

Monopolkommission

Sondergutachten 58

Gestaltungsoptionen und Leistungsgrenzen  
einer kartellrechtlichen  
Unternehmensentflechtung

Sondergutachten der Monopolkommission gemäß  
§ 44 Abs. 1 Satz 4 GWB



**Nomos**

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	7
1. Entwurf und Begründung.....	9
1.1 Einleitung.....	9
1.2 Entflechtungsbefugnis bei nachgewiesenem Kartellrechtsverstoß (§ 32 Abs. 2 GWB-E).....	9
1.3 Entflechtungsbefugnis ohne nachgewiesenen Kartellrechtsverstoß (§ 41a GWB-E).....	10
1.4 Ministerdispens (§ 42a GWB-E).....	12
1.5 Stellungnahmerecht des Bundeskartellamts in Gesetzgebungsverfahren (§ 53a GWB-E).....	13
2. Stellungnahme der Monopolkommission.....	14
2.1 Einleitung.....	14
2.2 Objektive Entflechtung und Ministerdispens (§ 41a und § 42a GWB-E).....	14
2.2.1 Einleitung.....	14
2.2.2 Bisherige Ansätze für eine Entflechtungsregelung.....	15
2.2.3 Entflechtungstatbestände im geltenden Recht und Entflechtungs- begriff.....	16
2.2.4 Wettbewerbspolitische Überlegungen.....	17
2.2.4.1 Zielsetzung.....	17
2.2.4.2 Notwendigkeit einer objektiven Entflechtungsregelung.....	18
2.2.4.3 Anwendungsbereich.....	19
2.2.4.4 Ordnungspolitische Grenzen?.....	20
2.2.4.5 Effektivität und praktische Durchführbarkeit von Entflech- tungsregelungen.....	22
2.2.4.6 Einheitlichkeit des Gesetzgebungsverfahrens und fehlende Eilbedürftigkeit.....	23
2.2.5 Wettbewerbstheoretische Analyse.....	24
2.2.5.1 Einleitung.....	24
2.2.5.2 Vorfeldwirkungen einer Entflechtungsregelung (ex ante).....	25
2.2.5.2.1 Statische Wohlfahrtseffekte.....	26
2.2.5.2.2 Dynamische Wohlfahrtsverluste.....	27
2.2.5.2.3 Kompensationsmechanismus zur Abschwächung negativer Vorfeldwirkungen.....	29
2.2.5.3 Wirkungen der Entflechtung (ex post).....	33
2.2.5.3.1 Statische Wohlfahrtsgewinne.....	33
2.2.5.3.2 Statische Wohlfahrtsverluste.....	34
2.2.5.3.3 Dynamische Wohlfahrtseffekte.....	36
2.2.5.3.4 Abwägung im Rahmen einer „efficiency defense“.....	38
2.2.6 Ausgestaltung des Entflechtungsverfahrens.....	39
2.2.6.1 Zweistufigkeit des Verfahrens.....	39
2.2.6.2 Beteiligung der Monopolkommission.....	41
2.2.7 Verfassungsrechtliche Aspekte.....	42
2.2.7.1 Inhalts- und Schrankenbestimmung.....	43

2.2.7.2 Kompensation .....	44
2.2.7.3 Bestimmtheitsgebot.....	44
2.2.7.4 Vertrauensschutz.....	46
2.2.8 Europarechtliche Bedenken.....	49
2.3 Entflechtungsbefugnis bei nachgewiesenem Kartellrechtsverstoß	
(§ 32 Abs. 2 GWB-E).....	50
2.3.1 Einleitung.....	50
2.3.2 Keine staatliche Kompensation und kein Effizienzeinwand.....	50
2.3.3 Sonstige Aspekte.....	52
2.4 Stellungnahmerecht des Bundeskartellamts in Gesetzgebungsverfahren	
(§ 53a GWB-E).....	53
2.5 Empfehlungen der Monopolkommission.....	54
Minderheitsvotum.....	58
Anhang.....	59