

Mario Monti | Prinz Nikolaus von und zu Liechtenstein
Bo Vesterdorf | Jay Westbrook | Luzius Wildhaber
(Eds.)

**Economic Law and Justice
in Times of Globalisation**
•
**Wirtschaftsrecht und Justiz
in Zeiten der Globalisierung**

**Festschrift
for
Carl Baudenbacher**



Nomos



Stämpfli Verlag AG Bern



**VERLAG
ÖSTERREICH**

Table of Contents

Introduction	7
<p><i>Sir Christopher Bellamy</i> <i>Judge, Court of First Instance of the European Communities 1992 to 1999;</i> <i>President of the Competition Appeal Tribunal (UK) 1999 to 2007;</i> <i>Senior Consultant, Linklaters</i></p>	
Foreword	9
<p><i>Bishop Dr. John McCarthy</i> <i>Emeritus of Austin, Texas</i></p>	
A Paper for a Friend	23
<p>I. Justice/Jurisprudence</p>	
<p><i>Professor jur. Dr., Dr. jur. h.c. (Copenhagen), MA (Oxon.) Ulf Bernitz</i> <i>Professor of European Law at Stockholm University;</i> <i>Director Oxford/Stockholm Venture in European Law</i></p>	
The Application of EEA Law in Sweden	29
<p><i>Professor David Thór Björgvinsson</i> <i>Judge at the European Court of Human Rights; Professor of Law,</i> <i>Reykjavik University School of Law</i></p>	
Application of Article 34 of the ESA/Court Agreement by Icelandic Courts	37
<p><i>Professor Dr. Marco Bronckers</i> <i>Professor of Law, University of Leiden; Partner, WilmerHale Brussels</i></p>	
The Relationship of the EC Courts with other International Tribunals Non-committal, Respectful or Submissive?	51

Dr. iur. *Dirk Buschle*

*Legal Secretary and Head of the President's Cabinet at the EFTA Court;
Deputy Director of the Institute of European and International Business
Law at the University of St. Gallen (HSG)*

The Free Movement of Capital in the EEA – A *Lehrstück* in Homogeneity 75

Professor Dr. iur. *Thomas Cottier*, LL.M. (Mich.)

*Managing Director, World Trade Institute, Universität Bern;
Ordinarius für Europa- und Wirtschaftsvölkerrecht*

The Judge in International Economic Relations 99

Luc Frieden, LL.M. Cantab., LL.M. Harv.

Ministre de la Justice du Grand-Duché de Luxembourg

Une justice pénale européenne qui accompagne la globalisation 123

Professor *Samuel Issacharoff*

Reiss Professor of Constitutional Law, New York University School of Law

A Cosmopolitan Judge for a Cosmopolitan Era

An Essay in Honor of *Carl Baudenbacher*

131

Professor Dr. *Christian Kohler*

*Generaldirektor der Generaldirektion Bibliothek, Wissenschaftlicher Dienst
und Dokumentation des Gerichtshofs der Europäischen Gemeinschaften;
Honorarprofessor, Europa-Institut der Universität des Saarlandes*

Dialog der Gerichte im europäischen Justizraum

Zur Rolle des EuGH bei der Auslegung des neuen Übereinkommens von
Lugano

141

Philippe Léger

*Ancien avocat général de la Cour de justice des Communautés euro-
péennes; Président de la Commission nationale de déontologie de la sécurité*

L'expertise judiciaire dans le contentieux communautaire

157

Professor *Sanford Levinson*

W. St. John Garwood and W. St. John Garwood Jr. Centennial Chair in Law, University of Texas Law School; Professor, Department of Government, University of Texas at Austin

The Importance of the Comparative Moment in Constitutional Design
An Essay for *Carl Baudenbacher*

165

Professor Dr. *Miguel Poiares Maduro*

Advocate General at the Court of Justice of the European Communities

Legal Travels and the Risk of Legal Jet-Lag

The Judicial and Constitutional Challenges of Legal Globalisation

175

Professor Sir *Basil Markesinis*, QC, LL.D. (Cantab.), DCL (Oxon.),
Dr. iur. h.c. multa

Professor at Faculty of Laws, University College London

Political thought in legal judgments

191

Professor *Paolo Mengozzi*

*Advocate General at the Court of Justice of the European Communities;
Professor of European Law at the University of Bologna*

The European Union balance of powers and the case law related to EC
external relations

207

Professor *Thorgeir Örylgsson*, Cand. Jur., LL.M.

Judge at the EFTA Court

Iceland and the EFTA Court

Twelve Years of Experience

225

Eleanor Sharpston, Q.C.

*Advocate General at the Court of Justice of the European Communities;
Fellow in Law, King's College Cambridge*

An impressive level of scrutiny: Appearing before the EFTA Court in
two early cases

243

<i>Dr. iur., LL.M., J.S.D. (Yale), Dres. h.c., LL.D. h.c. Luzius Wildhaber Präsident des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte 1998-2007; Professor an der Universität Basel</i>	
The Protection of Legitimate Expectations in European Human Rights Law	253
 II. Economic Law	
<i>Professor DDR. Walter Barfuß Präsident des Österreichischen Normungsinstitutes; Generaldirektor der Bundeswettbewerbsbehörde a.D.</i>	
Globalisierung und national champions: Ein Problem der Zusammenschlusskontrolle	267
 <i>Professor George A. Bermann Beekman Professor of Law; Walter Gellhorn Professor of Law; Jean Monnet Professor of European Union Law; Director of the European Legal Studies Center at the Columbia Law School, New York</i>	
The Emergence of Transatlantic Regulation	275
 <i>Dr. Ulf Böge Präsident des Bundeskartellamtes a.D.</i>	
Baustellen im nationalen und europäischen Wettbewerbsbereich	283
 <i>Professor Dr. Joachim Bornkamm Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof</i>	
Die Freistellung vom Kartellverbot nach dem Systemwechsel Beurteilungs- und Gestaltungsspielräume im System der Legalsausnahme	299
 <i>Professor Jacques H. J. Bourgeois WilmerHale Brussels, Member of the Brussels Bar; Professor at the College of Europe; Guest Professor at Gent University</i>	
<i>Ne bis in idem</i> and Enforcement of EEA Competition Rules	313

Professor *Eleanor M. Fox*

*Walter J. Derenberg Professor of Trade Regulation at New York University
School of Law*

Antitrust in Times of Globalization 319

*Peter Freeman, M.A. (Cantab.), Licence Spéciale en Droit Européen
(Bruxelles)*

Solicitor; Chairman of the UK Competition Commission

Market Investigations in the United Kingdom: The Story So Far 331

Professor Dr. *Jochen Glöckner, LL.M. (USA)*

*Inhaber des Lehrstuhls für Deutsches und Europäisches Privat- und
Wirtschaftsrecht der Universität Konstanz; Richter am Oberlandesgericht
Karlsruhe*

Sprach- und Rechtsräume im Markenrecht 351

Professor Dr. jur. *Hans Petter Graver*

Professor at the University of Oslo

The Harmonisation of National Administrative Law 377

Barry E. Hawk

*Skadden, Arps, Slate, Meagher & Flom LLP; Director, Fordham Competition
Law Institute*

Conduct Element in Abuse of Dominant Position 393

Professor Dr. *Günter Hirsch*

*Präsident des Bundesgerichtshofs; Ehemaliger Richter am Gerichtshof
der Europäischen Gemeinschaften*

Voraussetzungen und Kriterien einer Kontrolle von Energiepreisen am
Maßstab der «Billigkeit» 405

<i>Dr. Peter Jann</i>	
<i>Kammerpräsident am Gerichtshof der Europäischen Gemeinschaften</i>	
Nationale Steuern und das EG Beihilfenverbot – ein Überblick	419
<i>Dr. Clifford A. Jones, J.D. (Okla.), M.Phil. (Cantab.)</i>	
<i>Associate in Law Research and Lecturer, Center for Governmental Responsibility, University of Florida Levin College of Law</i>	
Private Antitrust in the Global Market An Essay on «Swimming without getting wet»	443
<i>Pieter Kalbfleisch</i>	
<i>Chairman of the Board of the Netherlands Competition Authority</i>	
The Assessment of Interests in Competition Law: A Balancing Act	455
<i>Professor Mark A. Lemley</i>	
<i>William H. Neukom Professor of Law; Stanford Law School; Director, Stanford Program in Law, Science and Technology, Of counsel, Kecker & Van Nest LLP</i>	
<i>David O'Brien</i>	
<i>Partner at Zagorin, O'Brien & Graham LLP</i>	
<i>Ryan M. Kent</i>	
<i>Attorney at Kecker & Van Nest LLP</i>	
<i>Ashok Ramani</i>	
<i>Attorney at Kecker & Van Nest LLP</i>	
<i>Robert Van Nest</i>	
<i>Principal at Kecker & Van Nest, LLP</i>	
Divided Infringement Claims	475
<i>Philip Lowe</i>	
<i>Director General of Competition of the European Commission</i>	
Competition Policy as an Instrument of Global Governance	489

Dr. *Frank Montag*, LL.M.

*Rechtsanwalt und Partner der Sozietät Freshfields Bruckhaus Deringer;
Vorsitzender der Studienvereinigung Kartellrecht e.V.*

Die Anwendung des Zusammenschlussbegriffes der FKVO bei mehreren
miteinander verknüpften Transaktionen 503

Professor Dr. *Mario Monti*

*President of Bocconi University; Former European Commissioner for
Competition*

Competition Policy and International Integration 519

Jur. Dr. h.c. *Sven Norberg*

*Former Director of DG Competition, European Commission; Former
Judge of the EFTA Court*

Making a Virtue out of Necessity and at the Same Time Strengthening
European Competition Law Enforcement
How the White Paper on the Modernisation Reform came about 523

Professor Dr. *Pierre Pescatore*

Ancien juge à la Cour de Justice des Communautés européennes

Variations sur la jurisprudence «Cassis de Dijon» ou la solidarité entre
l'ordre public national et l'ordre public communautaire 543

Jacqueline Riffault-Silk

Conseiller à la Cour de Cassation de France

Régulation, réparation, harmonisation
Un triple défi pour le juge national en droit de la concurrence 557

Professor Dr. *Allan Rosas*

*Judge at the European Court of Justice of the European Communities;
President of the Third Chamber of the Court; Former Armfelt Professor
of Law, Åbo Akademi University*

Judicial Protection in EU State Aid Law 579

<p>Professor Dr. h.c. (HSG) <i>Helmuth Schröter</i> <i>Direktor und Anhörungsbeauftragter a.D. der Europäischen Kommission</i> <i>in Kartell- und Fusionskontrollverfahren; Professor an der Universität</i> <i>Saarbrücken</i></p>	
Zur Einschränkung des wettbewerbsrechtlichen Unternehmensbegriffs Rückblick und Ausblick	593
<p>Professor Dr. <i>Vassilios Skouris</i> <i>President of the Court of Justice of the European Communities</i></p>	
The Recovery of Unlawful State Aid from Successor Companies Reflections on the Recent Case Law of the European Court of Justice	615
<p>Professor <i>Stefán Már Stefánsson</i> <i>Professor of Law at the University of Iceland; Ad hoc Judge of the</i> <i>EFTA Court</i></p>	
Legitimate Expectations in EC/EEA Law	627
<p>Professor Dr. iur. <i>Walter Stoffel</i> <i>Professor an der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität</i> <i>Freiburg (Schweiz); Präsident der Schweizerischen Wettbewerbskommission</i> <i>Thomas Nydegger, Fürsprecher, M.B.L.-HSG,</i> <i>Leiter Bereich Finanzdienstleistungen im Sekretariat der Wettbewerbskommission</i></p>	
Banken, Korporatismus und Wettbewerbsrecht in der Schweiz	643
<p>Professor <i>Antonio Tizzano</i> <i>Judge at the Court of Justice of the European Communities; Professor of</i> <i>European Law at the University of Rome «La Sapienza»</i></p>	
La notion de «pouvoir adjudicateur» dans la jurisprudence communautaire en matière des marchés publics	659

Cand. Jur. *Bo Vesterdorf*
President of the Court of First Instance of the European Communities

The EC Competition Law Policy on Fines
 Main Issues and Ways Ahead 671

Professor Dr. iur. *Roland von Büren*
Rechtsanwalt; Ordinarius für Handels-, Wettbewerbs- und
Immaterialgüterrecht; Direktor des Instituts für Wirtschaftsrecht der
Universität Bern; Früherer Präsident der Schweizerischen
Wettbewerbskommission

Vom schweizerischen zum europäischen Binnenmarkt 691

III. Business Law

Professor Dr. iur. Dr. rer. oec. *Herbert Batliner*
Rechtsanwalt, Advokaturbüro Dr. Dr. Batliner & Dr. Gasser
 Dr. iur. *Johannes Gasser, LL.M.*
Rechtsanwalt, Advokaturbüro Dr. Dr. Batliner & Dr. Gasser

Sind Schiedsklauseln zulasten Dritter gemäss Art. 6 EMRK zulässig?
 Ein juristischer Ausblick von Liechtenstein nach Europa 705

Dr. Jur. *Henrik Bull*
Judge at the EFTA Court

Recognition of Foreign Bankruptcies: Swiss Law as an Example to
 the World? 727

Professor Dr. rer publ. *Peter Nobel*
a.o. Professor für Privat-, Handels- und Wirtschaftsrecht und Direktor des
Instituts für Europarecht an der Universität St. Gallen; ord. Professor ad
personam für schweizerisches und internationales Handels- und
Wirtschaftsrecht an der Universität Zürich; Rechtsanwalt, Nobel & Hug
Rechtsanwälte

Globalisierung des Gesellschaftsrechts 735

<p>Dr. <i>Othmar Strasser</i> <i>Rechtsanwalt; Leiter Recht Steuern + Compliance der Zürcher Kantonalbank</i></p>	
<p>Strafrechtliche Verantwortung des Unternehmensjuristen einer Schweizer Bank</p>	749
<p>Professor <i>Jay Lawrence Westbrook</i> <i>Benno C. Schmidt Chair, The University of Texas School of Law</i></p>	
<p>National Regulation of Multinational Default</p>	777
<p>IV. Globalisation and Regionalisation</p>	
<p>Fürstlicher Rat <i>Hans Brunhart</i> <i>Alt-Regierungschef des Fürstentums Liechtenstein; Präsident des Verwaltungsrats der Verwaltungs- und Privatbank AG, Vaduz</i></p>	
<p>Wegweiser, Wegbereiter, Wegbegleiter Zur Bedeutung <i>Carl Baudenbachers</i> für den Beitritt Liechtensteins zum EWR-Vertrag</p>	795
<p>Vizekanzler a.D. Dr. <i>Erhard Busek</i> <i>Sonderkoordinator des Stabilitätspaktes für Südosteuropa</i></p>	
<p>Heimat und Globalisierung – Das Ende des Nationalstaates?</p>	803
<p>Dr. <i>Franz Fischler</i> <i>Ehemaliges Mitglied der Kommission der Europäischen Gemeinschaften</i></p>	
<p>Die Globalisierung gestalten</p>	817
<p><i>Otmar Hasler</i> <i>Regierungschef des Fürstentums Liechtenstein</i></p>	
<p>Vertiefung der Europäischen Integration und EU-Osterweiterung Chancen und Gefahren für die regionale Wirtschaft</p>	827

Professor Dr. <i>Ernst Mohr</i> <i>Rektor der Universität St. Gallen HSG</i>	
Europa in der Symbolgesellschaft Ein Scherenschnitt zur Bedeutung von Kultur und geistigem Eigentum	841
Univ.-Professor Dr. <i>Heinrich Neisser</i> <i>Jean Monnet Professor an der Universität Innsbruck, Institut für Politikwissenschaft</i>	
Die Europäische Verfassungsdiskussion im Lichte der Herausforderung der Globalisierung	849
S.D. Dr. iur. <i>Prinz Nikolaus von und zu Liechtenstein</i> <i>Botschafter des Fürstentums Liechtenstein bei der Europäischen Union</i>	
Liechtensteins Weg in Europa	861
Professor Dr. iur. <i>Rainer J. Schweizer</i> <i>Advokat; Ordinarius für öffentliches Recht einschliesslich Völker- und Europarecht, Universität St. Gallen HSG</i>	
Wissenschaft und Demokratie Globale Forschung und nationale Verantwortung	867
Professor Dr. <i>Sascha Spoun</i> <i>Präsident der Leuphana Universität Lüneburg, Gastprofessor für Universitätsmanagement an der Universität St. Gallen HSG</i>	
Ein Studium fürs Leben Reflexion und Zukunft der Bologna-Reform deutscher Hochschulen: eine Alternative	875
Professor Dr. <i>Christa Tobler, LL.M.</i> <i>Professor of European Law at the Europa Institutes of Basel University (Switzerland) and Leiden University (The Netherlands)</i>	
Going Global in Sex Equality Law The Case of Gender Representation Rules for Company Boards	891