

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXIX
1. Teil: Grundlagen	1
§ 1 Einführung	1
§ 2 Ökonomische Grundlagen	14
2. Teil: Kartellrecht	25
§ 3 Geltungsbereich des KG	25
§ 4 Unzulässige Wettbewerbsabreden	43
§ 5 Unzulässige Verhaltensweisen marktbeherrschender und relativ marktmächtiger Unternehmen	60
§ 6 Preisüberwachung	81
§ 7 Unternehmenszusammenschlüsse	98
§ 8 Zivilrechtliches Verfahren	110
§ 9 Verwaltungsrechtliches Verfahren	121
§ 10 Strafsanktionen	137
3. Teil: Recht gegen den unlauteren Wettbewerb	147
§ 11 Geltungsbereich des UWG	147
§ 12 Spezialtatbestände	152
§ 13 Generalklausel	169
§ 14 Durchsetzung	173
4. Teil: Internationaler Rahmen	179
§ 15 Internationale Problemstellungen	179
Weiterführende Literatur	187
Behörden- und Gerichtsentscheide	189
Sach- und Personenregister	191

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXIX

1. Teil: Grundlagen **1**

§ 1 Einführung **1**

1. Allgemeines zum Wettbewerbsrecht 1
2. Rechtsquellen des Wettbewerbsrechts 1
3. Geschichte des Wettbewerbsrechts 2
 - a) Lauterkeitsrecht 2
 - b) Kartellrecht 4
4. Verfassungsrechtliche Grundlagen 7
5. Das Wettbewerbsrecht ausserhalb der Schweiz 8
(insbesondere USA und EU)
 - a) Allgemeines 8
 - b) Entwicklung und Rechtsstand in den USA 9
 - c) Entwicklung und Rechtsstand in der EU 10
 - (i) Lauterkeitsrecht 10
 - (ii) Kartellrecht 10
6. Die drei Säulen des modernen (materiellen) schweizerischen Kartellrechts 13
7. Grundsätzliches zur Durchsetzung 14

§ 2 Ökonomische Grundlagen **14**

1. Begriff des (wirtschaftlichen) Wettbewerbs 14
2. Beschränkung des Wettbewerbs 15
3. Erscheinungsformen des Wettbewerbs 15
4. Funktionen des Wettbewerbs 16
5. Wettbewerbstheorie im Wandel 16
 - a) Klassische Nationalökonomie 16
 - b) Freiburger Schule 17

Inhaltsverzeichnis

c)	Harvard School	18
d)	Chicago School	19
e)	Konzept der Wettbewerbsfreiheit und der Prozess der «schöpferischen Zerstörung»	19
f)	Bewertung	20
g)	Konsequenzen für die Ausgestaltung des Wettbewerbsrechts	20
6.	Bedeutung der Wirtschaftswissenschaften für die Kartellrechtsanwendung	21
a)	Industrieökonomik	21
b)	Vor- und Nachteile ökonomischer Analyse	21
c)	EU-Kartellrecht	22
7.	Funktionale Auslegung des Wettbewerbsrechts	23
2. Teil: Kartellrecht		25
§ 3 Geltungsbereich des KG		25
1.	Sachlicher Geltungsbereich	25
a)	Allgemeines	25
b)	Art. 2 Abs. 1 KG	26
(i)	Wettbewerbsabreden	26
(ii)	Ausübung von Marktmacht	28
(iii)	Unternehmenszusammenschlüsse	29
2.	Persönlicher Geltungsbereich	29
a)	Rechts- und Organisationsform	29
b)	Teilnahme am Wirtschaftsprozess	30
c)	Wirtschaftliche (nicht rechtliche) Selbständigkeit	31
3.	Räumlicher Geltungsbereich	33
4.	Zeitlicher Geltungsbereich	36
5.	Verhältnis zu anderen Vorschriften	36
a)	Vorbehalt des Art. 3 Abs. 1 KG	36
(i)	Allgemeines	36
(ii)	Staatliche Markt- und Preisordnung	37
(iii)	Unternehmen mit besonderen Rechten	38
b)	Vorbehalt von Immaterialgüterrechten (Art. 3 Abs. 2 KG)	38

c)	Verhältnis zum Preisüberwachungsgesetz (Art. 3 Abs. 3 KG)	40
d)	Verhältnis zu sonstigen Vorschriften	41
(i)	Binnenmarktgesetz	41
(ii)	Submissionsrecht	42
§ 4	Unzulässige Wettbewerbsabreden	43
1.	Grundlagen	43
2.	Praktische Prüfung von Art. 5 KG	44
3.	Beschränkung des Wettbewerbs	45
a)	Abrede	45
b)	Markt für eine bestimmte Ware oder Leistung	46
c)	Erhebliche Beschränkung des Wettbewerbs	46
d)	Rechtfertigung	49
4.	Beseitigung wirksamen Wettbewerbs	50
a)	Vermutungstatbestände	51
b)	Nachweis der Vermutungsbasis	52
c)	Tatbestandsmerkmale von Art. 5 Abs. 3 KG – horizontale Abreden	52
(i)	Lit. a: Abreden über die direkte oder die indirekte Festsetzung von Preisen	52
(ii)	Lit. b: Abreden über die Einschränkung von Produktions-, Bezugs- oder Liefermengen	53
(iii)	Lit. c: Abreden über die Aufteilung von Märkten nach Gebieten oder Geschäftspartnern	53
d)	Tatbestandsmerkmale von Art. 5 Abs. 4 KG – vertikale Abreden	54
(i)	Abreden über Mindest- oder Festpreise	54
(ii)	Abreden über absoluten Gebietsschutz in Ver- triebsverträgen	54
e)	Widerlegung der gesetzlichen Vermutung	55
f)	Gerechtfertigte Arten von Wettbewerbsabreden	57
g)	Ausnahmsweise Zulassung aus überwiegendem öffentlichem Interesse (Art. 8 KG)	59

Inhaltsverzeichnis

§ 5 Unzulässige Verhaltensweisen marktbeherrschender und relativ marktmächtiger Unternehmen	60
1. Grundlagen	60
2. Marktbeherrschende Stellung	61
a) Relevanter Markt	62
(i) Sachlich relevanter Markt	62
(ii) Räumlich relevanter Markt	63
(iii) Zeitlich relevanter Markt	64
b) Marktbeherrschung	64
(i) Individuelle Marktbeherrschung	65
(ii) Kollektive Marktbeherrschung	67
(iii) Nachfragemacht	69
3. Relative Marktmacht	69
a) Gesetzgebungsgeschichte	69
b) Begriff	70
c) Pflichten	71
4. Missbrauch	72
a) Allgemeines	72
b) Ausbeutungs-, Behinderungs- und Strukturmissbrauch	73
c) Regelbeispiele	74
(i) Geschäftsverweigerung (lit. a)	74
(ii) Diskriminierung (lit. b)	74
(iii) Ausbeutung (lit. c)	75
(iv) Kampfpreise (lit. d)	76
(v) Leistungseinschränkung (lit. e)	77
(vi) Kopplung (lit. f)	77
(vii) Beschränkung des Einkaufs im Ausland (lit. g)	78
d) Allgemeines Missbrauchsverbot	78
e) Rechtfertigung	78
f) Rechtsfolgen	79

§ 6 Preisüberwachung	81
1. Grundlagen	81
2. Geltungsbereich	82
3. Der Preisüberwacher	83
4. Zuständigkeit	84
5. Preismissbrauch	85
6. Vorgehen	87
a) Voranmeldung	87
b) Meldungen	88
c) Abklärungen	88
d) Verfahren	90
e) Massnahmen bei behördlich festgesetzten oder genehmigten Preisen	91
7. Zusammenarbeit mit interessierten Kreisen und der Wettbewerbskommission	93
8. Verfahren, Rechtsschutz	95
9. Strafbestimmungen	97
§ 7 Unternehmenszusammenschlüsse	98
1. Grundlagen	98
2. Aufgreifkriterien	99
a) Zusammenschluss	99
(i) Fusion (Art. 4 Abs. 3 lit. a KG)	99
(ii) Kontrollerwerb	100
(iii) Vollfunktionsgemeinschaftsunternehmen	100
b) Meldepflicht	101
c) Meldung	102
3. Eingreifkriterien	103
a) Qualifizierte Marktbeherrschung	103
b) Das Eingreifkriterium im internationalen Vergleich	104
c) Sanierungsfusion	104
d) Rechtsfolgen	105
e) Nebenabreden	106

Inhaltsverzeichnis

4.	Verfahren	107
a)	Vorprüfung	107
b)	Hauptprüfung	107
c)	Rechtsmittel	108
d)	Ausnahmsweise Zulassung	108
e)	Widerruf und Revision	109
5.	Konzentrationsprivileg	109
§ 8	Zivilrechtliches Verfahren	110
1.	Grundlagen	110
a)	Ausgangspunkt	110
b)	Geringe praktische Bedeutung des Kartell- zivilrechts in der Schweiz	110
c)	Hoher Stellenwert des <i>private enforcement</i> in den USA	111
d)	Reformbedarf in der Schweiz	112
2.	Materielles Recht	112
a)	Nichtigkeit	112
b)	Art. 12 KG	113
c)	Aktivlegitimation	114
(i)	Unternehmen	114
(ii)	Konsumenten	115
(iii)	Konsumentenverbände	115
d)	Verjährung	116
3.	Zivilprozessrecht	117
a)	Zuständigkeit	117
b)	Zugang zu Beweismitteln	117
c)	Kostentragung	118
4.	Verhältnis zwischen Zivil- und Verwaltungsverfahren	118
a)	Bindungswirkung von Behördenentscheiden	118
b)	Gutachten der Wettbewerbskommission im Zivilprozess	119
c)	Bonusregelung und Zivilprozess	119
d)	Anrechnung des Schadenersatzes auf die Verwaltungssanktionen?	119
5.	Vor- und Nachteile des zivilrechtlichen Verfahrens	120

§ 9	Verwaltungsrechtliches Verfahren	121
1.	Grundlagen	121
2.	Wettbewerbsbehörden	122
	a) Wettbewerbskommission	122
	b) Sekretariat	124
	c) Bundesverwaltungsgericht	124
3.	Anwendbarkeit des Verwaltungsverfahrensgesetzes	125
4.	Untersuchung von Wettbewerbsbeschränkungen	127
	a) Parteien und Beteiligte	127
	b) Vorabklärung (Art. 26 KG)	127
	c) Untersuchung (Art. 27–28 KG)	128
	d) Vorsorgliche Massnahmen	129
	e) Einvernehmliche Regelung (Art. 29 KG)	129
	f) Entscheidung (Art. 30 KG)	129
	g) Beschwerdeverfahren	129
	h) Verfahren der Ausnahmegenehmigung (Art. 31 KG)	130
5.	Prüfung von Unternehmenszusammenschlüssen	130
	a) Parteien und Beteiligte	130
	b) Einleitung des Prüfungsverfahrens (Art. 32 KG)	131
	c) Prüfungsverfahren (Art. 33 KG)	131
	d) Prüfung von Zusammenschlüssen von Banken (Art. 10 Abs. 3 KG)	132
	e) Verfahren der Ausnahmegenehmigung (Art. 36 KG)	132
	f) Wiederherstellung des wirksamen Wettbewerbs (Art. 37 und 38 KG)	133
6.	Sanktionen	133
	a) Direkte Sanktionen (Art. 49a Abs. 1 KG)	134
	b) Bonusregelung (Art. 49a Abs. 2 KG)	135
	c) Meldung und Widerspruchsverfahren (Art. 49a Abs. 3 lit. a KG)	135
	d) Verwaltungssanktionen (Art. 50–53 KG)	136

Inhaltsverzeichnis

§ 10 Strafsanktionen	137
1. Allgemeines	137
a) Entstehungsgeschichte und systematische Stellung	137
b) Bestrafung nicht natürlicher Personen	138
c) Rechtsnatur der Straftatbestände	138
(i) Blankettstraftatbestände	138
(ii) Sonderdelikte	139
(iii) Übertretungen	140
2. Widerhandlungen gegen einvernehmliche Regelungen und Anordnungen (Art. 54 KG)	140
a) Verpflichtung des Täters	140
b) «Zuwiderhandlung»	141
c) Subjektiver Tatbestand	142
3. Andere Widerhandlungen (Art. 55 KG)	142
a) Nichtbefolgen einer Verfügung betreffend die Auskunftspflicht	142
b) Vollzug eines Zusammenschlusses ohne Meldung	143
c) Widerhandlungen gegen Verfügungen im Zusammenhang mit Unternehmenszusammenschlüssen	143
4. Verjährung (Art. 56 KG)	144
5. Verfahren und Rechtsmittel (Art. 57 KG)	145
3. Teil: Recht gegen den unlauteren Wettbewerb	147
§ 11 Geltungsbereich des UWG	147
1. Sachlicher Geltungsbereich	147
2. Persönlicher Geltungsbereich	148
3. Geografischer Geltungsbereich	149
4. Zeitlicher Geltungsbereich	149
5. Verhältnis zu anderen Rechtsvorschriften	150
a) Kartellrecht	150
b) Recht des geistigen Eigentums	151
c) Vorsprung durch Rechtsbruch	152

§ 12 Spezialtatbestände	152
1. Das Verhältnis zwischen Spezialtatbeständen und Generalklausel	152
2. Unlautere Werbe- und Verkaufsmethoden	153
a) Anschwärzung (lit. a)	153
b) Täuschung und Irreführung (lit. b, c, i)	154
c) Verwechslungsgefahr (lit. d)	155
d) Vergleichende Werbung (lit. e)	156
e) Lockvogelangebote (lit. f)	157
f) Zugaben (lit. g)	157
g) Aggressive Verkaufsmethoden (lit. h) und <i>cold calling</i> (lit. u, v und w)	158
h) Täuschung bei Konsumkrediten	159
i) Spam (lit. o)	159
j) Adressbuchschiindel (lit. p und q)	159
k) Schneeballsysteme (lit. r)	160
l) Anforderungen im elektronischen Geschäftsverkehr (lit. s)	160
m) Gewinnversprechen (lit. t)	160
3. Geoblocking	161
4. Verleitung zum Vertragsbruch	162
5. Privatbestechung	163
6. Verwertung fremder Leistung	164
a) Ausgangspunkt	164
b) Unbefugte Verwertung von Arbeitsergebnissen	164
c) Unmittelbare Übernahme marktreifer Arbeitsergebnisse	164
7. Verletzung von Fabrikations- und Geschäftsgeheimnissen	166
8. Nichteinhaltung von Arbeitsbedingungen	166
9. Verwendung missbräuchlicher Geschäftsbedingungen	167
10. Paritätsklauseln gegenüber Beherbergungsbetrieben	168

Inhaltsverzeichnis

§ 13 Generalklausel	169
1. Allgemeines	169
2. Unlauteres Verhalten gegenüber Kunden	170
3. Unlauteres Verhalten gegenüber Wettbewerbern	171
a) Behinderung	171
b) Ausbeutung	171
c) Rechtsbruch	172
§ 14 Durchsetzung	173
1. Zivilrecht	173
a) Ansprüche	173
b) Beweislast	175
c) <i>Unclean hands</i> -Einwand	175
d) Zivilprozessrecht	175
2. Verwaltungsrecht	176
a) Allgemeines	176
b) Regeln über die Preisbekanntgabe	176
c) Sanktionen	177
3. Strafrecht	177
a) Straftatbestände	177
b) Vergleich mit dem Kartellrecht	178
4. SLK	178
4. Teil: Internationaler Rahmen	179
§ 15 Internationale Problemstellungen	179
1. Anwendung schweizerischen Wettbewerbsrechts in Fällen mit Auslandsbezug	179
a) Internationales Kartellverwaltungsrecht	179
b) Internationales Kartellprivatrecht	180
c) Internationales Lauterkeitsrecht	180
2. Koordinationsbedarf im internationalen Kartellrecht	181
3. Bilaterale Zusammenarbeit	182
4. Multilaterale Lösungen	183
a) OECD	183
b) UNCTAD	183

Inhaltsverzeichnis

c) WTO	184
d) International Competition Network	184
5. Ausblick	185
Weiterführende Literatur	187
Behörden- und Gerichtsentscheide	189
Sach- und Personenregister	191