

# Die Wirtschaftsverfassung des MERCOSUR

Eine rechtsvergleichende Darstellung,,  
unter besonderer Berücksichtigung des Rechts  
der Europäischen Union •

Von

Felixjäuders



Duncker & Humblot • Berlin

## Inhaltsverzeichnis

• • Einführung	17
<b>I. Allgemeines zum Mercosur</b>	<b>17</b>
<b>II. Integration in Lateinamerika</b>	<b>21</b>

### Teil I

## Die Verfassung des Mercosur 33

<b>I. Rechtsnatur des Vertrags von Asunción</b>	34
1. Rahmenvertrag	37
2. Übergangscharakter des Vertrags von Asunción	39
3. Stellungnahme	42
<b>II. Das institutionelle Recht des Mercosur</b>	45
1. Organe mit Entscheidungsbefugnis	46
a) Rat	46
b) Gruppe	49
c) Handelskommission	51
d) Revisionsgericht	54
2. Organe ohne Entscheidungsbefugnisse	55
a) Gemeinsame Parlamentarische Kommission	55
b) Das Konsultative Wirtschafts- und Sozialforum	57
c) Verwaltungssekretariat/Mercosur-Sekretariat	58
d) Wichtige Hilfsorgane	58
<b>III. Rechtsquellen</b>	60
1. Systematisierung	65
a) Primärrecht	67
b) Sekundärrecht	73
2. Hierarchie	78
<b>IV. Das Verhältnis des Mercosur-Rechts zum nationalen Recht</b>	83
1. Begriffe des EU-Gemeinschaftsrechts	86
2. Mercosur	103
a) Unmittelbare Geltung	105
b) Unmittelbare Anwendbarkeit	118
c) Vorrang	127

d) Verfassungen der Mitgliedstaaten	133
3. Zusammenfassung	138
4. Supranationalität	142
V. Streitschlichtungssystem	150
1. Das Streitschlichtungsverfahren	152
a) Politisch-diplomatischer Teil	152
b) Der juristische Teil - das Schiedsgericht	154
c) Beschwerden von Privatpersonen	165
d) Die Wahl des Streitschlichtungsforums	172
e) Schnellverfahren	173
2. Bewertung des Verfahrens	175
3. Die ersten Schiedssprüche	186
VI. Bewertung der Vorgehensweise im Mercosur insgesamt	199

Teil 2 - Die Grundfreiheiten im Mercosur

## Die Grundfreiheiten im Mercosur

I. Die Warenverkehrsfreiheit	211
1. Grundsätzliches zur Warenverkehrsfreiheit	212
2. Mercosur-Vorschriften zur Warenverkehrsfreiheit	221
a) Das Programm zur Handelsliberalisierung	225
b) Die Anpassungsordnung	226
c) Gemeinsamer Außenzoll	229
d) Ursprungsregeln	236
e) Schutzklauseln	241
f) Nichttarifäre Handelshemmnisse	245
g) Ordre-public-Vorbehalt	257
3. Zusammenfassung	261
II. Die Arbeitnehmerfreizügigkeit	262
1. Multilaterales Sozialrechtsabkommen	266
2. Anerkennung von Bildungsabschlüssen	271
3. Einreise- und Aufenthaltsbestimmungen	273
4. Ausnahmen	277
5. Abgrenzung zur Dienstleistungs- und Niederlassungsfreiheit	278
6. Zusammenfassung	279
III. Die Dienstleistungs- und Niederlassungsfreiheit	281
1. Das Dienstleistungsprotokoll	282
a) Begriff der Dienstleistung und Abgrenzung zu anderen Grundfreiheiten	283
b) Persönlicher Anwendungsbereich	285

c) Sachlicher Anwendungsbereich	286
d) Schutzgegenstand	287
e) Meistbegünstigung und Nichtdiskriminierung	291
f) Wirksamkeit	292
g) Zusätzliche Verpflichtungen	294
h) Ordre-public-Ausnahmen	295
i) Niederlassungsfreiheit	297
2. -Weitere Bestimmungen	299
3. Zusammenfassung	301
<b>IV; Die Kapitalverkehrsfreiheit</b>	<b>304</b>
1: Funktion der Kapitalverkehrsfreiheit	306
2. Begriff und Abgrenzung zu anderen Grundfreiheiten	307
3. Reichweite der Kapitalverkehrsfreiheit im Mercosur	310
a) Das Protokoll von Colonia	312
aa) Definitionen	312
bb) Meistbegünstigung und Nichtdiskriminierung	313
cc) Adressaten	318
dd) Enteignungen	318
ee) Freier Kapitaltransfer im Rahmen von Investitionen	319
ff) Streitbeilegung	320
b) Protokoll zum Schutz von Investitionen aus Drittstaaten	321
c) Die Ratsentscheidung 8/93	323
d) Weitere Entscheidungen des Mercosur-Rates	326
4. Zusammenfassung	327
<b>V. Zusammenfassung</b>	<b>329</b>

*Teil 3*

<b>Das Wettbewerbsrecht des Mercosur</b>	<b>336</b>
<b>I. Grundlagen</b>	<b>336</b>
1. Wettbewerbsfunktionen und -theorien	341
2. Notwendigkeit gemeinsamer Wettbewerbsregeln	346
3. Wettbewerbsbeschränkungen	350
4. Das Wettbewerbsrecht in den Mitgliedstaaten	352
<b>II. Die Wettbewerbsordnung des Mercosur</b>	<b>354</b>
<b>III. Das Wettbewerbsschutzprotokoll</b>	<b>358</b>
1. Anwendungsbereich	362
a) Normadressaten	362
aa) Natürliche Personen	365
bb) Juristische Personen	365

cc) .Andere Stellen . . . . .	367
dd) Staatliche Monopole . . . . .	371
b) Örtlicher Anwendungsbereich . . . . .	379
c) Zwischenstaatlichkeit der Handelsbeeinträchtigung . . . . .	381
2. Tatbestand nach Art. 4 des Wettbewerbschutzprotokolls; . . . . .	394
a) Verbot wettbewerbsbeschränkender Handlungen . . . . .	395
aa) • Maßnahmen/Relevantes Verhalten . . . . .	395
bb) Wettbewerbsbeschränkung . . . . .	413
(1) Definition von Wettbewerb . . . . .	413
(2) Beschränkung des Wettbewerbs . . . . .	415
(3) Schutzwürdiger Wettbewerb . . . . .	418
(4) Arten von Wettbewerbsbeschränkungen . . . . .	422
(5) Marktzugang . . . . .	424
(6) Bezwecken oder Bewirken . . . . .	425
(7) Spürbarkeit . . . . .	428
(8) Relevanter Markt . . . . .	433
cc) Regelbeispiele . . . . .	443
(1) Festsetzen von Preisen und Geschäftsbedingungen . . . . .	444
(2) Einschränkung oder Kontrolle der Erzeugung, des Absatzes, der technischen Entwicklung* oder der Investitionen . . . . .	454
(3) Aufteilung der Märkte und Versorgungsquellen . . . . .	458
(4) Diskriminierungen . . . . .	460
(5) Koppelungen . . . . .	462
(6) Geschäfts- oder Lieferverweigerung . . . . .	464
(7) Weitere Regelbeispiele . . . . .	464
dd) Freistellung oder rule of reason . . . . .	465
(1) Rule of reason im US-Antitrustrecht . . . . .	467
(2) Freistellung/Legalausnahme nach Art. 81 Abs. 3 EGV . . . . .	469
(3) Freistellung im brasilianischen Wettbewerbsrecht . . . . .	491
(4) Das wirtschaftliche Allgemeininteresse im argentinischen Wettbewerbsrecht . . . . .	497
(5) Ausblick im Rahmen des Wettbewerbschutzprotokolls- . . . . .	504
b) Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung . . . . .	508
aa) Relevanter Markt . . . . .	508
bb) Beherrschende Stellung . . . . .	510
(1) Marktanteil und Marktzutrittsschranken . . . . .	513
(2) Konkurrenz zwischen Kartellverbot und Missbrauchsverbot . . . . .	518
(3) Beherrschende Stellung auf eirieni wesentlichen Teil des Gemeinsamen Marktes . . . . .	522
cc) Missbrauch . . . . .	523
(1) Ausbeutungsmissbrauch . . . . .	525
(2) Diskriminierungen . . . . .	530

(3) Koppelungen . . . . .	535
(4) Einschränkung der Erzeugung oder des Absatzes. . . . .	540
(5) Ausschließlichkeitsvereinbarungen . . . . .	541
(6) Geschäfts- oder Lieferverweigerung . . . . .	548
(7) Essential-facilities-Doktrin . . . . .	551
(8) Kampfpreisunterbietung . . . . .	555
(9) Gewerbliche Schutzrechte . . . . .	560
(10) Staatliche Monopole . . . . .	562
dd) Die Beschränkung des Restwettbewerbs als Missbrauchs- tatbestand . . . . .	564
ee) Fusionskontrolle . . . . .	567
3. Staatliche Beihilfen . . . . .	568
a) Begriff der Beihilfe . . . . .	571
b) Die bisherigen Regelungen . . . . .	573
4. Organisation und Verfahren . . . . .	577
<b>IV. Abschließende Betrachtung zum Wettbewerbsschutzprotokoll . . . . .</b>	<b>582</b>

<b>Zusammenfassung der Ergebnisse</b>	<b>586</b>
---------------------------------------	------------

<b>Ausblick</b>	<b>613</b>
-----------------	------------

<b>Anhang</b>	<b>623</b>
---------------	------------

<b>I. Vertrag von Asunción . . . . .</b>	<b>623</b>
<b>II. Protokoll von Ouro Preto . . . . .</b>	<b>629</b>
<b>III. Anhang zum Protokoll von Ouro Preto . . . . .</b>	<b>639</b>
<b>IV. Protokoll zum Schutz des Wettbewerbs des MERCOSUR . . . . .</b>	<b>640</b>
<b>V. MERCOSUR/CMC/Dec (Ratsentscheidung) Nr. 2/97 . . . . .</b>	<b>648</b>
<b>VI. Protokoll von Olivos zur Beilegung von Streitigkeiten . . . . .</b>	<b>649</b>

<b>Literaturverzeichnis</b>	<b>663</b>
-----------------------------	------------

<b>Sachwortregister</b>	<b>710</b>
-------------------------	------------