

Informationsaustausch und Signaling  
Grenzen zur Verhaltensabstimmung  
aus juristischer Sicht

Dr. Christoph Stadler

Lademann & Associates Wettbewerbstag 2018

18. Januar 2018

# Informationsaustausch und Signaling

All around  
the world

Abgrenzung:  
Signaling  
vs.  
Paralleles Verhalten

Schwerpunkte der  
Behördenpraxis

5 Dinge, die man  
bedenken sollte

## Signaling – öffentliche Bekanntmachung über zukünftiges Marktverhalten

### STRONGER DEMAND AFFECTS PRICES

24/05/2006 // Price increase

Sika will raise prices for various products, particularly for the Sikaflex® family of adhesives, by up to 5%.

Burgeoning, broad-based market vitality and related increases in demand for goods and raw materials led to a renewed rise in purchasing costs during the first half of 2006. Sika was not spared the effects of these developments. In response Sika's management has decided to raise selling prices by up to 5% for various products worldwide, in particular the polyurethane-based Sikaflex® product line.

#### Quelle:

[https://www.sika.com/en/group/Media/Mediareleases/2006/stronger\\_demand\\_affectsprices.html](https://www.sika.com/en/group/Media/Mediareleases/2006/stronger_demand_affectsprices.html)

TRADE NEWS | APR 19, 2017

### BASF to increase prices for flocculants for the mining industry worldwide

Ludwigshafen, Germany – April 19, 2017 – Driven by continued increases in cost of raw materials, transportation, and energy, BASF will increase prices by 3 to 6% for flocculants for the mining industry with immediate effect as contracts allow, depending on products and delivery locations.

Quelle: <https://www.basf.com/en/company/news-and-media/news-releases/2017/04/p-17-199.html>

## Signaling – öffentliche Bekanntmachung über zukünftiges Marktverhalten

**Pressemitteilung**  
Köln, 02. Oktober 2017  
fs/mfg (2017-00089)

### **LANXESS: Preiserhöhung bei Urethan-Produkten**

#### **Köln**

– **Mit sofortiger Wirkung** erhöht die Business Unit Urethane Systems des Spezialchemie-Konzerns LANXESS die Preise ihrer Produkte wie folgt: [...]

#### **EMEA:**

- Adiprene/Vibrathane und weitere Urethan-Prepolymere um bis zu EUR 0,80/kg, abhängig vom Produkttyp
- Vibracure und andere Urethan-Curatives um bis zu EUR 0,50/kg, abhängig vom Produkttyp

#### Quelle:

[https://lanxess.de/fileadmin/user\\_upload/2017-00089.pdf](https://lanxess.de/fileadmin/user_upload/2017-00089.pdf)

### **Pressemitteilung**

Darmstadt, **4. Mai 2017**

## **PREISERHÖHUNG FÜR PMMA-FORMMASSEN VON EVONIK**

Darmstadt. – Mit Wirkung zum **1. Juli 2017** erhöht das Evonik-Segment Performance Materials weltweit die Verkaufspreise für seine unter den Marken PLEXIGLAS® und PLEXIMID® vertriebenen PMMA-Formmassen. Soweit unter bestehenden vertraglichen Vereinbarungen möglich, wird die Erhöhung 23 Prozent betragen.

#### Quelle:

<http://corporate.evonik.de/de/presse/pressemitteilungen/performance-materials/pages/news-details.aspx?NewsId=67429>

# Signaling – öffentliche Bekanntmachung über zukünftiges Marktverhalten

09.05.2017



PAROC

## Preiserhöhung für Produkte der Technischen Isolierung

Erhöhte Logistikkosten sowie auf dem Weltmarkt deutlich gestiegene Preise für Roh-, Hilfs- und Betriebsstoffe haben dazu geführt, dass erhebliche Mehraufwendungen zur Herstellung unserer Produkte entstanden sind. Aus diesem Grund ist eine Erhöhung der Nettopreise für alle Produktgruppen der „Technischen Isolierung“ ab 03. Juli 2017 unvermeidlich.

Mehr...

Produktbereich Industrie	+ 4,0 %
Produktbereich Technische Gebäudeausrüstung und Brandschutz	+ 4,0 %
Marine und OEM	+ 4,0 %

Quelle:  
<http://www.vonguttenberg.de/preisanpassungen-daemmstoffe/preisinformativen-2017/>

HENGELER MUELLER

## Signaling – öffentliche Bekanntmachung über zukünftiges Marktverhalten

16. Oktober 2017

### LANXESS: Preisanpassung bei bromierten Flammschutzmitteln



Der Geschäftsbereich Additives des Spezialchemie-Konzerns LANXESS erhöht zum 1. November 2017 weltweit die Preise für seine Polydibromostyrol-Produkte (PDBS) und das Decadibromophenylethan (DPDPE)-basierte Flammschutzmittel Firemaster 2100R jeweils um bis zu 15 Prozent.

PDBS-basierte Flammschutzmittel werden vor allem in Elektronikprodukten und elektrischen Steckverbindern eingesetzt, deren Gehäuse aus Polyamid-Kunststoff hergestellt sind. Firemaster 2100R ist ein vielseitiges bromiertes Flammschutzmittel, das in zahlreichen Anwendungen wie etwa Kabelisolierungen und Gewebebeschichtungen Verwendung findet.

#### Quelle:

<https://www.basf.com/de/company/news-and-media/news-releases/2017/12/p-17-388.html>

#### Quelle:

<https://lanxess.de/de/corporate/presse/presseinformationen/2017-00091/>

FACHPRESSE | 01.12.2017

### BASF erhöht Preise für Additive für Kunststoffanwendungen

Ludwigshafen – 1. Dezember 2017 – Mit sofortiger Wirkung, soweit bestehende Verträge dies zulassen, erhöht BASF weltweit die Preise für den Großteil ihrer Additive für Kunststoffanwendungen um 15 Prozent.

Die Preiserhöhung betrifft folgende Produktklassen:

- Antioxidantien
- Lichtstabilisatoren, Flammschutzmittel und andere Kunststoffadditive

## Mögliche Gründe für öffentliche Mitteilungen über Preisanpassungen

- **Effizienz: Mitteilung richtet sich an zahlreiche Kunden weltweit**
- **Mehr Reichweite: Mitteilung sich auch an potenzielle Kunden**
- **Geschwindigkeit**
- **[Signal an Wettbewerber?]**



## Signaling als Unterkategorie des Informationsaustausches

- **Abgestimmte Verhaltensweise = Form der Koordinierung; bewusste praktische Zusammenarbeit, die an die Stelle des mit Risiken verbundenen Wettbewerbs tritt**

→ Verhaltensanpassung

- **Öffentliche Information kann in Ausnahmefällen eine abgestimmte Verhaltensweise i.S.d. Art. 101 Abs. 1 AEUV darstellen**
- Schwierigkeit der Trennung zwischen:



- **Parallelverhalten kann Indiz sein**; gibt es plausible Erklärung? Vorsicht: Kausalitätsvermutung!  
**EuGH in Woodpulp, Rn. 126 (1993)**: Parallelverhalten kann nur dann als Beweis für eine Abstimmung angesehen werden, wenn es sich **nur durch die Abstimmung** einleuchtend erklären lässt
- **EuGH in Anic: Kausalitätsvermutung**

## Signaling als Unterkategorie des Informationsaustausches

- **Die Vorgaben der Europäischen Kommission (Horizontalleitlinien, Rn. 63):**
  - Grundsätzlich keine abgestimmte Verhaltensweise bei einer “einseitigen Bekanntmachung eines Unternehmens, die auch echt öffentlich ist, zum Beispiel in einer Zeitung” (Ausnahme: Aufforderung zur Kollusion)
  - Im Einzelfall kann abgestimmte Verhaltensweise vorliegen
  - Beispiel: auf Veröffentlichung folgen Bekanntmachungen von Wettbewerbern
    - Strategische Reaktionen auf öffentliche Bekanntmachungen von Wettbewerbern
    - Anpassung eigener früherer Bekanntmachungen als Strategie zur Verständigung über Koordinierungsmodalitäten (typischerweise mehrere Runden nötig)

**Grundsatz: Einseitige Bekanntmachungen sind erlaubt - es sei denn, sie sind Bestandteil einer Verhaltensabstimmung.**

## Behördenpraxis

- **Australien: Gesetzliche Regelung für den Finanzsektor**, aber Reform führt zu Abschaffung der (nie genutzten) Regelung
- **Taiwan (2004): Petroleumprodukte**
- **Rumänien (2009): Fahrschulen**
- **USA (2010): Fluggesellschaften**
- **Niederlande (2014): Mobilfunkbetreiber**
- **Russland (2015): Containerschifffahrt**
- **Europäische Kommission (2016): Containerschifffahrt**
- **Irland (2016): Anbieter von KFZ-Versicherungen**
- **Großbritannien (2016): Zementhersteller**
- **Deutschland (2017): Zement und Transportbeton**



## Einigung statt Streit?

- **Europäische Kommission (Containerschifffahrt): Verpflichtungsangebote von 14 Containerlinienreedereien akzeptiert; Verstoß wurde nicht festgestellt:**

“dass die Praxis der Unternehmen, geplante Preiserhöhungen zu veröffentlichen, dem Wettbewerb und den Kunden geschadet haben **könnte**. Diese Praxis **könnte** unter Verstoß gegen die EU-Kartellvorschriften [...]”

- **Niederlande (Mobilfunkbetreiber): Verpflichtung, keine unverbindlichen öffentlichen Bekanntmachungen zu tätigen**
- **In vielen Fällen ist Signaling nur ein Randaspekt**

→ **Verpflichtungen anstatt Bußgelder?**  
→ **Geben Unternehmen zu schnell nach?**  
→ **Würden die Beweise der Behörden einer gerichtlichen Überprüfung standhalten?**

## Europäische Kommission (Juli 2016): Containerschifffahrt



- **Unternehmen hatten geplante Erhöhungen der Frachtpreise regelmäßig auf ihren Webseiten, über die Presse oder in anderer Form angekündigt (General Rate Increase Announcements):**
  - Keine festen Endpreise
  - Nur Betrag der Erhöhung, Route und Tag der Erhöhung
- **Drei bis fünf Wochen vor der geplanten Einführung; in diesem Zeitraum auch Ankündigung anderer Reedereien über ähnliche Erhöhungspläne für (ähnliche) Routen und (ähnliche) Termine; teilweise noch Anpassung / Verschiebung der Reedereien**
- **Kein Vorteil für Kunden** (Preis unklar; nicht bindend)
- **Verpflichtungen:**
  - Nicht nur Änderungsbetrag, sondern konkrete Angaben (wichtigste Bestandteile des Gesamtpreises)
  - Als Höchstpreise verbindlich für Unternehmen
  - Frühestens 31 Tage vor der geplanten Einführung, da Kunden ab diesem Zeitraum buchen

## Signaling – öffentliche Bekanntmachung über zukünftiges Marktverhalten



12. JAN. 2018

# General Rate Increase – Trans-Pacific Trade Eastbound from East Asia to USA and Canada

We would like to inform you that Hapag-Lloyd will implement the following **General Rate Increase (GRI)** in the eastbound trade from East Asia to all USA and Canada destinations as follows:

This General Rate Increase will apply for all dry, reefer, non-operating reefer, flat rack and open-top containers.

**Effective Date:** February 15, 2018 (date of cargo receipt at origin)

**Scope:** East Asia to North America (USA and Canada)

- USD 630 per 20' standard container (20' x 8'6")
- USD 700 per 40' standard container (40' x 8'6")
- USD 700 per 40' high cube container (40' x 9'6")
- USD 886 per 45' container (45' x 9'6")

## Niederlande (2014): Mobilfunkbetreiber



- **Geschäftsführer des Mobilfunkbetreibers KPN kündigte auf Konferenz an, dass man beabsichtige, “connection fees” (wieder) einzuführen**
- **Strategische Erwägungen wurden in einem Interview veröffentlicht**
  - Öffentliche Aussagen zu beabsichtigtem Marktverhalten **vor interner Entscheidungsfindung**
- Aus internen Unterlagen von T-Mobile und Vodafone war ersichtlich, **dass man mit Verweis auf diese Bekanntmachung ebenfalls Gebühren eingeführt hat.**

## USA (2010): Gepäckstückgebühren (District Court for the Northern District of Georgia)



- **Austausch von Informationen der Fluggesellschaften Delta und AirTran in Telefonkonferenzen mit Analysten und in Treffen der Flugzeugindustrie:**

→ Reduzierung von Kapazitäten

→ Einführung von Gebühren ab dem ersten Gepäckstück

*“We have the programming in place to initiate a first bag fee. [...] I think we prefer to be a follower in a situation rather than a leader right now.”* (CEO von AirTran, 23. Okt. 2008)

- **Delta verkündet am 5. Nov. 2008 Einführung einer Gepäckgebühr von \$ 15**
- **AirTran verkündet in darauf folgender Woche Einführung einer Gepäckgebühr von \$ 15**
- **Laut Gericht: (1) hochkonzentrierter Markt und (2) faktische Änderung des Verhaltens nach öffentlichen Verlautbarungen (Parallelverhalten)** → ausreichend für plausible Schlussfolgerung hinsichtlich einer wettbewerbsbeschränkenden Abstimmung
- **Öffentliche Aussagen in Kombination mit zusätzlichen Faktoren** (“plus factors”)
- **Über reine Preisankündigungen hinaus:** Fluggesellschaften signalisierten Bereitschaft, Kapazitäten zu reduzieren und Preise zu erhöhen, sofern andere Partei ebenso handelt

## Großbritannien (2016): Zementhersteller



- **Sektoruntersuchung** in der Zementindustrie
- Zementhersteller haben **regelmäßig beabsichtigte Preiserhöhungen** an Kunden versendet
- Competition Commission hat einen **Zusammenhang zwischen dem Inhalt und den Zeitpunkten** der Briefe unterschiedlicher Hersteller gesehen. Briefe waren unter den Zementherstellern bekannt
- Keine pauschalen, sondern **nur noch spezifische Kundenschreiben erlaubt**

## Bundeskartellamt (2017): Sektoruntersuchung Zement und Transportbeton



- **Preise oft individuell vereinbart**, daher pauschale Preislisten für Kunden geringe Bedeutung (Rn. 623)
- **Praxis der pauschalen Preiserhöhungsschreiben wurde kritisch gesehen:**
  - Über vertikale Integration liegen Informationen zu Preiserhöhungen Wettbewerbern zeitnah vor (Rn. 624)
  - Geeignete Marktsignale aufgrund der oligopolistischen Marktstrukturen (Rn. 629)
- **Kundenspezifische Preiserhöhungsschreiben weniger bedenklich, soweit Folgendes verbindlich enthalten ist (Rn. 635):**
  - Name des Kunden
  - Letzter Preis des Produkts
  - Neuer Preis des Produkts
  - Konkretes Datum für Preisänderung
- **BKartA betont Einzelfallprüfung**

## Reduzierung des Risikos



- **Einseitige öffentliche Bekanntmachungen können in Ausnahmefällen** eine verbotene abgestimmte Verhaltensweise durch Signaling darstellen!
- **Marktstruktur beachten** – the more the merrier...

- **Einzelfallprüfung, aber grundsätzliche Leitlinien:**

1. Nur Veröffentlichung soweit ein **legitimer Grund** vorliegt (Verbrauchervorteile berücksichtigen)
2. Veröffentlichung sollte sich **an Kunden/Lieferanten** richten → nicht an Wettbewerber
3. Keine Absichten veröffentlichen → nur **verbindliche, finale Entscheidungen** (nicht abhängig von Reaktion des Wettbewerbs)
4. Nicht mehr als nötig veröffentlichen → **need to know**
5. Keine unnötig langen **Vorlaufzeiten**; möglichst kein zeitlicher Zusammenhang mit **Erhöhungen der Wettbewerber**

---

**Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit!**

---

## **Berlin**

Behrenstraße 42  
10117 Berlin  
Germany

Telephone +49 30 20374 0  
Telefax +49 30 20374 333

## **Düsseldorf**

Benrather Straße 18–20  
40213 Düsseldorf  
Germany

Telephone +49 211 8304 0  
Telefax +49 211 8304 170

## **Frankfurt**

Bockenheimer Landstraße 24  
60323 Frankfurt am Main  
Germany

Telephone +49 69 17095 0  
Telefax +49 69 17095 099

## **Munich**

Leopoldstraße 8–10  
80802 München  
Germany

Telephone +49 89 383388 0  
Telefax +49 89 383388 333

## **Brussels**

Square de Meeûs 40  
1000 Bruxelles  
Belgium

Telephone +32 2 7885 500  
Telefax +32 2 7885 599

## **London**

30 Cannon Street  
London EC4M 6XH  
United Kingdom

Telephone +44 20 7429 0660  
Telefax +44 20 7429 0666

## **Shanghai**

Unit 3201, Wheelock Square  
1717 Nanjing West Road, Jing An  
Shanghai 200040 China

Telephone +86 21 5203 0800  
Telefax +86 21 5203 0810

**[www.hengeler.com](http://www.hengeler.com)**