

Zentralvermarktung von Fußball-Medienrechten

GRUR Jahrestagung
Augsburg, 19. September 2024

Gliederung

- I. Einleitung
- II. Tatsächliche und rechtliche Ausgangslage
- III. Kartellrechtliche Bewertung – Vorfragen
- IV. BKartA, Vorsitzendenschreiben vom 26.2.2024 – Würdigung des kartellrechtlichen Ansatzes
- V. Fazit und Ausblick

I. Einleitung

- **Schreiben des Vorsitzenden der 6. Beschlussabteilung des BKartA vom 26.2.2024 (V/B 6-21/22) gem. §§ 32c Abs. 2, 61 Abs. 2 GWB an die DFL**
 - Prüfung allein am Maßstab von Art. 101 AEUV und § 1 GWB
 - Keine Prüfung anhand der Vorgaben von *EuGH*, 21.12.2023, C-333/21, ECLI:EU:C:2023:1011 Rn. 210–241 – *European Superleague Company/FIFA und UEFA* (nachfolgend: *ESL*)
 - Vernachlässigung von *Monopolkommission*, XXI. Hauptgutachten, 2016 und XXIII. Hauptgutachten, 2020

II. Tatsächliche und rechtliche Ausgangslage

- **Übersicht**

Rechtepakete (allgemein):

- co-exkl. Einzelspiele an drei Spieltagen sowie 1. Spieltag der 2. BL, Relegation und Supercup
- co-exkl. Einzelspiele der 2. BL Samstag, 20:30 Uhr
- Highlights (Zweitverwertung)
- Live-Übertragungen exklusiv für sämtliche Übertragungswege → **„No-Single-Buyer-Rule“**
- Live-Konferenz exklusiv für sämtliche Übertragungswege
- Highlights (Erstverwertung)
- **zeitversetzte Zweitverwertung einzelner Spiele**

Sky (Bundesligapaket)

- ▶ **sämtliche Übertragungswege**
- exkl. Live-Übertragungen aller BL-Spiele am Samstag (+ engl. Woche) und der gesamten 2. BL (co-exkl. 2. BL, Sa., 20.30 Uhr)
- Live-Konferenz exklusiv für sämtliche Übertragungswege

DAZN

▶ **nur Streaming**

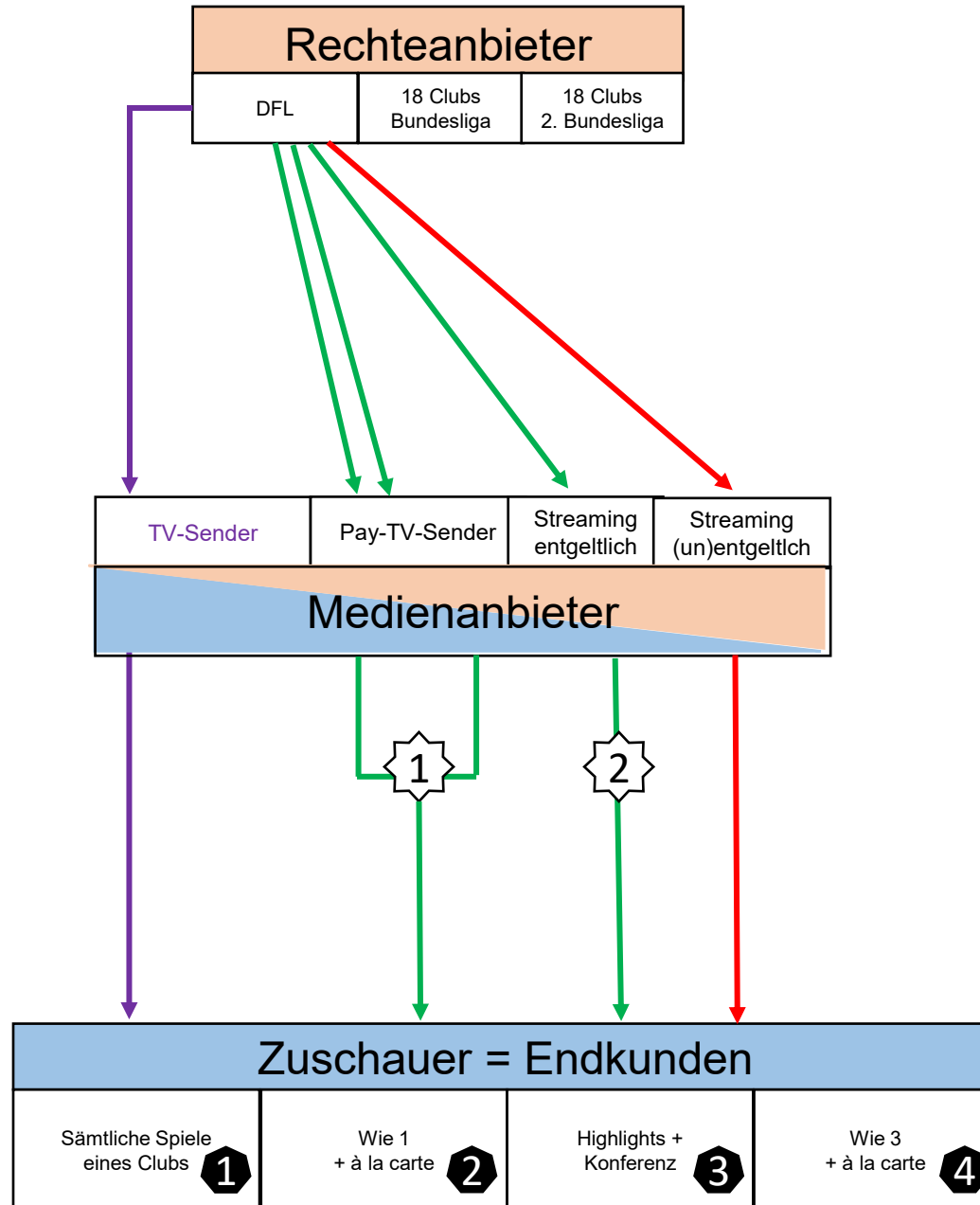
- Live-Übertragungen von Spielen der BL am Freitag und Sonntag

Highlights

- ▶ Erstverwertung unmittelbar nach Spielende auf Abruf: Axel Springer
- ▶ Zweitverwertung: Zusammenfassungen zeitversetzt in der ARD, ZDF (Samstag) und Sport 1 (Sonntag) „zweite“ Zweitverwertung. Digitale Clips Montags bei allen drei Anbietern.

1

2



Rechtemarkt

Übertragungsmarkt

II. Tatsächliche und rechtliche Ausgangslage

- **Drei kartellrechtliche Problemfelder:**
 - (1) **Beschluss der Ligamitglieder über Zentralvermarktung von Medienrechten als horizontale Wettbewerbsbeschränkung (Art. 101 Abs. 1 AEUV, § 1 GWB)**

Rechtepakete (allgemein):

- co-exkl. Einzelspiele an drei Spieltagen sowie 1. Spieltag der 2. BL, Relegation und Supercup
- co-exkl. Einzelspiele der 2. BL Samstag, 20:30 Uhr
- Highlights (Zweitverwertung)
- Live-Übertragungen exklusiv für sämtliche Übertragungswege → **„No-Single-Buyer-Rule“**
- Live-Konferenz exklusiv für sämtliche Übertragungswege
- Highlights (Erstverwertung)
- **zeitversetzte Zweitverwertung einzelner Spiele**

Sky (Bundesligapaket)

- ▶ **sämtliche Übertragungswege**
- exkl. Live-Übertragungen aller BL-Spiele am Samstag (+ engl. Woche) und der gesamten 2. BL (co-exkl. 2. BL, Sa., 20.30 Uhr)
- Live-Konferenz exklusiv für sämtliche Übertragungswege

DAZN

▶ **nur Streaming**

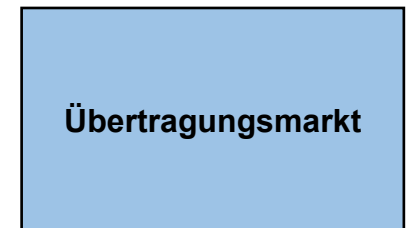
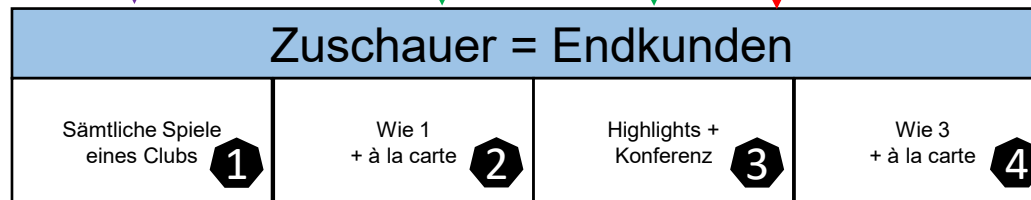
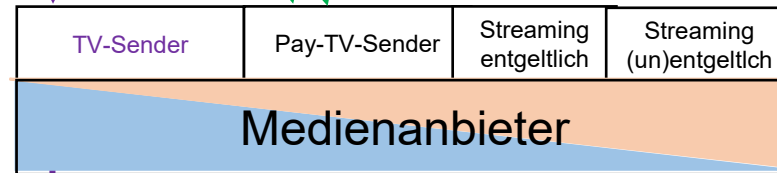
- Live-Übertragungen von Spielen der BL am Freitag und Sonntag

Highlights

- ▶ Erstverwertung unmittelbar nach Spielende auf Abruf: Axel Springer
- ▶ Zweitverwertung: Zusammenfassungen zeitversetzt in der ARD, ZDF (Samstag) und Sport 1 (Sonntag) „zweite“ Zweitverwertung. Digitale Clips Montags bei allen drei Anbietern.

1

2



II. Tatsächliche und rechtliche Ausgangslage

▪ **Drei kartellrechtliche Problemfelder:**

- (1) Beschluss der Ligamitglieder über Zentralvermarktung von Übertragungsrechten als horizontale Wettbewerbsbeschränkung (Art. 101 Abs. 1 AEUV, § 1 GWB)
- (2) Vermarktungsvertrag auf dem Rechtemarkt als potentielle vertikale Wettbewerbsbeschränkung (z.B. bei Verwendung von Exklusivitätsklauseln)**
- (3) *Potentiell missbräuchliche Durchsetzung der Vermarktungsbedingungen auf dem Rechtemarkt (Art. 102 AEUV, § 19 GWB)***

Rechtepakete (allgemeine):

- co-exkl. Einzelspiele an drei Spieltagen sowie 1. Spieltag der 2. BL, Relegation und Supercup
- co-exkl. Einzelspiele der 2. BL Samstag, 20:30 Uhr
- Highlights (Zweitverwertung)
- Live-Übertragungen **exklusiv** für sämtliche Übertragungswege → **„No-Single-Buy-Rule“**
- Live-Konferenz **exklusiv** für sämtliche Übertragungswege
- Highlights (Erstverwertung)
- **zeitversetzte Zweitverwertung einzelner Spiele**

Sky (Bundesligapaket)

- ▶ **alle Übertragungswege** exkl. Live-Übertragungen aller BL Spiele am Samstag (+ engl. Woche) und der gesamten 2. BL (co-exkl. 2. BL Sa., 20:30 Uhr)
- Live-Konferenz **exklusiv** für sämtliche Übertragungswege

DAZN

▶ **nur Streaming**

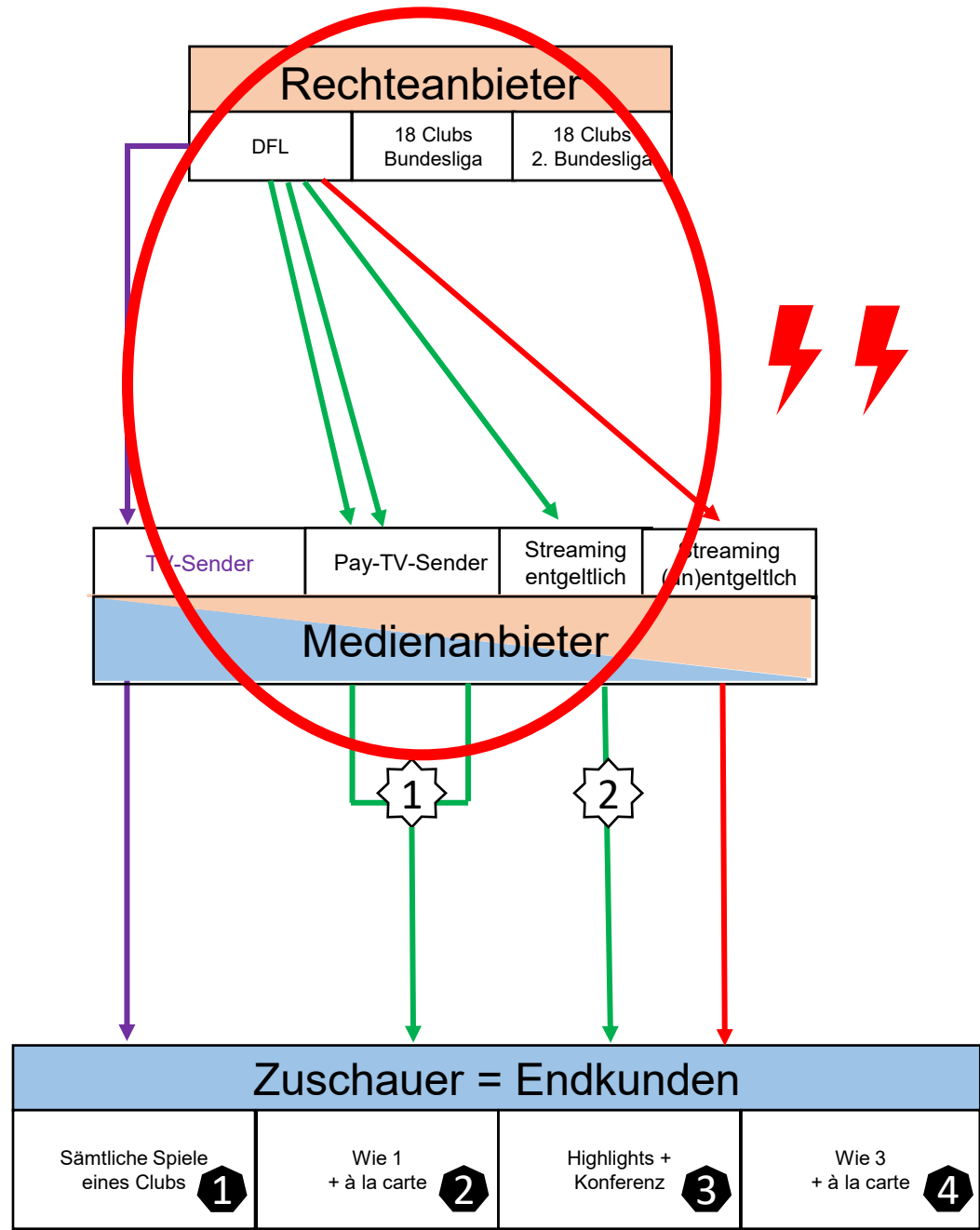
- Live-Übertragungen von Spielen der BL am Freitag und Sonntag

Highlights

- ▶ Erstverwertung unmittelbar nach Spielende auf Abruf: Axel Springer
- ▶ Zweitverwertung: Zusammenfassungen zeitversetzt in der ARD, ZDF (Samstag) und Sport 1 (Sonntag) „zweite“ Zweitverwertung. Digitale Clips Montags bei allen drei Anbietern.

1

2



Rechtemarkt

Übertragungsmarkt

III. Kartellrechtliche Bewertung – Vorfragen

1. Interdependenzen im Verhältnis Rechte- u. Übertragungsmarkt

- **Fußballligaspiele im Rahmen einer Wertschöpfungskette**
(*Monopolkommission*, XXI. Hauptgutachten, 2016, Rn. 374)
- **Fußballspiele als Nicht-Transaktionsplattform** (andeutungsweise bereits *Monopolkommission*, XXI. Hauptgutachten, 2016, Rn. 382)
 - Bundesliga und der 2. Bundesliga als mehrseitiger Markt in Form einer Aufmerksamkeitsplattform (*Heermann*, *Verbandsautonomie im Sport*, 2022, Kap. VI Rn. 96–113)

Rechtepakete (allgemein):

- co-exkl. Einzelspiele an drei Spieltagen sowie 1. Spieltag der 2. BL, Relegation und Supercup
- co-exkl. Einzelspiele der 2. BL Samstag, 20:30 Uhr
- Highlights (Zweitverwertung)
- Live-Übertragungen exklusiv für sämtliche Übertragungswege → **„No-Single-Buyer-Rule“**
- Live-Konferenz exklusiv für sämtliche Übertragungswege
- Highlights (Erstverwertung)
- **zeitversetzte Zweitverwertung einzelner Spiele**

Sky (Bundesligapaket)

- ▶ **sämtliche Übertragungswege**
- exkl. Live-Übertragungen aller BL-Spiele am Samstag (+ engl. Woche) und der gesamten 2. BL (co-exkl. 2. BL, Sa., 20.30 Uhr)
- Live-Konferenz exklusiv für sämtliche Übertragungswege

DAZN

▶ **nur Streaming**

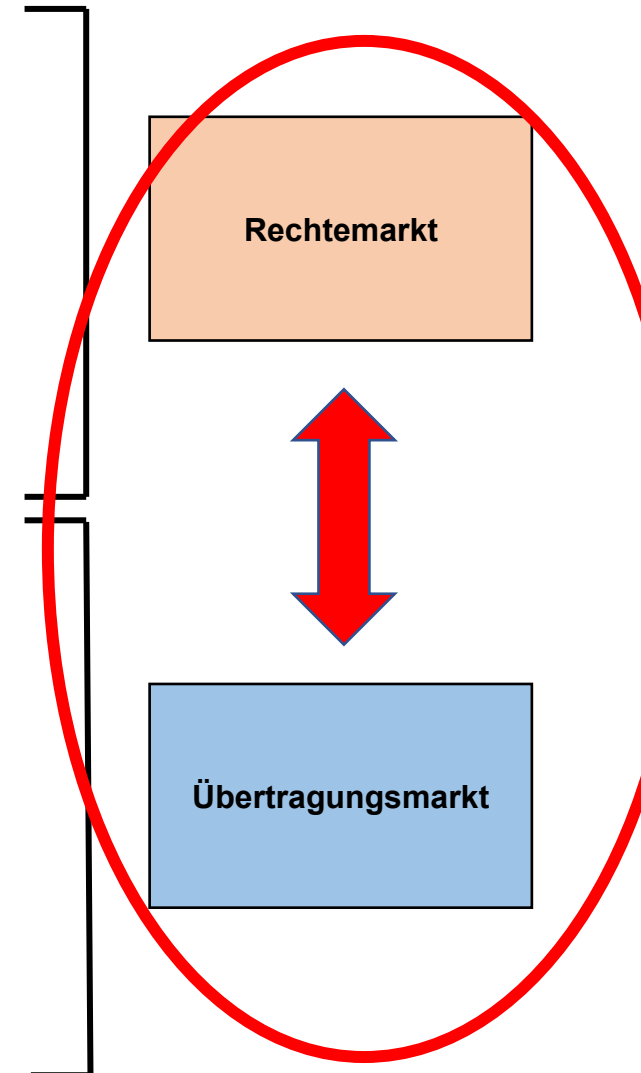
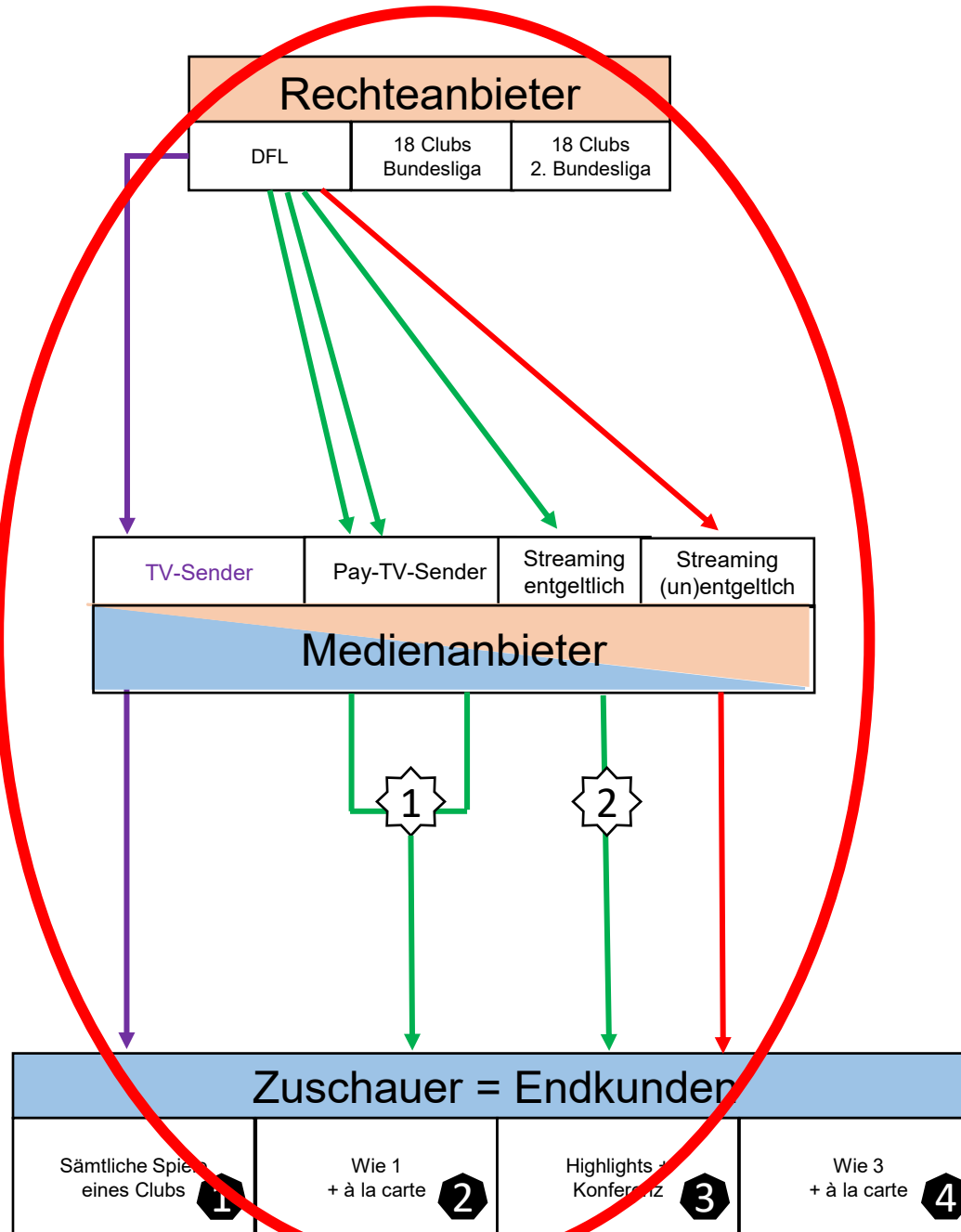
- Live-Übertragungen von Spielen der BL am Freitag und Sonntag

Highlights

- ▶ Erstverwertung unmittelbar nach Spielende auf Abruf: Axel Springer
- ▶ Zweitverwertung: Zusammenfassungen zeitversetzt in der ARD, ZDF (Samstag) und Sport 1 (Sonntag) „zweite“ Zweitverwertung. Digitale Clips Montags bei allen drei Anbietern.

1

2



III. Kartellrechtliche Bewertung – Vorfragen

2. Rechteinhaber

- Divergierende Rechtslage in den Mitgliedstaaten (*EuGH*, ECLI:EU:C:2023:1011 Rn. 213–216 – *ESL*)
- Bundesliga, 2. Bundesliga und DFL bilden zusammen eine Gemeinschaft nach Bruchteilen gem. § 741 BGB (*Heermann*, *Verbandsautonomie im Sport*, 2022, Kap. XIII Rn. 734 f.; str.)

III. Kartellrechtliche Bewertung – Vorfragen

3. Marktbeherrschende Stellung der DFL auf Rechtemarkt

- Bejahend *Monopolkommission*, XXI. Hauptgutachten, 2016, Rn. 411 a.E. (ohne Begründung)
- Im Ergebnis tendenziell auch *Heermann*, *Verbandsautonomie im Sport*, 2022, Kap. XIII Rn. 870–878:
 - Weitgehende statutarische Einschränkung der Möglichkeit zur Einzelvermarktung durch Ligamitglieder
 - Faktische Monopolstellung der DFL als Rechteinhaber, die durch die Veräußerung zumeist exklusiver Rechtepakete an die Medienanbieter auf letztere übergeht
 - Besonders attraktives und nur sehr begrenzt – wenn überhaupt – austauschbares Produkt auf dem deutschen Markt für Sportübertragungen

III. Kartellrechtliche Bewertung – Vorfragen

4. Dynamische Entwicklung auf Rechte- u. Übertragungsmarkt

- Markteintritt reiner Streaminganbieter
 - Zunahme der Technologievielfalt auf der Seite der Medienanbieter
 - Inzwischen weitgehende Technologieneutralität auf der Seite der Endkunden
 - Ständige Zunahme des Angebots an Fußball-Medienrechten
 - Wandel der Zuschauergewohnheiten der Endkunden
- Folge: Abnehmende Präzedenzwirkung älterer (Freistellungs-)Entscheidungen der EU-Kommission und des BKartA

Rechtepakete (allgemein):

- co-exkl. Einzelspiele an drei Spieltagen sowie 1. Spieltag der 2. BL, Relegation und Supercup
- co-exkl. Einzelspiele der 2. BL Samstag, 20:30 Uhr
- Highlights (Zweitverwertung)
- Live-Übertragungen exklusiv für sämtliche Übertragungswege → **„No-Single-Buyer-Rule“**
- Live-Konferenz exklusiv für sämtliche Übertragungswege
- Highlights (Erstverwertung)
- **zeitversetzte Zweitverwertung einzelner Spiele**

Sky (Bundesligapaket)

- ▶ **sämtliche Übertragungswege**
- exkl. Live-Übertragungen aller BL-Spiele am Samstag (+ engl. Woche) und der gesamten 2. BL (co-exkl. 2. BL, Sa., 20.30 Uhr)
- Live-Konferenz exklusiv für sämtliche Übertragungswege

DAZN

▶ nur Streaming

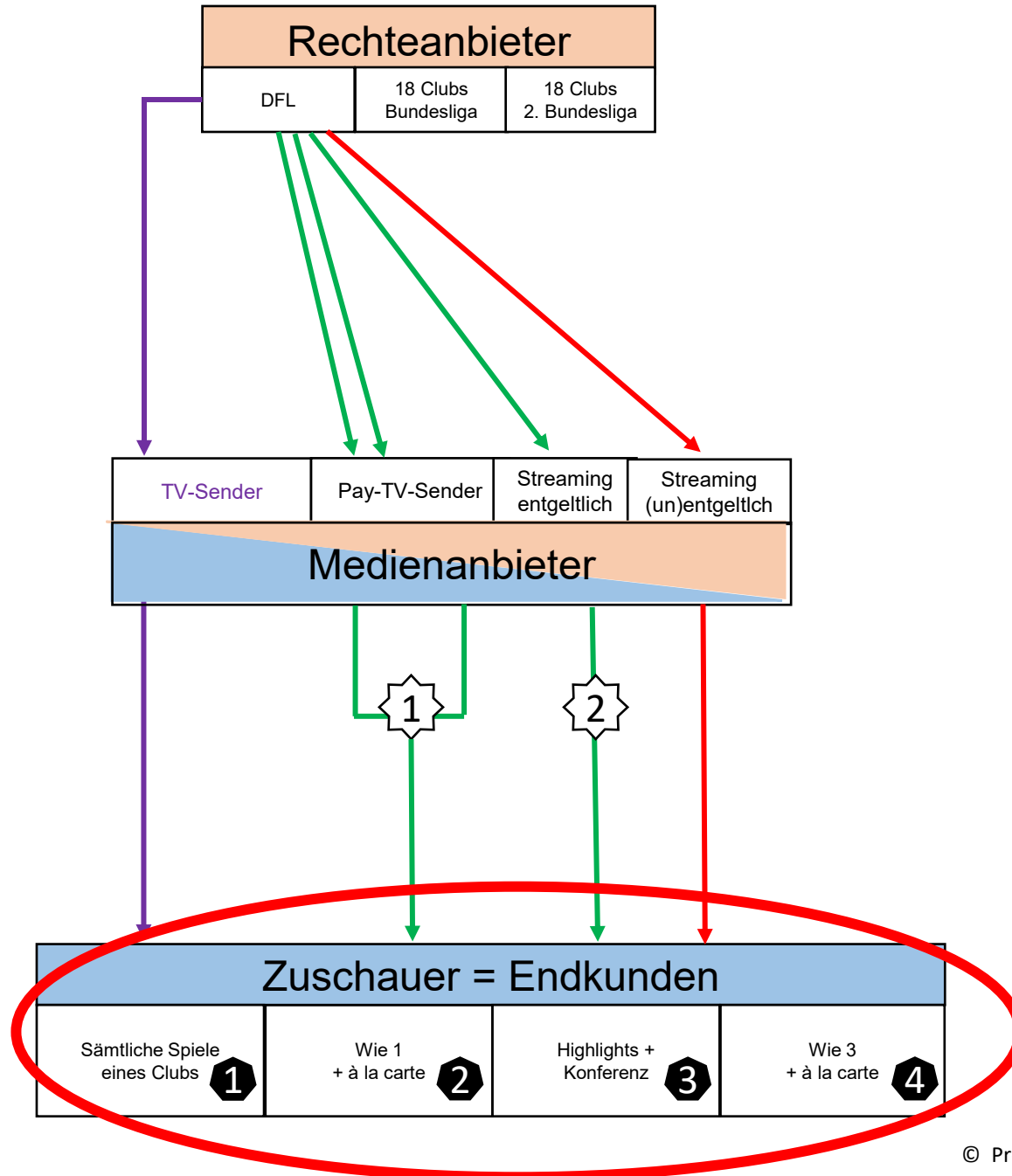
- Live-Übertragungen von Spielen der BL am Freitag und Sonntag

Highlights

- ▶ Erstverwertung unmittelbar nach Spielende auf Abruf: Axel Springer
- ▶ Zweitverwertung: Zusammenfassungen zeitversetzt in der ARD, ZDF (Samstag) und Sport 1 (Sonntag) „zweite“ Zweitverwertung. Digitale Clips Montags bei allen drei Anbietern.

1

2



Rechtemarkt

Übertragungsmarkt

IV. BKartA, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024 – Würdigung

1. Art. 101 Abs. 1 AEUV

- **Isolierte Betrachtung des relevanten Rechtemarktes** (*BKartA*, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024, S. 2 f.; anders zuvor noch *BKartA*, BeckRS 2020, 19496 Rn. 201–220)
- **Vernachlässigung der aus der Zentralvermarktung (weitgehend) exklusiver Rechtepakete resultierenden Wettbewerbsbeschränkungen auch auf dem Übertragungsmarkt**
- **Bewirkte Wettbewerbsbeschränkung:** *BKartA*, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024, S. 3; *BKartA*, BeckRS 2020, 19496 Rn. 201–220; *EU-Komm.*, 23.7.2003, COMP/C-2/37398, Rn. 113–116 zur UEFA Champions League; **a.A., bezweckte Wettbewerbsbeschränkung:** *EuGH*, ECLI:EU:C:2023:1011 Rn. 217–230 – *ESL*; *Monopolkommission*, XXI. Hauptgutachten, 2016, Rn. 412 f.)

IV. BKartA, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024 – Würdigung 2. Art. 102 AEUV

- **Bislang keine kartellrechtliche Prüfung am Maßstab von Art. 102 AEUV durch das BKartA**
- **Einen Verstoß gegen Art. 102 AEUV im Grundsatz bejahend: *EuGH*, ECLI:EU:C:2023:1011 Rn. 217–230 – *ESL***
- **Die Möglichkeit eines Verstoßes gegen Art. 102 AEUV andeutend: *Monopolkommission*, XXI. Hauptgutachten, 2016, Rn. 411 a.E.; XXIII. Hauptgutachten, 2020, Rn. 473**
- **Folgefrage: Differenzierung zwischen *bezwecktem* oder nur *bewirktem* Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung? So andeutungsweise *EuGH*, ECLI:EU:C:2023:1011 Rn. 185 – *ESL* („Verhaltensweisen, die ihrem Wesen nach gegen Art. 102 AEUV verstoßen“).**

IV. BKartA, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024 – Würdigung 3. Art. 101 Abs. 3 AEUV und Effizienzeinwand

- **Gewisse Parallelen zwischen beiden Rechtfertigungsansätzen** (*EuGH*, ECLI:EU:C:2023:1011 Rn. 204–208 – *ESL*)
- **Effizienzgewinne:**
 - Ermöglichung des Erwerbs von ligabezogenen Rechtepaketen
 - Gestaltung von attraktiven ligabezogenen Produkten; Anknüpfung „*an die in der Vergangenheit etablierten Sehgewohnheiten der Zuschauer*“
 - „*nach sehr vorläufiger Bewertung*“: horizontale und vertikale Umverteilung von Erlösen aus der Zentralvermarktung durch DFL

IV. BKartA, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024 – Würdigung 3. Art. 101 Abs. 3 AEUV und Effizienzeinwand

▪ Effizienzgewinne:

- Darlegungslast: „**Der Vorteil [...] muss jedoch tatsächlich und konkret dargetan werden.**“ (EuGH, ECLI:EU:C:2023:1011 Rn. 236 – ESL)
- BKartA, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024, S. 1 f. basiert indes auf einer „**Befragung möglicher Erwerber der Medienrechte**“.

IV. BKartA, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024 – Würdigung 3. Art. 101 Abs. 3 AEUV und Effizienzeinwand

- **Durch Zentralvermarktung verursachter wettbewerblicher Schaden:**
 - *BKartA*, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024, S. 12: Der EuGH sehe die Gefahr überhöhter und damit missbräuchlicher Preise für die Medienrechte; mglw. übertragbar auf Zentralvermarktung durch DFL.
 - **Gefahr eines Marktmachttransfers und einer sog. „doppelten Marginalisierung“** (str.)
 - **Ausführlich zu denkbaren Schäden:** *Heermann*, *Verbandsautonomie im Sport*, 2022, Kap. XIII Rn. 830–836

IV. BKartA, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024 – Würdigung 3. Art. 101 Abs. 3 AEUV und Effizienzeinwand

▪ Gesamtsaldo:

- *BKartA*, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024, V/B 6 – 21/22, S. 12: **keine abschließende Beurteilung**; die – vom BKartA derzeit überprüfte – **50+1-Regel** als „*gewisse institutionelle Gewähr dafür [...], dass aus der Zentralvermarktung erlöste Mittel auch für aner kennenswerte Zwecke verwendet werden*“
- Nicht nur im Hinblick auf die Darlegungslast zweifelhaft!

IV. BKartA, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024 – Würdigung 3. Art. 101 Abs. 3 AEUV und Effizienzeinwand

- **Unerlässlichheit für die Erreichung der Effizienzen (zweifelhaft)**
 - Verschiedene Modelle einer weitreichenden co-exklusiven (Zentral-)Vermarktung sind denkbar und werden teilweise sogar praktiziert (*Heermann, WuW 2017, 312, 316 f.; ders., WRP 2018, 7 Rn. 44; Monopolkommission, XXIII. Hauptgutachten, 2020, Rn. 483*)
 - USA: Sports Broadcasting Act aus dem Jahr 1961 (hierzu *Heermann, Verbandsautonomie im Sport, 2022, Kap. XIII Rn. 794–798 m.w.N.*)

IV. BKartA, Vorsitzendenschreiben v. 26.2.2024 – Würdigung 3. Art. 101 Abs. 3 AEUV und Effizienzeinwand

- **Angemessene Verbraucherbeteiligung** (sehr zweifelhaft)
 - *„Der Vorteil, den der zentralisierte Verkauf der Rechte an den Interklub-Fußballwettbewerben für jede Gruppe von Nutzern – zu denen nicht nur Profi- und Amateurklubs sowie die übrigen Interessengruppen im Fußball gehören, sondern auch die Zuschauer und die Fernsehzuschauer – mit sich bringt, muss jedoch tatsächlich und konkret dargetan werden.“*
(EuGH, ECLI:EU:C:2023:1011 Rn. 236 – ESL)
- **Kein Wettbewerbsausschluss** (wegen weitgehender Exklusivität der Rechtepakete sehr zweifelhaft)

V. Fazit und Ausblick

- Die kartellrechtliche Bewertung im Schreiben des Vorsitzenden der 6. Beschlussabteilung des BKartA vom 26.2.2024 (V/B 6-21/22) überzeugt in wesentlichen Teilen nicht.
- Leitlinien der Europäischen Kommission als behördlicher Beitrag zur Durchsetzung des Wettbewerbsrechts im Sportsektor? (*Monopolkommission, XXV. Hauptgutachten, 2024, Rn. 292 m.w.N.*)
- Zur Vertiefung: *Heermann, Zentralvermarktung von Fußball-Medienrechten, GRUR 2024 (im Erscheinen)*