

INHALTSÜBERSICHT

Vorwort.....V

Inhaltsverzeichnis IX

Literaturverzeichnis XV

Gesetzestexte..... XXV

Materialienverzeichnis XXIX

PraxisverzeichnisXXXIII

AbkürzungsverzeichnisXLIII

1. Einleitung 1

2. Kartellrechtliche Grundlagen 11

3. Funktionsweise der Bonusregelung..... 39

4. Anwendungsbereich der Bonusregelung..... 79

5. Sicherung des ersten Ranges..... 99

6. Sanktionserlass129

7. Feststellung des Sachverhaltes bei Selbstanzeigen195

8. Zusammenfassung der Ergebnisse225

INHALTSVERZEICHNIS

Vorwort.....V

Literaturverzeichnis XV

Gesetzestexte..... XXV

MaterialienverzeichnisXXIX

Praxisverzeichnis.....XXXIII

AbkürzungsverzeichnisXLIII

1. Einleitung 1

2. Kartellrechtliche Grundlagen 11

2.1. Unzulässige Wettbewerbsbeschränkungen 11

2.1.1. Unzulässige Wettbewerbsabrede 12

2.1.1.1. Wettbewerbsabrede..... 12

2.1.1.1.1. Abrede..... 12

2.1.1.1.2. Bezweckte oder bewirkte Wettbewerbs-
beschränkung 15

2.1.1.2. Unzulässigkeit der Wettbewerbsabrede 18

2.1.1.2.1. Beseitigung wirksamen Wettbewerbs 18

2.1.1.2.2. Erhebliche Beeinträchtigung von Wett-
bewerb ohne Effizienzrechtfertigung..... 20

2.1.2. Missbrauch von Marktbeherrschung und relativer Marktmacht.. 21

2.2. Sanktion..... 24

2.2.1. Direkte und indirekte Sanktion..... 24

2.2.2. Bemessung der Sanktion 26

2.2.3. Vorwerfbarkeit 28

2.3. Ermittlungsverfahren..... 29

2.3.1. Zuständigkeiten und Maximen..... 29

2.3.2. Verfahrensarten 30

2.3.3. Rechtserheblicher Sachverhalt und Beweismittel..... 31

2.3.4. Allgemeine Ermittlungsinstrumente 33

2.3.4.1. Auskunfts- und Editionsspflicht.....	33
2.3.4.2. Einvernahme und Beweisaussage	34
2.3.4.3. Hausdurchsuchung und Beschlagnahme	35
3. Funktionsweise der Bonusregelung	39
3.1. Aufklärung von Wettbewerbsverstößen.....	39
3.2. Wettlauf um die erste Selbstanzeige.....	41
3.2.1. Sanktionserlass als Gegenleistung für Kooperation	41
3.2.2. Sanktionserlass ausschliesslich für den ersten Selbstanzeiger	43
3.2.3. Marker, formelle Selbstanzeige und bedingter Sanktionserlass	45
3.2.4. Nachrücken des zweiten Selbstanzeigers	50
3.3. Sanktionserlass für den erstrangigen Selbstanzeiger.....	52
3.3.1. Vom Erlass ausgeschlossene Rollen	52
3.3.2. Eröffnungs- und Feststellungskooperation	53
3.3.3. Kontinuierliche Kooperation	57
3.3.4. Rechtsanspruch oder Ermessensentscheid?.....	57
3.4. Sanktionsreduktion für nachrangige Selbstanzeiger	60
3.4.1. Kooperation.....	60
3.4.2. Höhe der Sanktionsreduktion	61
3.5. Schutz des Selbstanzeigers vor zivilen Folgeprozessen.....	62
3.5.1. Kartellrechtliche Zivilverfahren.....	63
3.5.2. Schutzvorkehrungen	64
3.5.2.1. Verzicht auf Schriftlichkeit.....	64
3.5.2.2. Kein Schuldgeständnis.....	66
3.5.2.3. Einschränkung der Akteneinsicht	70
3.5.2.4. Verzicht auf Publikation.....	74
3.5.2.5. Eingeschränkte Amtshilfe.....	77
4. Anwendungsbereich der Bonusregelung	79
4.1. Sachlicher Anwendungsbereich	79

4.1.1. Wettbewerbsabrede	79
4.1.2. Missbrauch der Marktbeherrschung	82
4.2. Persönlicher Anwendungsbereich	86
4.2.1. Anführer.....	87
4.2.2. Anstifter	94
4.2.3. Ausübung von Zwang.....	95
5. Sicherung des ersten Ranges.....	99
5.1. «Tuchföhlung» zur Klärung der Rangordnung.....	99
5.1.1. Vor der Eröffnung einer Untersuchung.....	99
5.1.1.1. Ungewissheit über die Rangordnung.....	99
5.1.1.2. Behelfsweise Umschreibung des Wettbewerbs- verstosses	100
5.1.2. Nach der Eröffnung einer Untersuchung	102
5.1.2.1. Aufforderung durch die Wettbewerbsbehörde	102
5.1.2.2. Gebot rechtsgleicher Hinweise der Behörden	105
5.1.3. Form	109
5.1.4. Bekanntgabe der Rangordnung	110
5.2. Selbstanzeige mit rudimentären Informationen.....	112
5.2.1. Bekanntgabe des Willens zur Inanspruchnahme der Bonusregel?	113
5.2.2. Genügend substantiierter Sachverhalt/Wettbewerbs- verstoss	116
5.2.3. Ausreichende Indizien zum Wettbewerbsverstoss	120
5.2.4. Verhinderung von Missbrauch	121
5.3. Entscheid über die Rangordnung	123
5.3.1. Ermessen	123
5.3.2. Einzelfragen zum Rechtsschutz	125
5.3.2.1. Anfechtungsobjekt.....	125
5.3.2.2. Rechtsschutzinteresse	126

6. Sanktionserlass	129
6.1. Kooperationspflichten.....	129
6.1.1. Vorlage von Beweismitteln	130
6.1.1.1. Frist für interne Untersuchungen.....	130
6.1.1.2. Unternehmenserklärung.....	131
6.1.1.3. Ergänzung der Selbstanzeige mit Beweismitteln	133
6.1.1.4. Behelfsweise Vorlage von Beweismitteln	135
6.1.1.5. Eingrenzung des angezeigten Verstosses	140
6.1.2. Verhaltenspflichten.....	142
6.1.2.1. Entstehungszeitpunkt.....	142
6.1.2.2. Gebot echter Zusammenarbeit	142
6.1.2.3. Fallgruppen	144
6.2. Anforderungen an den bedingten Sanktionserlass.....	146
6.2.1. Anforderungen an vorgelegte Informationen bei Eröffnungskooperation	147
6.2.1.1. Ermöglichung der Eröffnung einer Untersuchung als Voraussetzung	147
6.2.1.2. Eröffnung einer Untersuchung oder gezielte Nachprüfung?	152
6.2.1.3. Neue Erkenntnisse aufgrund der Informationen.....	153
6.2.2. Anforderungen an vorgetragene Beweismittel bei Feststellungskooperation.....	155
6.2.2.1. Erklärung des Konsens und subjektiven Zwecks.....	155
6.2.2.2. Vorlage entscheidender Beweismittel oder Ermöglichung von Folgeerhebungen?.....	163
6.2.2.3. Beurteilung der Beweismittel	168
6.2.2.3.1. Stand der Untersuchung zum Zeitpunkt der Selbstanzeige	168
6.2.2.3.2. Beschaffenheit der Beweismittel	169
6.2.2.4. Neue Erkenntnisse aufgrund der Beweismittel	171
6.3. Entscheid über den bedingten Sanktionserlass	175
6.3.1. Ex ante Beurteilung der Beweiskraft der Beweismittel	175

6.3.2.	Bindung der WEKO als Rechtsfolge	178
6.3.3.	Einzelfragen zum Rechtsschutz	180
6.3.3.1.	Anfechtungsobjekt.....	180
6.3.3.2.	Rechtsschutzinteresse	181
6.3.3.3.	Zwingende Vereinigung mit dem Beschwerde- verfahren gegen die Sanktionsverfügung?	184
6.4.	Anforderungen an den definitiven Sanktionserlass	187
6.4.1.	Nachträglich erkannte Tatsachen, die dem Erlass entgegenstehen	187
6.4.2.	Fallgruppe der bestrittenen Selbstanzeige.....	188
6.4.2.1.	Keine Entkräftung der vorgelegten Beweismittel	188
6.4.2.2.	Einhaltung der Verhaltenspflichten.....	189
6.4.3.	Keine Einnahme einer vom Erlass ausgeschlossenen Rolle.....	193
7.	Feststellung des Sachverhaltes bei Selbstanzeigen	195
7.1.	Beweisverwertungsverbote	195
7.1.1.	Vertrauensschutz.....	196
7.1.1.1.	Treu und Glauben	196
7.1.1.2.	Fallgruppen	197
7.1.1.2.1.	Intransparente Rangordnung.....	197
7.1.1.2.2.	Rückzug der Selbstanzeige	197
7.1.2.	Schutz vor Selbstbelastung.....	199
7.1.2.1.	Verbot des Selbstbelastungszwangs (nemo tenetur)	199
7.1.2.2.	Fallgruppen	201
7.1.2.2.1.	Winkende Vorteile für Sachverhalts- geständnisse	201
7.1.2.2.2.	Sanktionserhöhung für bestrittene Selbstanzeigen	202
7.2.	Beweiswürdigung	203
7.2.1.	Freies Verfolgungsermessen	203
7.2.2.	Regelbeweismass	206
7.2.3.	Freie Beweiswürdigung	207

7.3. Unschuldsvermutung	211
7.3.1. Gefahr der Vorverurteilung	212
7.3.2. Unschuldsvermutung bei unüberwindlichen Zweifeln über das Bestehen eines Tatbestandselements.....	215
7.3.3. Fallgruppen.....	216
7.3.3.1. Zwang zur Vorlage von Beweismitteln	216
7.3.3.2. Isolierte und bestrittene Unternehmenserklärung ...	217
7.4. Einzelfragen zum Rechtsschutz gegen die Sanktionsverfügung	220
7.4.1. Kognition des Bundesverwaltungsgerichts.....	220
7.4.2. Kontrolle bei im Beschwerdeverfahren bestrittener Selbstanzeige	221
7.4.2.1. Beteiligung am Wettbewerbsverstoss.....	221
7.4.2.2. Einhaltung der Verhaltenspflichten.....	223
7.4.2.3. Erstinstanzliche Verfahrensführung.....	224
8. Zusammenfassung der Ergebnisse	225