

Hamburg, 18. Januar 2018



Dr. Alexander Rinne

Der As-efficient-Competitor-Test nach der *Intel* Entscheidung des EuGH

Übersicht

ABSCHNITT 1
S. 3

AEC-Test – Rechtsnatur

ABSCHNITT 2
S. 5

As-efficient-Competitor – Sachgerechter Maßstab?

ABSCHNITT 3
S. 7

As-efficient-Competitor – Praktische Anwendung

ABSCHNITT 4
S. 9

As-efficient-Competitor – Thesen

ABSCHNITT 1

AEC-Test - Rechtsnatur

AEC-Test - Rechtsnatur

1. Mitteilung der Kommission – Erläuterungen zu den Prioritäten der Anwendung von Art. 102
2. Materieller Test der Tatbestandsvoraussetzung „Missbrauch“
3. Rechtfertigungstatbestand
4. Beweislastregel

ABSCHNITT 2

As-efficient-Competitor – Sachgerechter Maßstab?

As-efficient-Competitor – Sachgerechter Maßstab?

1. Ist nur der ebenso effiziente Wettbewerber schützenswert?
2. Ist eine Kostenanalyse als ausschließlicher Maßstab für Effizienz sachgerecht?
3. Welcher Zeitpunkt bzw. Zeitraum ist für die Betrachtung sachgerecht?
4. Relevanz von Größenvorteilen, Lernkurven- und Netzwerkeffekten
5. Vorteil für (große) Mehrprodukte-Unternehmen, wenn Einsatzprodukt für mehrere Produkte eingekauft wird

ABSCHNITT 3

As-efficient-Competitor – Praktische Anwendung

As-efficient-Competitor – Praktische Anwendung

1. Einschätzung ob isolierte Kostenbetrachtung sachgerecht
2. Kostenbestimmung (z.B. schwankende Rohstoffkosten)
3. Kostenzuordnung (insbesondere bei Mehrprodukt-Unternehmen)
4. Bestimmung des (nicht-)bestreitbaren Anteils
5. Hoher Aufwand für Einschätzung im Vorfeld
6. Rabatte häufig vielschichtig und dynamisch in der Entwicklung

ABSCHNITT 4

As-efficient-Competitor – Thesen

As-efficient-Competitor – Thesen

- 1. Ausgangspunkt der Prüfung von Art. 102 AEUV bleibt der formbasierte Ansatz als widerlegbare Vermutung**
- 2. AEC-Test erlaubt es den Unternehmen, die Vermutung des Missbrauchs zu widerlegen**
- 3. Wegen des hohen Aufwandes im Vorfeld selten als vertiefte Prüfung geeignet**
- 4. Industrien mit hohen Gewinnmargen erlauben eher überschlägige Prüfungen**
- 5. Sehr umfangreiche ökonomische Prüfung primär in behördlichen Verfahren**

Vielen Dank



Dr. Alexander Rinne

Partner, Antitrust & Competition
Maximilianstraße 15
80539 München

T: +49-25559-3686
arinne@milbank.com