



Peter Karl Koch

Ermittlungsbefugnisse der
Kommission im Rahmen der
Verordnung (EG) Nr. 1/2003
im Verhältnis zum Schutz
der Unternehmen – ein
ausgewogenes System?



Inhaltsverzeichnis

Verzeichnis der Abkürzungen und der abgekürzt zitierten Literatur	15
Teil 1 - Grundlagen	19
I. Einleitung	19
II. Entstehung eines neuen Systems	21
1. Weißbuch vom 12. Mai 1999 - Entstehungsgeschichte	21
2. Rolle der Ermittlungsbefugnisse in der VO Nr. 1/2003	22
3. Ermittlungsbefugnisse im Überblick	22
4. VO Nr. 1/2003 - Struktur des Kartellverfahrens	23
Teil 2 - Ermittlungsbefugnisse im Rahmen der VO Nr. 1/2003	25
I. Auskunftsverlangen, Art. 18 VO Nr. 1/2003	25
1. Vorbemerkung	25
2. Vergleich zur VO (EG) Nr. 17/62	26
3. Regelungsinhalt	26
a) Voraussetzung	26
b) Arten der Auskunftsgewinnung	27
c) Form / Formelle Voraussetzungen	29
d) Adressat des Auskunftsverlangens	30
4. Problempunkte	30
a) Zur Auskunftserteilung berechtigte Personen	30
b) Vorlage von Dokumenten im Rahmen des Auskunftsverlangens	31
c) Auskunftsverweigerungsrechte	32
(1) Allgemeines	32
(2) Rechtliche Verankerung im Gemeinschaftsrecht	33
(3) Allgemeine Rechtsgrundsätze	34
aa) Rechtsordnungen der Mitgliedstaaten	35
bb) Völkerrechtliche Verträge / Charta der Grundrechte	36
(4) Zwischenergebnis und Konsequenz	38
(5) Rechtsprechung europäischer Gerichte zum Auskunftsverweigerungsrecht	39

aa)	<i>Orkem</i> -Entscheidung	39
	i. Sachverhalt	39
	ii. Entscheidung des Gerichts	39
	iii. Analyse - Stellungnahme	41
bb)	<i>Otto/Postbank</i> -Entscheidung	42
	i. Sachverhalt	42
	ii. Entscheidung des Gerichts	43
	iii. Analyse - Stellungnahme	43
cc)	<i>Funke</i> -Entscheidung (EGMR)	43
	i. Sachverhalt	43
	ii. Entscheidung des Gerichts	44
	iii. Analyse - Stellungnahme	44
dd)	<i>Scottish Football Association</i> -Entscheidung	45
	i. Sachverhalt	45
	ii. Entscheidung des Gerichts	46
	iii. Analyse - Stellungnahme	46
ee)	<i>Société Générale</i> -Entscheidung	46
	i. Sachverhalt	46
	ii. Entscheidung des Gerichts	47
	iii. Analyse - Stellungnahme	47
ff)	<i>Mannesmannröhren-Werke</i> -Entscheidung	48
	i. Sachverhalt	48
	ii. Entscheidung des Gerichts	48
	iii. Analyse - Stellungnahme	49
gg)	<i>Limburgse Vinyl Maatschaapij [PVC II]</i> -Entscheidung	51
	i. Sachverhalt	51
	ii. Entscheidung des Gerichts	52
	iii. Analyse - Stellungnahme	52
hh)	<i>Aalborg Portland u.a. / Kommission</i> -Entscheidung	53
	i. Sachverhalt	53
	ii. Entscheidung des Gerichts	53
	iii. Analyse - Stellungnahme	53
ii)	<i>Tokai Carbon</i> -Entscheidung	54
	i. Sachverhalt	54
	ii. Entscheidung des Gerichts	55
	iii. Analyse - Stellungnahme	55

(6)	Zusammenfassung der Rechtsprechungsübersicht	56
(7)	Analyse ausgewählter Aspekte - Chance für einen allgemeinen Rechtsgrundsatz	57
aa)	Natürliche Personen / Strafverfahren	57
i.	Strafverfahren	57
ii.	Rechtsvergleich - Deutschland	59
iii.	Natürliche Personen	60
bb)	Auskunftsverweigerungsrecht als allgemeiner Grundsatz des Gemeinschaftsrechts	63
i.	Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte	63
ii.	Art. 6 I EMRK - Wahrung der Rechte der Verteidigung/Faires Verfahren	64
(8)	Zwischenergebnis	66
(9)	Kontrolle des Auskunftsverweigerungsrechts	68
(10)	Ergebnis und Ausblick	69
II.	Nachprüfung in Geschäftsräumen, Art. 20 VO Nr. 1/2003	71
1.	Vorbemerkung	71
2.	Vergleich zur VO Nr. 17/62	71
3.	Regelungsinhalt / Aufbau	72
a)	Prüfungsauftrag und Prüfungsentscheidung	72
(1)	Prüfungsauftrag	73
(2)	Prüfungsentscheidung	73
b)	Voraussetzungen	74
(1)	Anfangsverdacht	74
(2)	Erforderlichkeit	75
(3)	Verhältnismäßigkeit	77
(4)	Adressaten	77
4.	Die einzelnen Befugnisse	77
a)	Vorbemerkung	77
b)	Betretungsrecht, Art. 20 II a) VO Nr. 1/2003	78
c)	Prüfung von Büchern und sonstigen Geschäftsunterlagen, Art. 20 II b) VO Nr. 1/2003	79
d)	Anfertigung oder Erlangung von Kopien oder Auszügen, Art. 20 II c) VO Nr. 1/2003	81

e)	Versiegelung der betrieblichen Räumlichkeiten, Art. 20 II d) VO Nr. 1/2003	82
f)	Protokollierung und Fragerecht, Art. 20 II e) VO Nr. 1/2003	83
5.	Rechtsschutz	86
a)	Rechtsschutz gegen die Nachprüfungsentscheidung selbst	87
b)	Rechtsschutz gegen einzelne Zwangsmaßnahmen	88
6.	Schwerpunkte	88
a)	Fehlende Rechtsgrundlage	89
b)	Durchsuchung im Auftrag der Europäischen Kommission	89
c)	Mitwirkungspflicht - <i>Fabbrica Pisana</i>	91
d)	Anhörung - <i>National Panasonic</i>	95
e)	Beurteilung der Relevanz von Unterlagen - <i>AM&S</i>	97
f)	Verhältnis der Nachprüfungsbefugnisse zueinander	101
g)	Herbeischaffungspflicht	102
h)	Anfertigen von Kopien - bei elektronisch gespeicherten Dokumenten	103
i)	Umfang des Fragerechts - Legal Privilege	105
(1)	Herleitung - Ursprung - Vergleich in der EU	106
aa)	Deutschland	106
bb)	Großbritannien	110
cc)	Irland	111
dd)	Frankreich	111
ee)	Österreich	112
ff)	USA	112
gg)	Zwischenergebnis	113
(2)	Leitentscheidung <i>AM&S</i>	114
aa)	Sachverhalt	114
bb)	Entscheidung des Gerichts	115
cc)	Analyse - Stellungnahme	116
i.	Schriftwechsel im Rahmen und im Interesse des Rechts des Mandanten auf Verteidigung	116
ii.	Gesamter Schriftwechsel nach/vor Eröffnung	117
iii.	Unterlagen beim Anwalt und/oder Mandant	119
iv.	Unabhängiger Rechtsanwalt	120
v.	In der Gemeinschaft zugelassene Rechtsanwälte	121
dd)	Analyse - Zwischenergebnis	121

(3)	Entscheidungen zum Legal Privilege im deutschen Recht - Folgen des unterschiedlichen Schutzniveaus	122
aa)	Entscheidung des AG/LG Bonn	123
bb)	Gemeinschaftsrechtskonforme Auslegung	125
(4)	Anwendbarkeit des Legal Privilege auch für Unternehmens- juristen	129
aa)	Ausgangssituation in Deutschland	129
bb)	Ausgangssituation in Europa	132
cc)	Leitentscheidung Akzo Nobel	133
	i. Sachverhalt	133
	ii. Entscheidung des Gerichts	134
	iii. Analyse - Stellungnahme	136
dd)	Urteil des EuGH (27.09.2004)	139
	i. Sachverhalt	140
	ii. Entscheidung des Gerichts	140
	iii. Analyse - Stellungnahme	140
ee)	Hauptsacheentscheidung des EuGH (17.09.2007)	142
	i. Entscheidung des Gerichts	142
	ii. Argumente und Analyse	143
ff)	Ergebnis	157
j)	Unterstützung durch nationale Behörden	160
(1)	Beteiligung nationaler Behörden / Gerichte an Nachprüfungs- maßnahmen der Kommission - <i>Hoechst</i>	160
aa)	Sachverhalt	161
bb)	Entscheidung des Gerichts	162
cc)	Analyse - Stellungnahme	163
(2)	Prüfungsumfang des nationalen Gerichts - <i>Roquette Frères</i>	166
aa)	Notwendige Informationen	166
	i. Sachverhalt	166
	ii. Entscheidung des Gerichts	168
	iii. Analyse - Stellungnahme	169
bb)	Überprüfung des Merkmals der Notwendigkeit der angeordneten Nachprüfung	173
cc)	Willkürverbot	174
dd)	Verhältnismäßigkeit	175

(3) Prüfungsumfang des nationalen Gerichts - Vergleich der Entscheidung vor- und im Gegensatz zu Roquette Frères	176
k) Grundrechtseingriff - Wohnung/Geschäftsräume	178
(1) EuGH-Rechtsprechung zum Grundrechtsschutz in der Gemeinschaft	179
(2) Grundproblem und Entscheidung in <i>Hoechst</i>	180
aa) Materielles Argument - „freie Entfaltung der Persönlichkeit“	182
bb) Formelles Argument - Fehlen von EGMR-Rechtsprechung	182
cc) Zwischenergebnis	182
(3) Nach <i>Hoechst</i>	183
(4) Ergebnis	185
III. Nachprüfung in anderen Räumlichkeiten, Art. 21 VO Nr. 1/2003	187
1. Vergleich und Abgrenzung zu Art. 20 VO Nr. 1/2003	187
2. Voraussetzung	188
a) Vorbemerkung	188
b) Begründeter Verdacht / Schwerer Verstoß	188
c) Subsidiarität von Art. 21 VO Nr. 1/2003 gegenüber Art. 20 VO Nr. 1/2003	190
d) Begründeter Verdacht der Aufbewahrung beweisheblicher Geschäftsunterlagen in anderen Räumlichkeiten	191
e) Adressat	192
3. Durchführung der Nachprüfung, ergänzende Voraussetzung und Besonderheiten	193
a) Nachprüfungs-Entscheidung	193
b) Anhörung der nationalen Wettbewerbsbehörden	194
c) Vorherige gerichtliche Genehmigung	194
d) Prüfungsumfang des nationalen Gerichts	195
e) Informationen des nationalen Gerichts	198
f) Ermittlungsbefugnisse und Unterstützung durch die nationalen Behörden	199
4. Rechtsfolgen	200
5. Rechtsschutz	200
6. Ergebnis	200

Teil 3 - Zusammenfassung	203
I. Zusammenfassung der Ergebnisse	203
1. Auskunftsverlangen - Auskunftsverweigerung	203
2. Nachprüfung im Unternehmen	205
a) Vorlage von Unterlagen	206
b) Mitwirkungspflicht	206
c) Beurteilung der Relevanz von Unterlagen	206
d) Elektronische Daten	207
e) Anwaltsprivileg / „legal privilege“	207
f) Weitere Problembereiche	210
g) Prüfungsbefugnis der nationalen Gerichte	210
h) Rechtsschutz	211
i) Grundrechtseingriff - Wohn-/Geschäftsräume	211
3. Nachprüfung in anderen Räumlichkeiten	212
II. Erwartungen an die zukünftige Entwicklung	213
Literaturverzeichnis	215
Verzeichnis der zitierten Rechtsprechung	228