

Mario Monti | Prinz Nikolaus von und zu Liechtenstein
Bo Vesterdorf | Jay Westbrook | Luzius Wildhaber
(Eds.)

Economic Law and Justice
in Times of Globalisation

•

Wirtschaftsrecht und Justiz
in Zeiten der Globalisierung

Festschrift
for
Carl Baudenbacher



Nomos

Stampfli Verlag AG Bern

Table of Contents

Introduction	7,
--------------	----

Sir Christopher Bellamy
Judge, Court of First Instance of the European Communities 1992 to 1999;
President of the Competition Appeal Tribunal (UK) 1999 to 2007;
Senior Consultant, Linklaters

Foreword

Bishop Dr. *John McCarthy*
Emeritus of Austin, Texas

A Paper for a Friend	23
----------------------	----

I. Justice/Jurisprudence

Professor jur. Dr., Dr. jur. h.c. (Copenhagen), MA (Oxon.) *UlfBernitz*
Professor of European Law at Stockholm University; ^v
Director Oxford/Stockholm Venture in European Law \

The Application of EEA Law in Sweden	29
--------------------------------------	----

Professor *David Thor Bjorgvinsson*
Judge at the European Court of Human Rights; Professor of Law,
Reykjavik University School of Law

Application of Article 34 of the ESA/Court Agreement by Icelandic Courts	37
--	----

Professor Dr. *Marco Bronckers*
Professor of Law, University of Leiden; Partner, WilmerHale Brussels

The Relationship of the EC Courts with other International Tribunals Non-committal, Respectful or Submissive?	51
--	----

Dr. iur. *Dirk Buschle*

*Legal Secretary and Head of the President's Cabinet at the EFTA Court;
Deputy Director of the Institute of European and International Business
Law at the University of St. Gallen (HSG)*

The Free Movement of Capital in the EEA - A *Lehrstück* in Homogeneity 75

Professor Dr. iur. *Thomas Cottier*, LL.M. (Mich.)

*Managing Director, World Trade Institute, Universtet Bern;
Ordinarius für Europa- und Wirtschaftsvölkerrecht*

The Judge in International Economic Relations 99

Luc Frieden, LL.M. Cantab., LL.M. Harv.

Ministre de la Justice du Grand-Duché de Luxembourg

Une justice pénale européenne qui accompagne la globalisation 123

Professor *Samuel Issacharoff*

Reiss Professor of Constitutional Law, New York University School of Law

A Cosmopolitan Judge for a Cosmopolitan Era

An Essay in Honor of *Carl Baudenbacher*

131

Professor Dr. *Christian Kohler*

*Generaldirektor der Generaldirektion Bibliothek, Wissenschaftlicher Dienst
und Dokumentation des Gerichtshofs der Europäischen Gemeinschaften;
Honorarprofessor, Europa-Institut der Universität des Saarlandes*

Dialog der Gerichte im europäischen Justizraum

Zur Rolle des EuGH bei der Auslegung des neuen Übereinkommens von
Lugano

141

Philippe Lsgar -

*Ancien avocat général de la Cour de justice des Communautés euro-
peennes; Président de la Commission nationale de déontologie de la sécurité*

L'expertise judiciaire dans le contentieux communautaire

157

Professor <i>Sanford Levinson</i> <i>W. St. John Garwood and W. St. John Garwood Jr. Centennial Chair in Law, University of Texas Law School; Professor, Department of Government, University of Texas at Austin</i>	o
The Importance of the Comparative Moment in Constitutional Design An Essay for <i>Carl Baudenbacher</i>	165
Professor Dr. <i>Miguel Poiares Maduro</i> <i>Advocate General at the Court of Justice of the European Communities</i>	
Legal Travels and the Risk of Legal Jet-Lag The Judicial and Constitutional Challenges of Legal Globalisation	175
Professor Sir <i>Basil Mdrkesinis</i> , QC, LL.D. (Cantab.), DCL (Oxon.), Dr. iur. h.c. multa <i>Professor at Faculty of Laws, University College London</i>	
Political thought in legal judgments	191
Professor <i>Paolo Mengozzi</i> <i>Advocate General at the Court of Justice of the European Communities;</i> <i>Professor of European Law at the University of Bologna</i>	
The European Union balance of powers and the case law related to EC external relations	207
Professor <i>Thorgeir Orlygsson</i> , Cand. Jur., LL.M. <i>Judge at the EFTA Court</i>	
Iceland and the EFTA Court Twelve Years of Experience	225
<i>Eleanor Sharpston</i> , Q.C. <i>Advocate General at the Court of Justice of the European Communities;</i> <i>Fellow in Law, King's College Cambridge</i>	
An impressive level of scrutiny: Appearing before the EFTA Court in two early cases	243

Dr. iur., LL.M., J.S.D. (Yale), Dres. h.c., LL.D. h.c. *Luzius Wildhaber*
Präsident des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte 1.998-2007;
Professor an der Universität Basel

The Protection of Legitimate Expectations in European Human Rights Law 253

II. Economic Law

Professor DDr. *Walter Barfuß*
Präsident des Österreichischen Normungsinstitutes; Generaldirektor der
Bundeswettbewerbsbehörde a.D.

Globalisierung und national champions: Ein Problem der
 Zusammenschlusskontrolle 267

Professor *George A. Bermann*
Beekman Professor of Law; Walter Gellhorn Professor of Law;
Jean Monnet Professor of European Union Law; Director of the
European Legal Studies Center at the Columbia Law School, New York

The Emergence of Transatlantic Regulation 275

Dr. *UlfBoge*
Präsident des Bundeskartellamtes a.D.

Baustellen im nationalen und europäischen Wettbewerbsbereich 283

Professor Dr. *Joachim Bornkamm*
Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof

Die Freistellung vom Kartellverbot nach dem Systemwechsel
 Beurteilungs- und Gestaltungsspielräume im System der Legalsausnahme 299

Professor *Jacques H. J. Bourgeois*
WilmerHale Brussels, Member of the Brussels Bar; Professor at the
College of Europe; Guest Professor at Gent University

Ne bis in idem and Enforcement of EEA Competition Rules 313

Professor *Eleanor M. Fox*

*Walter J. Derenberg Professor of Trade Regulation at New York University .
School of Law*

Antitrust in Times of Globalization 319

*Peter Freeman, M.A. (Cantab.), Licence Speciale en Droit Europeen
(Bruxelles)*

Solicitor; Chairman of the UK Competition Commission

Market Investigations in the United Kingdom: The Story So Far 331

Professor Dr. *Jochen Glockner, LL.M. (USA)*

*Inhaber des Lehrstuhls für Deutsches und Europäisches Privat- und
Wirtschaftsrecht der Universität Konstanz; Richter am Oberlandesgericht
Karlsruhe*

Sprach- und Rechtsräume im Markenrecht 351

Professor Dr. jur. *Hans Petter Graver*

Professor at the University of Oslo

The Harmonisation of National Administrative Law 377

Barry E. Hawk

*Skadden, Arps, Slate, Meagher & Flom LLP; Director, Fordham Competition
Law Institute*

Conduct Element in Abuse of Dominant Position 393

Professor Dr. *Gunter Hirsch*

*Präsident des Bundesgerichtshofs; Ehemaliger Richter am Gerichtshof
der Europäischen Gemeinschaften*

Voraussetzungen und Kriterien einer Kontrolle von Energiepreisen am
Maßstab der «Billigkeit» 405

Dr. *Peter Jann*

Kammerpräsident am Gerichtshof der Europäischen Gemeinschaften

Nationale Steuern und das EG Beihilfenverbot - ein Überblick 419

Dr. *Clifford A. Jones*, J.D. (Okla.), M.Phil. (Cantab.)

Associate in Law Research and Lecturer, Center for Governmental Responsibility, University of Florida Levin College of Law

Private Antitrust in the Global Market
An Essay on «Swimming without getting wet» 443

Pieter Kalbfleisch

Chairman of the Board of the Netherlands Competition Authority

The Assessment of Interests in Competition Law: A Balancing Act 455

Professor *Mark A. Lemley*

William H. Neukom Professor of Law; Stanford Law School; Director, Stanford Program in Law, Science and Technology, Of counsel, Keker & Van Nest LLP

David O'Brien

Partner at Zagorin, O'Brien & Graham LLP

Ryan M. Kent

Attorney at Keker & Van Nest LLP

Ashok Ramani

Attorney at Keker & Van Nest LLP

Robert Van Nest

Principal at Keker & Van Nest, LLP

Divided Infringement Claims 475

Philip Lowe

Director General of Competition of the European Commission

Competition Policy as an Instrument of Global Governance 489

Dr. *Frank Montag*, LL.M.

*Rechtsanwalt und Partner der Sozietdt Freshfields Bruckhaus Deringer;
Vorsitzender der Studienvereinigung Kartellrecht e. V.*

Die Anwendung des Zusammenschlussbegriffes der FKVO bei mehreren
miteinander verknüpften Transaktionen 503

Professor Dr. *Mario Monti*

*President of Bocconi University; Former European Commissioner for
Competition*

Competition Policy and International Integration 519

Jur. Dr. h.c. *Sven Norberg*

*Former Director of DG Competition, European Commission; Former,
Judge of the EFTA Court ' •*

Making a Virtue out of Necessity and at the Same Time Strengthening
European Competition Law Enforcement
How the White Paper on the Modernisation Reform came about 523

Professor Dr. *Pierre Pescatore*

Ancienjuge a la Cour de Justice des Commuhautees europeennes

Variations sur la jurisprudence «Cassis de Dijon» ou la solidarity entre
l'ordre public national et l'ordre public communautaire 543

Jacqueline Riffault-Silk

Conseiller a la Cour de Cassation de France

Regulation, reparation, harmonisation
Un triple defi pour le juge national en droit de la concurrence 557

Professor Dr. *Allan Rosas*

*Judge at the European Court of Justice of the European Communities;
President of the Third Chamber of the Court; Former Armfelt Professor
of Law, Abo Akademi University*

Judicial Protection in EU State Aid Law 579

Professor Dr. h.c. (HSG) <i>Helmuth Schroter</i> <i>Direktor und Anhorungsbeauftragter a.D. der Europdischen Kommission in Kartell- und Fusionskontrollverfahren; Professor an der Universitdt Saarbrucken</i>	
Zur Einschränkung des wettbewerbsrechtlichen Unternehmensbegriffs Rückblick und Ausblick	593
Professor Dr. <i>Vassilios Skouris</i> <i>President of the Court of Justice of the European Communities</i>	
The Recovery of Unlawful State Aid from Successor Companies • Reflections on the Recent Case Law of the European Court of Justice	615
Professor <i>Stefan Mar Stefdnsson</i> <i>Professor of Law at the University of Iceland; Ad hoc Judge of the EFTA Court</i>	
Legitimate Expectations in EC/EEA Law	627
Professor Dr. iur. <i>Walter Stoffel</i> <i>Professor an der Rechtswissenschaftlichen Fakultdt der Universitdt Freiburg (Schweiz); Prdsident der Schweizerischen Wettbewerbskommission Thomas Nydegger, Fursprecher, M.B.L.-HSG, Leiter Bereich Finanzdienstleistungen im Sekretariat der Wettbewerbskommission</i>	
Banken, Korporatismus und Wettbewerbsrecht in der Schweiz	643
Professor <i>Antonio Tizzano</i> <i>Judge at the Court of Justice of the European Communities; Professor of European Law at the University of Rome «La Sapienza»</i>	
La notion de «pouvoir adjudicateur» dans la jurisprudence communautaire en matiere des marches publics	659

Cand. Jur. *Bo Vesterdorf*
President of the Court of First Instance of the European Communities

The EC Competition Law Policy on Fines
 Main Issues and Ways Ahead 671

Professor Dr. iur. *Roland von Bu'ren*
Rechtsanwalt; Ordinarius für Handels-, Wettbewerbs- und
Immaterialgüterrecht; Direktor des Instituts für Wirtschaftsrecht der
Universität Bern; Früherer Präsident der Schweizerischen
Wettbewerbskommission

Vom schweizerischen zum europäischen Binnenmarkt 691

III. Business Law

Professor Dr. iur. Dr. rer. oec. *Herbert Batliner*
Rechtsanwalt, Advokaturbüro Dr. Dr. Batliner & Dr. Gasser
 Dr. iur. *Johannes Gasser, LL.M.*
Rechtsanwalt, Advokaturbüro Dr. Dr. Batliner & Dr. Gasser

Sind Schiedsklauseln zulasten Dritter gemäss Art. 6 EMRK zulässig?
 Ein juristischer Ausblick von Liechtenstein nach Europa 705

Dr. Jur. *Henrik Bull*
Judge at the EFTA Court

Recognition of Foreign Bankruptcies: Swiss Law as an Example to
 the World? 727

Professor Dr. rer. publ. *Peter Nobel*
a.o. Professor für Privat-, Handels- und Wirtschaftsrecht und Direktor des
Instituts für Europarecht an der Universität St. Gallen; ord. Professor ad
personam für schweizerisches und internationales Handels- und,
Wirtschaftsrecht an der Universität Zürich; Rechtsanwalt, Nobel & Hug
Rechtsanwältin

Globalisierung des Gesellschaftsrechts 735

Dr. *Othmar Strasser*

Rechtsanwalt; Leiter Recht Steuern + Compliance der Zurcher Kantonalbank

Strafrechtliche Verantwortung des Unternehmensjuristen einer
Schweizer Bank • - 749

Professor *Jay Lawrence Westbrook*

Benno C. Schmidt Chair, The University of Texas School of Law

National Regulation of Multinational Default 777

IV. Globalisation and Regionalisation

Furstlicher Rat *Hans Brunhart*

*Alt-Regierungschef des Furstentums Liechtenstein; Prdsident des
Verwaltungsrats der Verwaltungs- undPrivatbank AG, Vaduz*

Wegweiser, Wegbereiter, Wegbegleiter
Zur Bedeutung *Carl Baudenbachers* fur den Beitritt Liechtensteins zum
EWR-Vertrag 795

Vizekanzler a.D. Dr. *Erhard Busek*

Sonderkoordinator des Stabilitdtspaktes fur Sudosteuroopa

Heimat und Globalisierung - Das Ende des Nationalstaates? 803

Dr. *Franz Fischler*

Ehemaliges Mitglied der Kommission der Europdischen Gemeinschaften

Die Globalisierung gestalten 817

Otmar Hasler

Regierungschef des Furstentums Liechtenstein

Vertiefung der Europaischen Integration und EU-Osterweiterung
Chancen und Gefahren fur die regionale Wirtschaft 827

Professor Dr. *Ernst Mohr*

Rektor der Universitdt St. Gallen HSG

Europa in der Symbolgesellschaft

Ein Scherenschnitt zur Bedeutung von Kultur und geistigem Eigentum 841

Univ.-Professor Dr. *Heinrich Neisser*

Jean Monnet Professor an der .Universitdt Innsbruck, Institutfur

Politikwissenschaft

Die Europäische Verfassungsdiskussion im Lichte der Herausforderung
der Globalisierung

849

S.D. Dr. iur. *Prinz Nikolaus von und zu Liechtenstein*

Botschafter des Furstentums Liechtenstein bei der Europdischen Union

Liechtensteins Weg in Europa

861

Professor Dr. iur. *Rainer J. Schweizer*

*Advokat; Ordinarius fur offentliches Recht einschliesslich Volker-
und Europarecht, Universitdt St. Gallen HSG*

Wissenschaft und Demokratie

Globale Forschung und nationale Verantwortung 867

Professor Dr. *Sascha Spoun*

*Prdsident der Leuphana Universitdt Luneburg, Gastprofessor fur
Universitdtsmanagement an der Universitdt St. Gallen HSG*

Ein Studium fürs Leben

Reflexion und Zukunft der Bologna-Reform deutscher Hochschulen:
eine Alternative 875

Professor Dr. *Christa Tobler, LL.M.*

*Professor of European Law at the Europa Institutes of Basel University
(Switzerland) and Leiden University (The Netherlands)*

Going Global in Sex Equality Law

The Case of Gender Representation Rules for Company Boards 891