

Konrad Schäfer

Competitive Balance als Rechtfertigung von Wettbewerbsbeschränkungen im Sport



Württembergischer
Fußballverband e.V.



Nomos

Schriften zum Sportrecht

Band 68

herausgegeben von

Prof. Dr. Jens Adolphsen, Universität Gießen

Dr. Florian Bollacher, LL.M., Richter am Amtsgericht (sV),
Stuttgart-Bad Cannstatt

Dr. Jörg Englisch, Justiziar (DFB) und Rechtsanwalt, Frankfurt a.M.

Prof. Dr. Ulrich Haas, Universität Zürich

Prof. Dr. Peter W. Heermann, Universität Bayreuth

Prof. Dr. Dr. h.c. Burkhard Hess, Universität Heidelberg

Dr. Rainer Koch, Vorsitzender Richter am OLG München

Prof. Dr. Martin Nolte, Deutsche Sporthochschule Köln

Prof. Dr. em. Dieter Rössner, Tübingen

Achim Späth, Vorsitzender Richter am OLG Stuttgart a. D.

Frank Thumm, Hauptgeschäftsführer (wfv) und Rechtsanwalt, Stuttgart

Prof. Dr. Wolf-Dietrich Walker, Universität Gießen

Prof. Dr. Johannes Wertenbruch, Universität Marburg

Dr. Wolfgang Zieher, Leitender Oberstaatsanwalt a. D., Ulm

Mitbegründet von Dr. h.c. Alfred Sengle

Konrad Schäfer

Competitive Balance als Rechtfertigung von Wettbewerbsbeschränkungen im Sport



Nomos

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Zugl.: Bayreuth, Univ., Diss., 2023

1. Auflage 2024

© Konrad Schäfer

Publiziert von
Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG
Waldseestraße 3–5 | 76530 Baden-Baden
www.nomos.de

Gesamtherstellung:
Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG
Waldseestraße 3–5 | 76530 Baden-Baden

ISBN (Print): 978-3-7560-1381-4

ISBN (ePDF): 978-3-7489-1923-0

DOI: <https://doi.org/10.5771/9783748919230>



Onlineversion
Nomos eLibrary



Dieses Werk ist lizenziert unter einer Creative Commons Namensnennung 4.0 International Lizenz.

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	11
Kapitel 1 Einleitung	17
A. Aktuelle Diskussion um Gehaltsobergrenzen und Competitive Balance	17
B. Wirtschaftliche und gesellschaftliche Bedeutung des Sports	20
C. Forschungsstand	24
D. Forschungsfrage und Gang der Untersuchung	29
Kapitel 2 Competitive Balance in der Sportökonomie	31
A. Ökonomische Besonderheiten des Sports	32
I. Assoziative Konkurrenz	32
II. Koordination	36
III. Natürliche Monopole	39
IV. Siegmaximierung und Rattenrennen	42
V. Zwischenfazit	45
B. Methodik zur Messung der Competitive Balance	46
I. Einzelnes Spiel (short-term)	48
1. Theil-Maß	48
2. Heimsieg-Wahrscheinlichkeit	48
3. Abstand der Ligapositionen	49
II. Saisonbezogen (mid-term)	50
1. Championship Significance	50
2. Uncertainty of Championship Outcome	51
3. Competition Intensity	51
4. Herfindahl-Hirschman-Index	52
5. Standardabweichung	53
6. Concentration Ratio	54
III. Saisonübergreifend (long-term)	55
1. Competitive Balance Ratio	55
2. Gini-Koeffizient und Lorenzkurve	56

IV. Zwischenfazit	56
C. Unsicherheitshypothese (UOH)	57
I. Forschungsstand (Auswertung empirischer Studien)	58
1. Short-Term	59
a) Übersicht	59
b) Zwischenfazit	73
2. Mid-Term	77
a) Übersicht	77
b) Zwischenfazit	85
3. Long-Term	89
a) Übersicht	89
b) Zwischenfazit	91
4. Zwischenfazit	91
II. Andere Faktoren für Zuschauerinteresse	92
1. Überblick	92
2. Bevölkerungszahl	93
3. Superstar-Effekte	94
4. Verhaltenspsychologische Effekte	95
5. Zwischenfazit	98
III. Wahrgenommene und tatsächliche Spannung	98
1. Framing-Effekte	100
2. Schwelleneffekte	101
3. Subwettbewerbe	102
4. Zwischenfazit	104
IV. Zwischenfazit	105
D. Analysis of Competitive Balance	107
I. Wettbewerbsdesign	107
1. Ligagröße	108
2. Auf- und Abstieg	109
3. Austragungsmodus	111
4. Spielregeln	115
5. Zwischenfazit	115
II. Umverteilungsmechanismen	116
III. Gehaltsobergrenzen	119
IV. Transferrestriktionen	122
V. Financial Fair Play / Financial Sustainability Regulations	124
VI. „50+1“-Regel	127

VII. Weitere Mechanismen	129
VIII. Zwischenfazit	130
E. Competitive Balance in der Praxis: Ein Vergleich	131
F. Zusammenfassung und Zwischenfazit	134
Kapitel 3 US-amerikanisches Kartellrecht im Überblick	137
A. Sherman Act	137
I. Allgemeines	137
II. Kartellverbot	139
1. Mehrzahl von Beteiligten	139
2. Vereinbarung	142
3. Wettbewerbsbeschränkung und Rule of Reason	142
4. Zwischenstaatlichkeit	144
B. Competitive Balance: Entscheidungspraxis	145
I. United States v. NFL	145
II. NCAA v. Board of Regents	148
III. American Needle v. NFL	152
IV. O'Bannon v. NCAA	153
V. NCAA v. Alston	155
VI. Weitere Fälle	158
VII. Zwischenfazit	161
C. Ausnahmen vom Kartellrecht	162
I. Arbeitsrecht	162
II. Sports Broadcasting Act	165
III. Curt Flood Act	167
IV. Zwischenfazit	171
D. Zusammenfassung und Zwischenfazit	172
Kapitel 4 Competitive Balance und EU-Kartellrecht	175
A. Anwendbarkeit des Kartellrechts auf Sportsachverhalte	175
B. Art. 101 Abs. 1 AEUV	180
I. Sportverband als Adressat des Kartellverbots	180
II. Relevanter Markt	185
III. Vereinbarung, Beschluss, abgestimmte Verhaltensweise	188

IV. Bezweckte oder bewirkte Wettbewerbsbeschränkung	190
1. Wettbewerbsbeschränkung	191
2. Bezwecken oder bewirken	192
V. Spürbarkeit	193
VI. Zwischenstaatlichkeit	194
VII. Diskutierte Tatbestandsrestriktionen	196
1. Rule of Reason	196
2. Single-Entity-Doktrin	198
3. Immanenztheorie und vergleichbare Ansätze	201
VIII. Kontextanalyse	205
1. Meca-Medina-Urteil	206
a) Sachverhalt	206
b) Entscheidung des EuGH	207
2. Kontextanalyse in anderen Urteilen des EuGH	208
3. Dogmatische Einordnung der Kontextanalyse	212
a) Rule of Reason	212
b) Immanenztheorie	213
c) Übertragung der Cassis-Formel	215
d) Verbandsinterne Sachverhalte	217
e) Sportspezifischer Ansatz	219
f) Regulatorische Nebenabrededoktrin	220
g) Rechtsnatur	221
h) Zwischenfazit	221
4. Kontextanalyse im Einzelnen	222
a) Anwendungsbereich im Sportwesen	223
aa) Untrennbare Verbindung mit der Sportorganisation	223
bb) Verbandsinterne Sachverhalte	225
cc) Ausschluss von Kernbeschränkungen	226
dd) Rein sportbezogene Regelwerke	227
ee) Zwischenfazit	228
b) Feststellung der Tatsachengrundlage und Beurteilungsspielraum	229
aa) Einschätzungsprärogative und Beurteilungsspielraum	230
bb) Beweislast	233
cc) Berücksichtigung wissenschaftlicher Erkenntnisse	234

dd) Zwischenfazit	238
c) Erste Stufe: Legitimes Ziel	238
aa) Kriterien	238
(i) Die Besonderheiten des Sports als Ausgangspunkt	238
(ii) Berücksichtigung außerwettbewerblicher Ziele	239
(iii) Keine eigenwirtschaftliche Zielsetzung	240
(iv) Kohärenz und systematische Verfolgung	241
bb) Competitive Balance als legitimes Ziel	245
(i) Bosman als Vorläufer	245
(ii) Ansatz der Kommission	247
(iii) Meinungsstand im Übrigen	251
(iv) Eigener Ansatz	253
(v) Zwischenfazit	260
d) Zweite Stufe: Inhärenz	260
e) Dritte Stufe: Verhältnismäßigkeit	263
5. Zwischenfazit	265
C. Freistellung nach Art. 101 Abs. 3 AEUV	267
I. Verhältnis der Kontextanalyse zur Freistellung	267
II. Verbesserung der Warenerzeugung	268
III. Angemessene Beteiligung der Verbraucher	270
IV. Unerlässlichkeit	273
V. Keine Ausschaltung des Wettbewerbs	273
VI. Zwischenfazit	274
D. Art. 102 AEUV	274
I. Tatbestandsvoraussetzungen	274
II. Anwendbarkeit der Kontextanalyse	275
III. Zwischenfazit	276
E. Zusammenfassung und Zwischenfazit	276
Kapitel 5 Competitive Balance im Einzelfall	279
A. Wettbewerbsdesign	279
I. Heimvorteil im DFB-Pokal	280
II. 3-Punkte- und Rückpassregel	282
III. Playoffs	283

IV. Neustrukturierung der Sportliga	284
1. Auf- und Abstieg	284
2. Verkleinerung der Teilnehmerzahl	286
3. Europäische Super League	287
a) Gründung	288
b) Untersagung	293
V. Zwischenfazit	297
B. Talentmarkt	298
I. Gehaltsobergrenzen	298
II. Spielervermittler-Reglement	306
III. Leihverträge	310
IV. Reserve Rule	312
V. Zwischenfazit	312
C. Finanzkraft	313
I. Preisgelder	313
II. Einnahmenumverteilung	316
III. Zentralvermarktung	322
IV. „50+1“-Regel	323
V. Financial Fair Play/Financial Sustainability Regulations	325
VI. Zwischenfazit	325
D. Zusammenfassung und Zwischenfazit	326
Kapitel 6 Ergebnis und Schlussfazit	329
Literaturverzeichnis	335

Abkürzungsverzeichnis

a.A.	andere Ansicht
a.F.	alte Fassung
ABL.	Amtsblatt der Europäischen Union
Abs.	Absatz
ACB	Analysis of Competitive Balance
AEUV	Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union
Art.	Artikel
ASD	Actual Standard Deviation
ATP	Association of Tennis Professionals
Aufl.	Auflage
Az.	Aktenzeichen
Bd.	Band
BeckRS	Beck-Rechtsprechung
BGH	Bundesgerichtshof
BIP	Bruttoinlandsprodukt
BIRG	basking in reflected glory
BKartA	Bundeskartellamt
BMWE	Bundesministerium für Wirtschaft und Energie
BMWK	Bundesministerium für Wirtschaft und Klimaschutz
bspw.	beispielsweise
bzw.	beziehungsweise
CAS	Court of Arbitration for Sport
CaS	Causa Sport
CFA	College Football Association
CL	Champions League
CORF	cutting off reflected failure
dass.	dasselbe
ders.	derselbe
d.h.	das heißt

Abkürzungsverzeichnis

DFB	Deutscher Fußball-Bund
DFL	Deutsche Fußball Liga
dies.	dieselbe / dieselben
DW	Deutsche Welle
EFTA	European Free Trade Association
EG	Vertrag zur Gründung der Europäischen Gemeinschaft
e.g.	exempli gratia
EGV	Vertrag zur Gründung der Europäischen Gemeinschaft
EMRK	Europäische Menschenrechtskonvention
EuG	Gericht der Europäischen Union
EuGH	Europäischer Gerichtshof
EuR	Europarecht
EuZW	Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
EWG-Vertrag	Vertrag zur Gründung der Europäischen Wirtschaftsgemeinschaft
EWV-Abkommen	Abkommen über den Europäischen Wirtschaftsraum
F.	Federal Reporter
f.	folgende
F. 2d	Federal Reporter, Second Series
F. 3d	Federal Reporter, Third Series
ff.	folgende
FIA	Fédération Internationale de l'Automobile
FIFA	Fédération Internationale de Football Association
FINA	Fédération Internationale de Natation
Fn.	Fußnote
F. Supp.	Federal Supplement
F. Supp. 2d	Federal Supplement, Second Series
F. Supp. 3d	Federal Supplement, Third Series
GA	Generalanwalt
GG	Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland
ggf.	gegebenenfalls
GmbH	Gesellschaft mit beschränkter Haftung
GRCh	Charta der Grundrechte der Europäischen Union

GRUR	Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht
GRUR Int	GRUR International
GRUR-RR	Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht, Rechtsprechungs-Report
GWS	Gesellschaft für Wirtschaftliche Strukturforschung
HHI	Herfindahl-Hirschman-Index
Hrsg.	Herausgeber
HTT	Home Television Territory
IBF	International Boxing Federation
i.e.	id est
inkl.	inklusive
IOC	International Olympic Committee
IP	Intellectual Property
ISD	Ideal Standard Deviation
i.S.d.	im Sinne des
ISU	International Skating Union
jew.	jeweils
JuS	Juristische Schulung
K.O.	Knockout
KG	Kammergericht / Kommanditgesellschaft
lat.	lateinisch
LG	Landgericht
lit.	littera
Mio.	Millionen
ml	Milliliter
MLB	Major League Baseball
MLS	Major League Soccer
Mrd.	Milliarden
m.w.N.	mit weiteren Nachweisen
NAMSI	National Measure of Seasonal Imbalance
NBA	National Baseball Association
NCAA	National Collegiate Athletic Association
NFL	National Football League

NFLP	National Football League Properties
ng	Nanogramm
NHL	National Hockey League
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
No.	number
Nr.	Nummer
NZA	Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht
NZKart	Neue Zeitschrift für Kartellrecht
o.g.	oben genannt
OLG	Oberlandesgericht
OOM	out-of-market
ORDO	ORDO – Jahrbuch für die Ordnung von Wirtschaft und Gesellschaft
OTOC	Ordem dos Técnicos Oficiais de Contas
RabelsZ	Rabels Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrecht
RfSV	DFB-Reglement für Spielervermittlung
RGZ	Reichsgericht in Zivilsachen
Rn.	Randnummer
Rs.	Rechtssache
S.	Seite
SchiedsVZ	Zeitschrift für Schiedsverfahren
S.Ct.	Supreme Court Reporter
Slg.	Sammlung der Rechtsprechung des Gerichtshofes und des Gerichts Erster Instanz
sog.	sogenannte / sogenannter
SpoPrax	Sportrecht und E-Sportrecht in der Praxis
SpuRt	Zeitschrift für Sport und Recht
SSNIP	small but significant non-transitory increase in price
str.	strittig
SZ	Süddeutsche Zeitung
TV	Fernsehen
u.	und
u.a.	und andere / unter anderem

UEFA	Union des Associations Européennes de Football
UEFA-ARICC	UEFA Authorisation Rules governing International Club Competitions
UOH	Uncertainty of Outcome Hypothesis / Unsicherheitshypothese
U.S.	United States Reports
USA	Vereinigte Staaten von Amerika
USC	United States Code
U.S.C.C.A.N.	United States Code Congressional and Administrative News
USFL	United States Football League
v.	versus
vgl.	vergleiche
VGR	Volkswirtschaftliche Gesamtrechnung
VO	Verordnung
WBA	World Boxing Association
WBC	World Boxing Council
WBO	World Boxing Organization
WRP	Wettbewerb in Recht und Praxis
WuW	Wirtschaft und Wettbewerb
z.B.	zum Beispiel
ZHR	Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschaftsrecht
Ziff.	Ziffer
ZWeR	Zeitschrift für Wettbewerbsrecht

