



# **Energiekartellrecht: Die jüngste Fallpraxis der GD-Wettbewerb**

**Workshop zum Energierecht**  
Berlin, 16. Februar 2010

Dr. Oliver Koch  
Europäische Kommission, Generaldirektion Wettbewerb  
Referat B-1 Energie & Umwelt

*Die nachstehenden Überlegungen geben ausschließlich  
die persönliche Ansicht des Referenten wieder*



# Überblick:

---

- 1. Einleitung - Vorgeschichte**
- 2. Jüngste Fallpraxis**
- 3. Bewertung / Ausblick**



## Status Quo: Energierrecht => EU-Dimension

---

### Funktionsfähiger Energiebinnenmarkt

=

### Voraussetzung einer europäischen Energiepolitik

- Großinvestitionen auf fragmentierten Märkten?
- Versorgungssicherheit ohne grenzüberschreitende Infrastruktur ?
- Synergien (Wettbewerb, Kapazitäten, Bilanzierung,...)
- “Nationaler” Umweltschutz ?
- ...



# Wettbewerb im Energiebinnenmarkt - Bestandsaufnahme

---

Diagnose **Sektoruntersuchung** (2005/07):  
=> „Wettbewerb ist unterentwickelt“

- **Marktkonzentration**
- **unzureichender Wettbewerb** auf nachgelagerten Märkten
- unzureichende **Marktintegration** (Interkonnektoren)
- unzureichende / ausgebuchte **Transportkapazitäten**
- vertikale **Marktabstottung**
- mangelnde **Investitionstätigkeit**
- fehlende **Transparenz**
  - fehlender Zugang zu **Speichern**

...



# Wettbewerb im Energiebinnenmarkt - Bestandsaufnahme

---

Diagnose **2009/2010:**

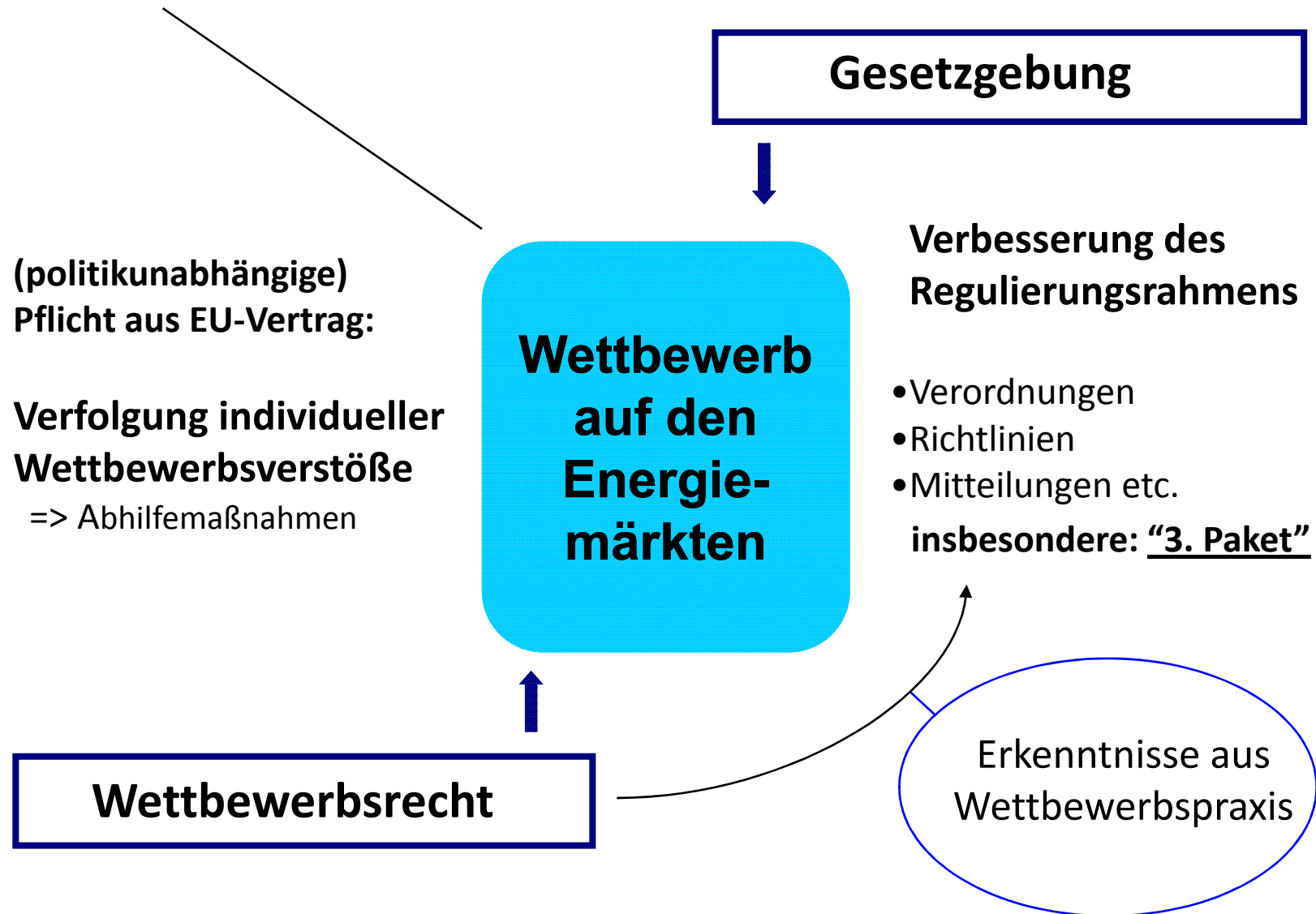
=> „Wettbewerbsprobleme gelöst?“

- **Marktkonzentration**
- **unzureichender Wettbewerb** auf nachgelagerten Märkten
- unzureichende **Marktintegration** (Interkonnektoren)
- unzureichende / ausgebuchte **Transportkapazitäten**
- vertikale **Marktabstottung**
- mangelnde **Investitionstätigkeit**
- fehlende **Transparenz**
- fehlender Zugang zu **Speichern**

...



# Energiemarktliberalisierung: Mittel





# Wettbewerbsrecht - Instrumentarium

## 1 Kartellrecht

Art. 101 – Absprachen

Art. 102- Machtmissbrauch

## 2 Fusionskontrolle

“Nationale Champions” vs.  
Wettbewerb/Marktintegration?  
(Gaz de France-Suez, e.on-Endesa,  
*RWE/essent, Vattenfall/nuon...*)

## 3 Beihilferecht

zB Regulierte Preise:

Schutz von  
Verbrauchern oder  
Wettbewerbern?

“competition  
toolbox”

## 4 [ Netzzugangs-Ausnahmen ]

Art.22 Nabucco – OPAL etc.

15 Entscheidungen [7 LNG, 6 Gas, 1 Strom]

Infrastrukturinvestitionen ermutigen

Wettbewerb fördern



# Fälle seit Abschluss der Sektoruntersuchung

---

- **Hintergrund**

- 2005 – 2007: **Sektoruntersuchung**
- **Inspektionen** (Sommer 2006)
- Entwicklung von **Fällen “entlang der Lieferkette”**

=> Forcierte Aktivität der DG Wettbewerb

- Haupttypus: **netzwerkbezogene Missbrauchsfälle**

- Kapazitätshortung (primär / sekundär)
- Kapazitätsverschlechterung
- „Strategisches Nichtinvestieren“
- Langfristbuchungen
- ...



## Art. 102 AEUV – neues Vokabular

---

**‘primary capacity  
hoarding’**

**‘capacity  
degradation’**

**‘strategic  
underinvestment’**

**‘pre-emptive  
long-term booking’**

**‘capacity  
withholding’**

**‘abusive maintenance  
of pricing zones’**



# Missbrauchsfälle: Bedeutung des Energiesektors

## Missbrauchsfälle der DG Wettbewerb seit 2005

	2005	2006	2007	2008	2009
Art. 7: (Fines)	Astra Zeneca	Tomra	Telefonica		Intel
Art. 9: (Commitments offered/accepted)	Coca-Cola	De Beers	<b>Distrigaz</b>	<b>E. O N power I</b> <b>E. O N power II</b> <b>R W E</b>	<b>G d F</b> <b>S v K</b> <b>E.ON gas</b> <b>E d F</b> <b>E N I</b> Microsoft Rambus
Art. 86/82:				<b>Greek Lignite</b> CZ Postal	



# Fälle seit Abschluss der Sektoruntersuchung

Verfahren	Verfahrensstand
<b>Behinderungsmissbrauch (netzwerkbez.)</b> <ul style="list-style-type: none"><li>– RWE (Hortung/”margin squeeze”)</li><li>– ENI (Hortung/ ”underinvestment”)</li><li>– GDF (Langfristbuchungen - Kapazität)</li><li>– E.ON (Langfristbuchungen - Kapazität)</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>– Zusagenentscheidung (2009)</li><li>– Zusagenangebot (2010)</li><li>– Zusagenentscheidung (2009)</li><li>– Zusagenangebot (2009)</li></ul>
<b>Behinderungsmissbrauch (kundenbez.)</b> <ul style="list-style-type: none"><li>– Distrigaz (Langfristverträge)</li><li>– EDF ( “ )</li><li>– Suez/Electrabel ( “ )</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>– Zusagenentscheidung (2007)</li><li>– Zusagenangebot (2009)</li><li>– Verfahrenseröffnung (2007)</li></ul>
<b>Ausbeutungsmissbrauch</b> <ul style="list-style-type: none"><li>– EON Strom (Kapazitätszurückhaltung)</li><li>– EON Strom II (Ausgleichsenergie)</li><li>– Swedische Interkonnektoren</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>– Zusagenentscheidung (2008)</li><li>– Zusagenentscheidung (2008)</li><li>– Zusagenangebot (2009)</li></ul>
<b>Art. 101 VAEU</b> <ul style="list-style-type: none"><li>– EON / GdF (Marktaufteilung)</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>– Bußgeldentscheidung (2009)</li></ul>
<b>Neue Untersuchungen</b> <ul style="list-style-type: none"><li>– EDF (Stromgroßhandel)</li><li>– CEZ (Stromgroßhandel)</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>– Durchsuchung (2009)</li><li>– Durchsuchung (2009)</li></ul>



## DG Wettbewerb - Fälle (1)

---

### Distrigaz / EDF / Suez / Electrabel:

- Gegenstand:** Behinderungsmissbrauch  
(Zugang zu Energiekunden, Art.102 AEUV)  
=> **Langfristige Gas-/Stromlieferverträge**  
erschweren Wettbewerb um Kunden
- Verfahren:** Zusagenentscheidung (Distrigaz) 2007  
Zusagenangebot (EDF)/Einleitung (Suez)
- Abhilfe:** 70% müssen jährlich zurück an den Markt  
max. 2-5 Jahre Laufzeit für Neuverträge  
Laufzeit: Ende 2010 (10 Jahre / EDF)
- Anmerkungen:** - Verhältnis zu deutschen Verfahren  
- Verhältnis zu Kapazitätsbuchungsfällen



## DG Wettbewerb - Fälle (2)

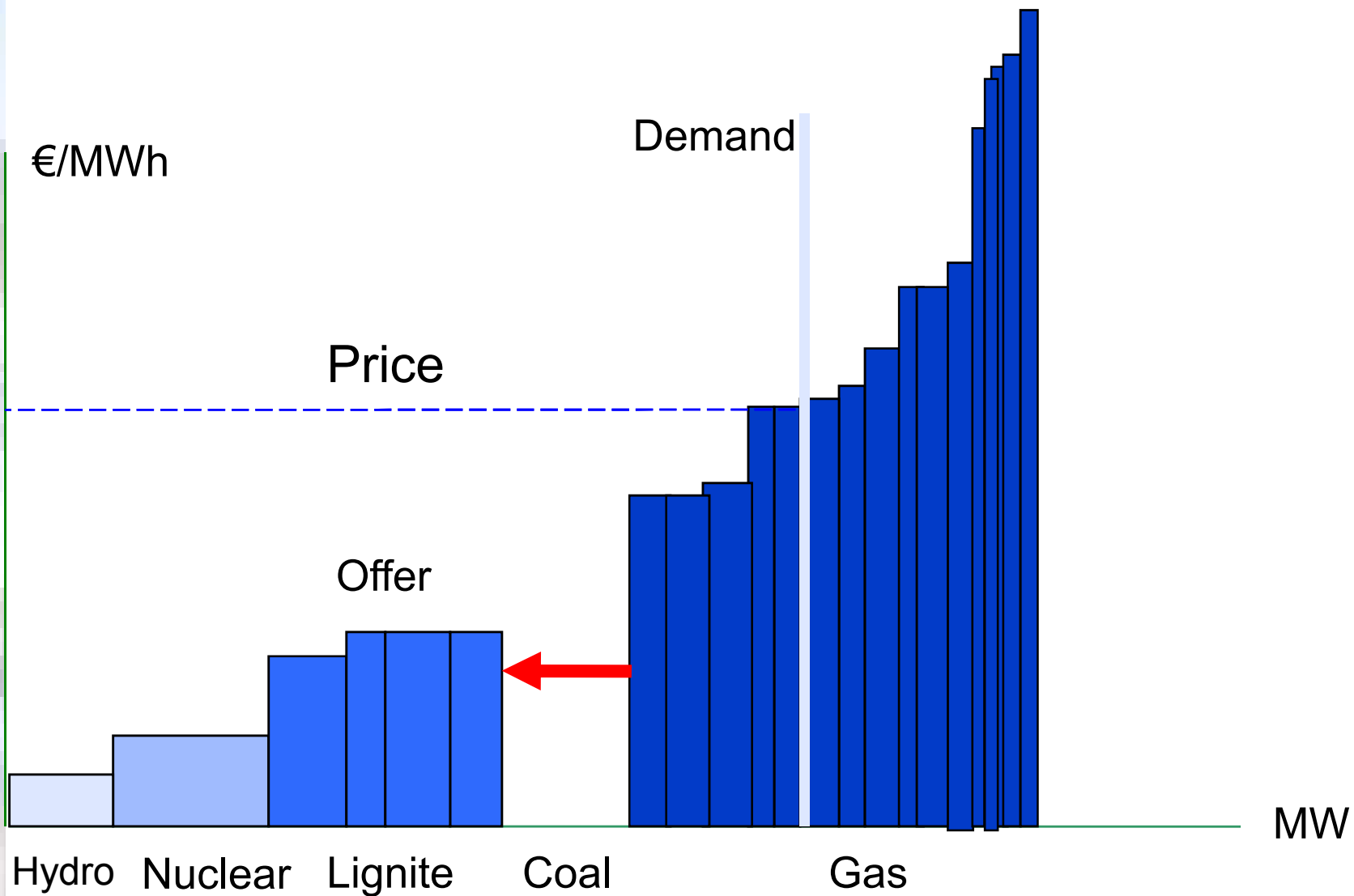
---

### E.ON Großhandel / E.ON Regelenergie:

- Gegenstand:** Ausbeutungsmisbrauch (Art. 102 AEUV)  
=> überhöhte Energiepreise durch...  
...Kapazitätszurückhaltung & Abschreckung von Investitionen  
...Bevorzugung „eigener“ Regelenergie
- Verfahren:** Zusagenentscheidung (2008)
- Abhilfe:**
- Abgabe von Erzeugungskapazitäten (5GW)
  - Veräußerung des Netzes
- Anmerkungen:**
- Erste strukturelle Zusage
  - Missbrauch einer kollektiv marktbeherrschenden Stellung



# Illustration Kapazitätszurückhaltung (1)





# Illustration Kapazitätszurückhaltung (2)





## DG Wettbewerb - Fälle (3)

---

### Schwedische Interkonnectoren:

- Gegenstand:** Ausbeutungsmisbrauch (Art. 102 AEUV)  
Kürzung von Übertragungskapazitäten an Interkonnectoren (- 60%, 30% der Zeit)  
=> überhöhte Preise in Nachbarländern
- Verfahren:** Zusagenangebot (2009)
- Abhilfe:** Segmentierung des schwedischen Netzes  
statt Kürzung von Exportkapazitäten
- Anmerkungen:**
- Schnittpunkt zu Grundfreiheiten
  - Folge: Preiserhöhung in Schweden ?
  - strukturelles / europaweites Problem ?

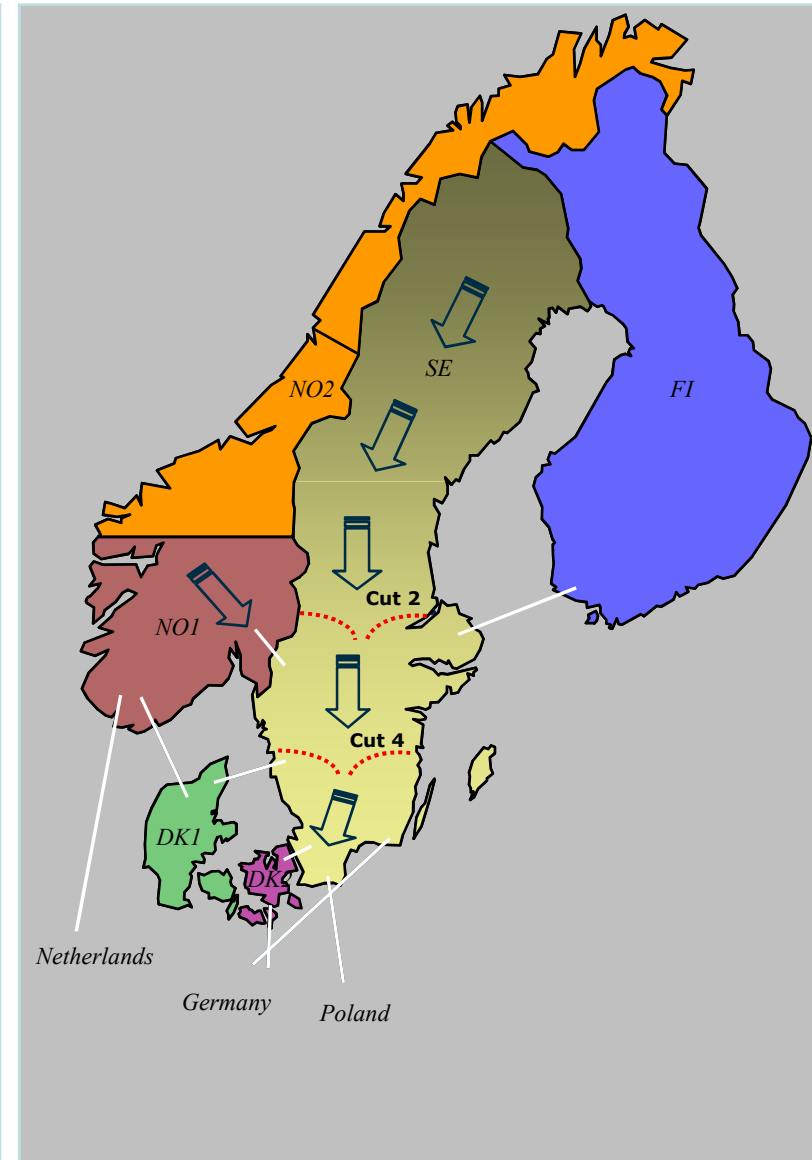


# Illustration: Schwedisches Stromnetz

## Hintergrund:

### *Das schwedische Stromnetz*

- Flussrichtung Nord => Süd
- Günstige Wasserkraft, vorrangig im Norden (49% von insgesamt 80%)
- Fast der gesamte Verbrauch => im Süden
- Zwei Haupt-Netzengpässe ("cut 2 & 4")
- Schweden hat eine einzige Preiszone eingeführt





## DG Wettbewerb - Fälle (4)

---

### Verfahren RWE / ENI

- Gegenstand:** **Behinderungsmissbrauch** (netzwerkbezogen) => Zugang zu Gasübertragungsnetzen
- Kapazitätshortung – primär/sekundär
  - „Kapazitätsverschlechterung“
  - „strategisches Nichtinvestieren“
  - „Margin Squeeze“
- Verfahren:** Zusagenentscheidung: 18.3.2009 (RWE)  
Zusagenangebot: 4.2.2010 (ENI)
- Abhilfe:** Veräußerung des Übertragungsnetzes
- Anmerkungen:**
- Strukturelle Zusage („klassischer Fall“)
  - „essential-facility“- Anwendung
  - Wettbewerbsrecht vs. Regulierungsrecht

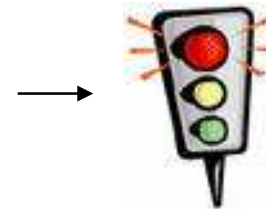


# Netzbezogene Missbrauchsfälle

## Kapazitätshortung (1)

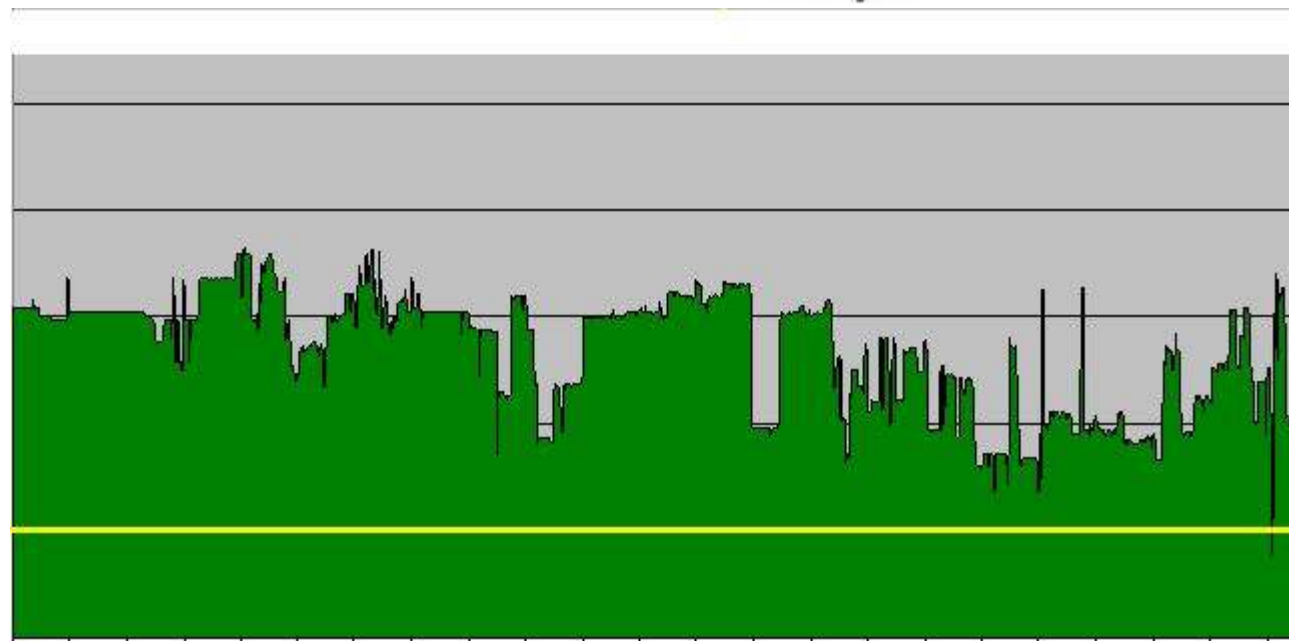
### “Primäre” Kapazitätshortung

Freie Kapazität =  
Voraussetzung des Drittzugangs



Buchungen

Angegebene  
maximale  
Kapazität



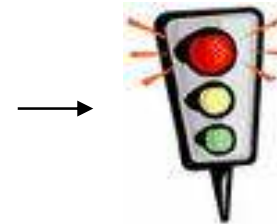


# Netzbezogene Missbrauchsfälle

## Kapazitätshortung (2)

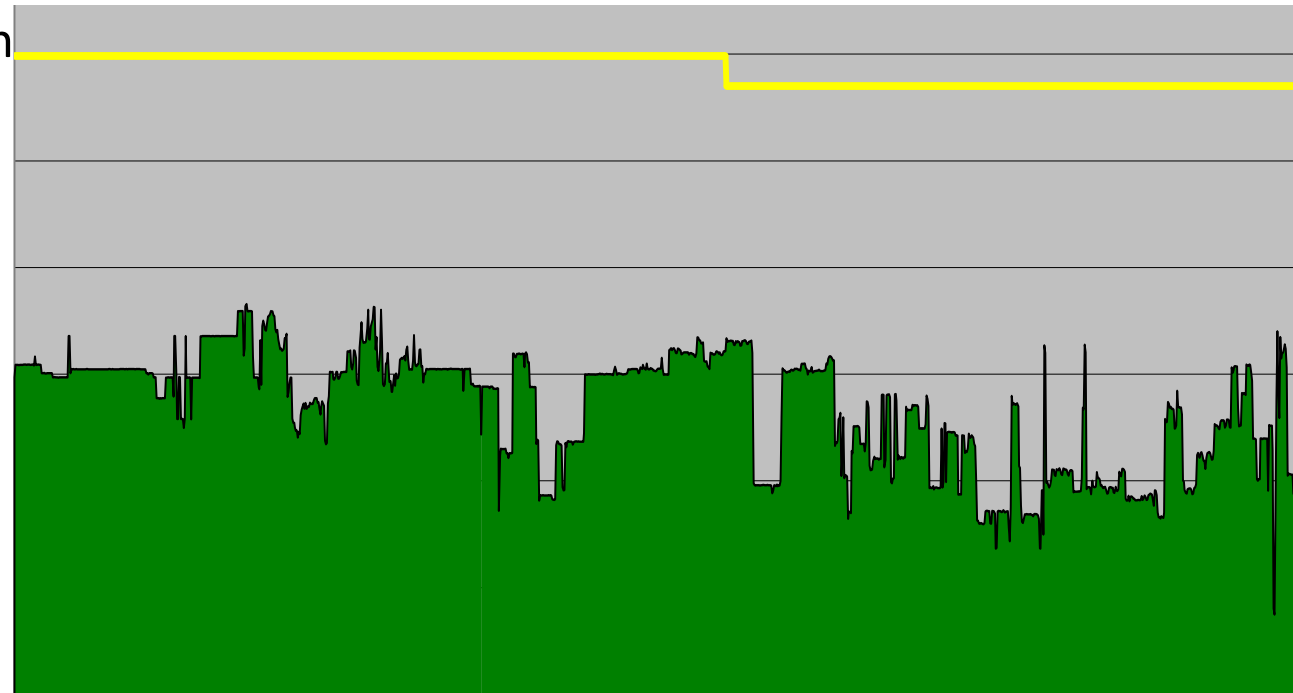
### “Sekundäre” Kapazitätshortung

Freie Kapazität =  
Voraussetzung des Drittzugangs



Buchung (durch  
Netzinhaber)

tatsächliche  
Nutzung





## DG Wettbewerb - Fälle (5)

---

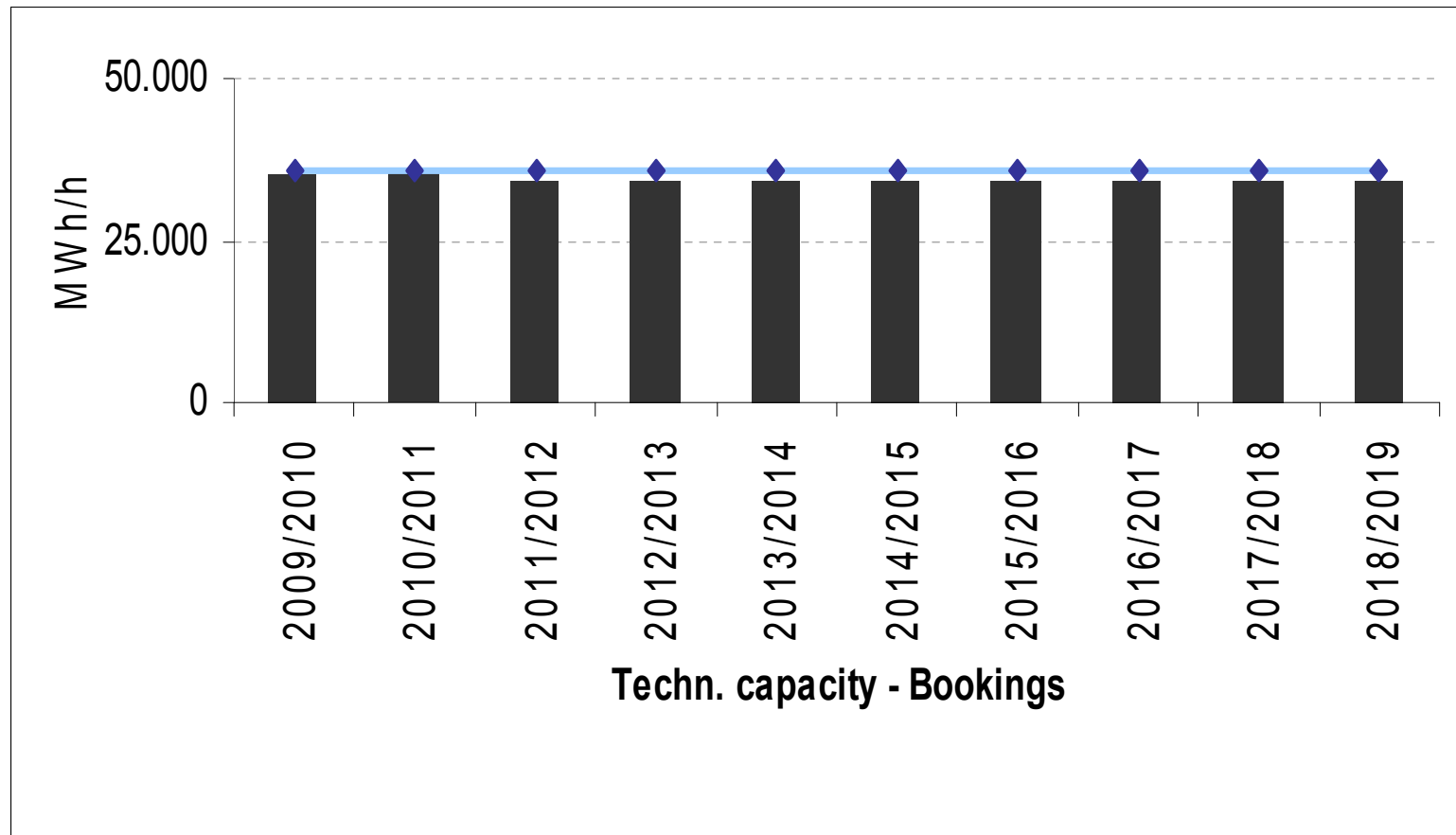
### Verfahren GdF Suez / E.ON Gas

- Gegenstand:** Behinderungsmissbrauch (netzwerkbez.)  
Lieferverweigerung durch langfristige  
Buchung fast der gesamten  
Transportkapazität an Eintrittspunkten
- Verfahren:** Zusagenentscheidung: 12/2009 (GdF)  
Zusagenangebot: 12/2009 (E.ON)
- Abhilfe:** Abgabe von Transportkapazitäten  
in zwei Stufen (2015: => 50% verfügbar)
- Anmerkungen:** - „essential-facility“- Anwendung: Freigabe  
selbst genutzer Kapazitäten ( $\neq$  Hortung)  
- Alternativ: Diskriminierung? Art. 101?  
- Wettbewerbsrecht vs. Regulierungsrecht





# Buchungssituation aus Wettbewerbersicht





## Kommissionspraxis in der Diskussion

---

*„Gesetzgebung durch die Hintertür?“*

*„Erpressung durch die Kommission“*

*„Entflechtung (Enteignung!) ohne Mandat“*

*„Widerspruch zu 3. Paket?“*

*„Kartellrecht - trotz nationaler Regulierung?“*



## Kommissionspraxis in der Diskussion

---

- **Strukturelle Zusagenpolitik (EON/RWE/ENI)**
  - ⇒ *Kritik*: sehr weitreichend, unverhältnismäßig;  
“Pseudo“-Gesetzgebung (Entflechtung)?
  - ⇒ *DG COMP*: kein milderes Mittel, da Anhaltspunkte, dass “strukturelle” Anreize zu andauernden / wiederholten Verletzungen geführt hat
- **Zusagen (Art. 9) statt Bußgelder (Art. 7, Bußen etc.)**
  - ⇒ *Kritik*: “Erpressung”; unverhältnismäßig;
  - ⇒ *DG COMP*: **Vorteile** (schnelle und für Verbraucher effiziente Lösung) müssen sorgfältig mit **Nachteilen** abgewogen werden (z.B. größere Schwierigkeiten bei der privaten Durchsetzung privater Schadensersatzansprüche, etc. )



## Energiepolitik - Zielkonflikte

---

Spiegel Online, 6.5.2009:

*Der E.ON - Chef (Bernotat) übte gegenüber den Aktionären scharfe Kritik an der europäischen Energiepolitik:*

*„Je nach kurzfristiger Stimmungslage stehen mal die **Energiepreise**, mal der **Klimaschutz** und mal eine **sichere Versorgung** im Mittelpunkt. Wir können aber die Schwerpunkte unserer Unternehmensstrategie nicht immer wieder den Schwankungen der energiepolitischen Debatte anpassen.“*



# Ausblick

---

## Zielkonflikt

Umweltschutz ↔ Wettbewerb ↔ Versorgungssicherheit

## Neue Wettbewerbsprobleme, z.B.:

- TSO-Kooperationen (Form? - ISO? ITO? Netz AG – staatlich? privat? grenzüberschreitend? Einfluss von Drittstaaten?...)
- Europaweiter **Wettbewerb** vs. europaweite **Oligopolisierung**
- „Verbraucherschutz“ (Smart Metering => „lock in“?)
- Transparenz vs Wettbewerb
- ...

## => KOM-Schwerpunkte:

Energie bleibt Prioritätsbereich; aktive, europaweite Anwendung der Wettbewerbsregeln; Stärkung regionaler Kooperation / Grenzkopplungen



Herzlichen Dank  
für Ihre Aufmerksamkeit !

Dr. Oliver Koch  
Europäische Kommission, Generaldirektion Wettbewerb  
Referat B-1 Energie & Umwelt  
[oliver.koch@ec.europa.eu](mailto:oliver.koch@ec.europa.eu)  
++ 32 229 87302