-Kommission zum Anlegbarkeitsprinzip | 304 |
| E. | Zusammenfassung | 304 |
| § 13 | Zusätzlicher Behinderungsmissbrauch durch die Anlegbarkeit | 306 |
| A. | Inhaltliche Einordnung des Anlegbarkeitsprinzips | 306 |
| I. | Grundformen möglicher Diskriminierungen | 307 |
| II. | Unzulässige Koppelung von Ware und Transport | 307 |
| B. | Diskriminierung von Handelspartnern, Art. 82 Abs. 2 lit. c EGV | 308 |
| I. | Schutz der unmittelbaren Handelspartner vor Diskriminierungen. | 308 |
| II. | Kein Gleichbehandlungsverbot ungleicher Sachverhalte durch Art. 82 Abs. 2 lit. c EGV | 308 |
| C. | Koppelungsverbot, Art. 82 Abs. 2 lit. d EGV | 309 |
| I. | Definition einer zusätzlichen Leistung | 310 |
| 1. | Marktorientierte Abgrenzung von Haupt- und Zusatzleistung. | 310 |
| 2. | Anwendung auf die Gasbeschaffungsmärkte | 311 |
| II. | Rechtfertigung der Koppelung durch Sachzusammenhang oder Handelsbrauch | 312 |
| 1. | Restriktive Auslegung des Rechtfertigungsgrundes | 312 |

| | |
|---|-----|
| 2. Verknüpfung von Produktion und Erdgastransport . | 313 |
| a) Wettbewerbsschutz beim Erdgastransport nicht möglich | 313 |
| b) Schutzgüter des Koppelungsverbots nicht betref- fen | 314 |
| D. Missbrauchsgeneralklausel in Art. 82 Abs. 1 EGV | 315 |
| I. Differenzierungslose Preisbildung bei unterschiedlichen Leistungen | 315 |
| 1. Vergleichbarkeit der Leistungen | 316 |
| a) Ausnahmen vom Grundsatz der intra market discrimination | 316 |
| b) Vergleichbarkeit der Handelspartner | 317 |
| 2. Ungleichwertigkeit der Leistungen | 317 |
| 3. Die Auslegung des Missbrauchsbegriffs im Kontext von Art. 82 Abs. 1 EGV | 319 |
| a) Anforderungen an eine Gleichbehandlung ungleicher Leistungen | 319 |
| b) Unterschiedliche Preishöhen als Folge des iden- tischen Preisbildungsprinzips | 320 |
| c) Künstliche Beeinträchtigung der Marktmechani- smen | 320 |
| d) Preiskalkulation ohne Kostenfundament | 320 |
| 4. Sachliche Rechtfertigung der Gleichbehandlung | 321 |
| II. Preisdifferenzierung als unzulässige Diskriminierung von Letztverbrauchern? | 322 |
| 1. Gruppenweiser Vergleich der Letztverbraucher | 323 |
| 2. Vergleich zwischen einzelnen Abnehmern in einem Verbrauchssegment | 323 |
| 3. Vergleich von Letztverbrauchern auf räumlich getrennten Märkten | 324 |
| E. Zusammenfassung | 325 |
| § 14 Zusammenfassung in zwanzig Thesen | 327 |
| Anhang – Abbildungen | 331 |
| Sachverzeichnis | 337 |