

Inhaltsverzeichnis

| | Rz. Seite |
|---|-----------|
| <i>Vorwort</i> | V |
| <i>Abkürzungen</i> | XXI |
| <i>Literatur (Auszug)</i> | XXII |
| <i>Wichtige europäische Texte</i> | XXIII |
| <i>Wichtige Bekanntmachungen des BKartA</i> | XXV |
| <i>Materialien zum deutschen Wettbewerbs- und Kartellrecht</i> | XXVI |
| <i>Elektronische Fundstellen für Rechtstexte und Entscheidungen</i> | XXVI |
| <i>Textausgaben</i> | XXVI |

Erster Teil Grundlagen

| | | |
|---|----|----|
| § 1 Markt und Wirtschaftsordnung | 1 | 1 |
| I. Markt und Marktwirtschaft | 1 | 1 |
| 1. Markt als Regelkreis | 1 | 1 |
| 2. Allgemeine Rechtsordnung als Rahmen | 5 | 2 |
| a) Institutioneller Rahmen | 5 | 3 |
| b) Privatautonomie | 6 | 3 |
| 3. Zusammenfassung | 10 | 4 |
| II. Wirtschaftsordnung und Wirtschaftsrecht | 12 | 5 |
| 1. Wirtschaftsordnung und Wirtschaftspolitik | 12 | 5 |
| 2. Rechtsrahmen | 17 | 6 |
| a) Grundgesetz | 17 | 6 |
| b) Europarecht | 22 | 7 |
| c) Internationale Abkommen | 25 | 8 |
| d) Herausforderungen der Globalisierung | 26 | 8 |
| 3. Zum Begriff des Wirtschaftsrechts | 27 | 8 |
| a) Staatszentrierter Begriff des Wirtschaftsrechts | 28 | 9 |
| b) Wirtschaftsrecht als Marktrecht und Deregulierungstendenzen | 29 | 9 |
| c) Marktbezogene Regelungen außerhalb des Wettbewerbsrechts | 33 | 10 |
| 4. Begriff der Wirtschaftsverfassung | 37 | 11 |
| § 2 Der Schutz des Wettbewerbs | 40 | 13 |
| I. Wettbewerb | 40 | 13 |
| 1. Wettbewerb als Rivalität zwischen den Wirtschaftssubjekten | 40 | 13 |
| 2. Sog. Marktformen | 41 | 13 |

| | | |
|--|-----------|-----------|
| 3. Wettbewerbstheorien und -leitbilder | 42 | 13 |
| a) Überblick | 42 | 13 |
| b) „more economic approach“ | 43 | 14 |
| 4. Wettbewerbsfunktionen | 46 | 15 |
| 5. Wettbewerb als Entdeckungsverfahren | 48 | 16 |
| II. Beeinträchtigung des Wettbewerbs..... | 49 | 16 |
| 1. Durch staatliche Maßnahmen | 50 | 16 |
| a) Vergabe öffentlicher Aufträge | 51 | 16 |
| b) Verbotene Beihilfen | 52 | 17 |
| 2. Durch die Wirtschaftssubjekte | 53 | 17 |
| a) Horizontale oder vertikale Verhaltensabstimmung | 54 | 17 |
| b) Missbrauch von Marktmacht | 57 | 18 |
| c) Unternehmenszusammenschlüsse | 58 | 19 |
| d) Unlauterer Wettbewerb..... | 60 | 19 |
| 4. Zusammenfassende Übersicht | 61 | 20 |
| III. Schutz des Wettbewerbs zwischen Privatrecht und öffentlichem Recht | 62 | 21 |
| 1. Schutzwürdigkeit des Wettbewerbs | 62 | 21 |
| a) Entwicklung | 62 | 21 |
| b) Skizzen | 63 | 21 |
| aa) Verträge zwischen Unternehmen am Markt mit Wettbewerb | 63 | 21 |
| bb) Schutz des Wettbewerbs..... | 63 | 21 |
| 2. Privatrechtlicher Lauterkeitsschutz..... | 64 | 22 |
| 3. Kartellrecht zwischen Privatrecht und öffentlichem Recht | 66 | 22 |
| a) Öffentlich-rechtlicher Zwang | 66 | 22 |
| b) Neben privatrechtlicher Durchsetzung | 67 | 23 |
| c) Bei einheitlichem Zivilrechtsweg | 68 | 23 |
| d) Auch für Vergabesachen | 69 | 24 |
| 4. Zusammenfassende Übersicht | 70 | 24 |
| IV. Schutz des Wettbewerbs zwischen nationalem und europäischem Recht | 71 | 24 |
| 1. Internationalisierung und Europäisierung im Wirtschaftsrecht | 71 | 24 |
| 2. Vorrang des europäischen Rechts | 76 | 25 |
| a) Kartellrecht ohne Zusammenschlusskontrolle..... | 78 | 26 |
| b) Zusammenschlusskontrolle..... | 79 | 27 |
| c) Lauterkeitsrecht | 80 | 27 |
| <i>Fallbeispiel: Clinique</i> | 81 | 27 |
| Exkurs: Herkunfts- und Bestimmungslandprinzip im Lauterkeitsrecht | 83 | 28 |
| d) Besondere Pflichtenbindung des Staates..... | 84 | 29 |
| 3. Raum für nationales Recht..... | 85 | 29 |
| a) Kartellrecht | 85 | 29 |
| b) Zusammenschlusskontrolle | 87 | 30 |
| c) Lauterkeitsrecht | 88 | 30 |

| | | |
|---|----|----|
| d) Gewerblicher Rechtsschutz | 89 | 30 |
| 4. Anpassung der unterschiedlichen Rechtsvorschriften | 90 | 31 |
| 5. Internationales Wettbewerbsrecht als Kollisionsrecht | 91 | 31 |
| a) Kartellrecht einschließlich Zusammenschlusskontrolle | 92 | 31 |
| b) Lauterkeitsrecht | 93 | 32 |
| 6. Zusammenfassende Übersicht | 94 | 32 |

Zweiter Teil

Lauterkeitsrecht

| | | |
|--|-----------|-----------|
| § 3 Materielles Lauterkeitsrecht, insbesondere UWG | 96 | 34 |
| I. Überblick | 96 | 34 |
| 1. Entwicklung | 96 | 34 |
| 2. Gegenstandsbereich | 98 | 35 |
| 3. Geltungsbereich | 100 | 35 |
| <i>Fallbeispiel: Kauf im Ausland</i> | 101 | 36 |
| 4. Einwirkung europäischen Rechts | 103 | 37 |
| a) Richtlinien | 103 | 37 |
| b) Vorschriften über den Binnenmarkt | 106 | 38 |
| <i>Fallbeispiel: Hünermund</i> | 108 | 39 |
| c) Verbraucherleitbild und Liberalisierung des deutschen Lauterkeitsrechts | 109 | 39 |
| 5. Zweck | 110 | 40 |
| 6. Regelungsstruktur nach der 1. UWG-Novelle von 2008 | 111 | 40 |
| 7. Unternehmer- und Verbraucherbegriff | 115 | 42 |
| 8. Anspruchsgrundlagen und Klagebefugnis | 116 | 42 |
| 9. Zur Darstellung der Judikatur | 117 | 43 |
| 10. Zusammenfassung | 118 | 43 |
| II. Allgemeiner Verbotstatbestand des § 3 UWG | 119 | 44 |
| 1. Bedeutung des § 3 I UWG | 119 | 44 |
| a) Zentrale Verbotsnorm | 119 | 44 |
| b) Doppelfunktion | 120 | 44 |
| 2. Tatbestand des § 3 I UWG | 121 | 45 |
| a) Geschäftliche Handlung | 121 | 45 |
| aa) Zentraler Handlungsbegriff | 121 | 45 |
| bb) Begriff | 122 | 45 |
| cc) Abgrenzungsproblematik | 125 | 46 |
| <i>Fallbeispiel: Constanze</i> | 126 | 47 |
| <i>Fallbeispiel: Warentest</i> | 127 | 47 |
| b) Unlauterkeit | 128 | 48 |
| aa) Begriff | 128 | 48 |
| bb) Konkretisierung durch Beispieldiskatalog | 129 | 48 |
| cc) Eigenständige Anwendung des § 3 I UWG | 130 | 49 |
| dd) Subjektive Voraussetzungen | 132 | 49 |

| | | |
|---|-----|----|
| c) Eignung zur Beeinträchtigung von Interessen von Mitbewerbern, Verbrauchern oder sonstigen Marktteilnehmern | 133 | 50 |
| <i>Fallbeispiel: Werbeblocker</i> | 135 | 50 |
| d) Spürbarkeit | 136 | 51 |
| e) Keine Regelung weiterer Rechtsfolgen | 137 | 51 |
| f) Kein Verbotsgesetz | 138 | 51 |
| 3. § 4 UWG mit allgemeinen Beispielen der Unlauterkeit | 139 | 51 |
| a) Überblick | 139 | 51 |
| b) Unlautere Geschäftspraktiken gegenüber den Abnehmern | 140 | 52 |
| aa) Beeinträchtigung der Entscheidungsfreiheit durch unangemessene unsachliche Einflussnahme nach § 4 Nr. 1 UWG | 140 | 52 |
| (1) Druck | 142 | 53 |
| (2) Menschenverachtung | 143 | 53 |
| (3) Überblick über typische Fallkonstellationen | 144 | 53 |
| bb) Schutz vor Ausnutzung bestimmter Schwächen gemäß § 4 Nr. 2 UWG | 145 | 54 |
| cc) Transparenzgebot und Unlauterkeit der Schleichwerbung nach § 4 Nr. 3-5 UWG | 146 | 55 |
| dd) Kaufzwang bei Preisausschreiben gemäß § 4 Nr. 6 UWG | 147 | 55 |
| c) Unlautere Geschäftshandlungen gegenüber Mitbewerbern | 148 | 56 |
| aa) Geschäftsehrverletzung und Schmähkritik | 148 | 56 |
| bb) Ergänzender Leistungsschutz | 149 | 56 |
| cc) Gezielte Behinderung von Mitbewerbern | 151 | 57 |
| <i>Fallbeispiel: Direktansprache am Arbeitsplatz</i> | 153 | 58 |
| d) Verstoß gegen bestimmte Rechtsvorschriften | 154 | 59 |
| 4. Unlauterkeit irreführender geschäftlicher Handlungen gemäß §§ 5, 5a I UWG | 157 | 60 |
| a) Zusammenhang mit § 3 I UWG | 157 | 60 |
| b) Irreführung bei unwahren Angaben oder sonstigen zur Täuschung geeigneten Angaben | 158 | 60 |
| aa) Angaben | 158 | 60 |
| bb) Unwahrheit und Eignung zur Täuschung | 159 | 61 |
| cc) Katalog des § 5 I 2 Nr. 1-7 UWG | 160 | 61 |
| dd) Verwechslungsgefahr durch Marken | 161 | 62 |
| ee) Angaben bei vergleichender Werbung und konkludente Angaben | 162 | 62 |
| ff) Beweiserleichterungen bei Monopreiswerbung | 163 | 62 |
| c) Irreführung durch Unterlassen | 164 | 62 |
| d) Normatives Leitbild des Adressaten | 165 | 63 |
| 5. Unlauterkeit bei Werbevergleichen nach § 6 II UWG | 166 | 63 |
| a) Grundsätzliches | 166 | 63 |
| b) Entwicklung in Deutschland | 167 | 64 |
| c) Voraussetzungen und Grenzen | 168 | 64 |

| | | |
|---|-----|----|
| d) Vergleich gegenüber dem Verbraucher im Besonderen | 169 | 65 |
| e) Richtlinienkonforme Auslegung der Beispielstatbestände | 170 | 65 |
| 6. Zusammenfassung | 171 | 65 |
| III. Verschärfung des allgemeinen Verbots des § 3 I UWG | | |
| im Bereich Unternehmer/Verbraucher | 172 | 66 |
| 1. Allgemeines | 172 | 66 |
| a) Eigenständige Verbotstatbestände | 173 | 66 |
| b) Verbraucherbezogene Unlauterkeit | 174 | 66 |
| 2. Verbraucherbezogenes allgemeines Verbot § 3 II UWG | 175 | 66 |
| a) Geschäftliche Handlungen gegenüber Verbrauchern | 175 | 66 |
| b) Maßstab der fachlichen Sorgfalt des Unternehmers | 178 | 68 |
| c) und Eignung zur spürbaren Beeinträchtigung der Fähigkeit des Verbrauchers zur informationsbasierten Entscheidung und zur Veranlassung einer Fehlentscheidung | 179 | 68 |
| d) Verbraucherleitbild | 180 | 68 |
| 3. Verbraucherbezogene Konkretisierung der Unlauterkeit als Ergänzung der allgemeinen Verbote | 181 | 68 |
| 4. „Schwarze Liste“ – Per se-Verbot verbraucherbezogener geschäftlicher Handlungen nach § 3 III UWG mit Anlage | 182 | 69 |
| IV. Verbot der unzumutbaren Belästigung von Marktteilnehmern | | |
| nach § 7 I UWG | 183 | 72 |
| 1. Allgemeines | 183 | 72 |
| 2. Unzumutbare Belästigung nach den Beispielen des § 7 II Nr. 1, 2 und 4 UWG | 187 | 73 |
| 3. Unzumutbare Belästigung durch den Einsatz automatischer Geräte nach § 7 II Nr. 3 UWG mit den Rückausnahmen nach § 7 III UWG | 188 | 74 |
| V. Wettbewerbsrechtliche Straftatbestände | 189 | 75 |
| 1. Progressive Kundenwerbung | 190 | 75 |
| 2. Geheimnisverrat | 191 | 75 |
| VI. Lauterkeitsrechtlich relevante Regelungen außerhalb des UWG | 192 | 75 |
| 1. Rechtsvorschriften | 191 | 75 |
| a) Straftaten gegen den Wettbewerb nach den §§ 298-302 StGB | 193 | 76 |
| b) Gewerblicher Rechtsschutz | 194 | 76 |
| c) Sonstige Regelungen mit Rechtscharakter | 195 | 76 |
| aa) Produktbezogene Regelungen (Auszug) | 196 | 76 |
| bb) Medienbezogene Regelungen | 197 | 77 |
| cc) Berufsspezifische Regelungen | 198 | 77 |
| dd) EU-Richtlinien (Hinweis) | 199 | 77 |
| 2. Regelungen ohne Rechtscharakter | 200 | 77 |
| a) Wettbewerbsregeln | 200 | 77 |
| b) Standesregeln | 201 | 77 |
| c) Soft Law | 202 | 78 |
| VII. Rechtsfolgen unlauteren Wettbewerbs (§§ 8-11 UWG) | 203 | 78 |
| 1. Allgemeines | 203 | 78 |

| | | |
|--|-----|----|
| 2. Anspruch auf Beseitigung und Unterlassung nach den §§ 8, 3-7 UWG | 204 | 78 |
| a) Beseitigungsanspruch | 204 | 78 |
| b) Unterlassungsanspruch | 205 | 78 |
| aa) Veränderung der Sachlage..... | 206 | 79 |
| bb) Veränderung der Rechtslage..... | 207 | 79 |
| <i>Fallbeispiel: Einseitige Änderung von Versicherungsbedingungen</i> | 208 | 79 |
| c) Haftung des Unternehmensinhabers für Mitarbeiter/ Beauftragte und Problematik einer Störerhaftung bzw. einer wettbewerbsrechtlichen Verkehrspflicht | 209 | 80 |
| <i>Fallbeispiel: Jugendgefährdende Medien bei eBay</i> | 210 | 80 |
| d) Aktivlegitimation | 211 | 81 |
| <i>Fallbeispiel: Prüfzeichen</i> | 214 | 82 |
| e) Missbräuchliche Geltendmachung von Ansprüchen | 215 | 83 |
| aa) Mehrfachverfolgung | 215 | 83 |
| bb) Unclean-hands oder Abwehreinwand | 216 | 83 |
| cc) Aufbrauchfrist | 217 | 83 |
| 3. Schadenersatzanspruch nach den §§ 9, 3 oder 7 UWG | 218 | 83 |
| a) Subjektive Voraussetzungen | 219 | 83 |
| b) Geltendmachung der Ersatzansprüche | 220 | 84 |
| c) Inhalt der Ersatzansprüche | 221 | 84 |
| <i>Fallbeispiel: Tchibo/Rolex</i> | 222 | 84 |
| 4. Gewinnabschöpfungsanspruch | 223 | 85 |
| 5. Verjährung | 224 | 85 |
| § 4 Verfahrensregeln des Lauterkeitsrechts | 225 | 86 |
| I. Allgemeines | 225 | 86 |
| 1. Verfahren vor den Zivilgerichten und der Einigungsstelle | 225 | 86 |
| 2. Informelles Vorverfahren | 226 | 86 |
| a) Abmahnung | 227 | 86 |
| b) Schutzschrift | 229 | 87 |
| II. Leistungs- und Feststellungsklage | 230 | 88 |
| 1. Zuständigkeit | 230 | 88 |
| 2. Klage und Anspruch | 231 | 88 |
| a) Leistungsklage | 231 | 88 |
| b) Feststellungsklage | 232 | 89 |
| c) Stufenklage | 233 | 89 |
| d) Auskunftsanspruch | 234 | 89 |
| e) Rechtsschutzinteresse | 235 | 89 |
| 3. Beweisfragen | 236 | 90 |
| 4. Instanzenzug | 237 | 90 |
| 5. Vollstreckung | 238 | 90 |
| 6. Änderung der Sach- oder Rechtslage nach Prozessbeginn | 239 | 90 |
| a) Einseitige Klageumstellung | 240 | 91 |

| | | |
|--|-----|----|
| b) Übereinstimmende Erledigungserklärung | 241 | 91 |
| c) Wegfall des Anspruchs nach Rechtskraft | 242 | 91 |
| d) Unterlassungsverpflichtung | 243 | 92 |
| 7. Kosten | 244 | 92 |
| III. Einstweilige Verfügung | 245 | 92 |
| 1. Bedeutung im wirtschaftlichen Wettbewerb | 245 | 92 |
| 2. Voraussetzungen: Verfügungsanspruch und Verfügungsgrund | 246 | 93 |
| 3. Erlass der einstweiligen Verfügung | 248 | 94 |
| 4. Rechtsbehelfe | 249 | 94 |
| a) Beschwerde oder Berufung bei Ablehnung des Antrags | 249 | 94 |
| b) Widerspruch oder Berufung bei Anordnung | 250 | 94 |
| 5. Frist zur Klage | 251 | 94 |
| 6. Vollziehung | 252 | 95 |
| 7. Abschlussbeschreiben und Abschlusserklärung | 253 | 95 |
| 8. Schadenersatz | 254 | 96 |
| 9. Aufbrauchfrist | 255 | 96 |

Dritter Teil

Recht gegen Wettbewerbsbeschränkungen (ohne Zusammenschlusskontrolle)

| | | |
|--|-----|-----|
| § 5 Mehrseitige Wettbewerbsbeschränkungen | 256 | 97 |
| I. Art. 101 AEUV und §§ 1-3 GWB im Überblick und der Vorrang des europäischen Rechts | 256 | 97 |
| 1. Verbotstatbestände im Überblick und Anwendungsbereich der Vorschriften | 256 | 97 |
| 2. Vorrang des europäischen Rechts | 257 | 98 |
| 3. Art. 101 AEUV als zentrale Norm | 259 | 99 |
| II. Verbotstatbestand, dargestellt primär an Art. 101 I AEUV | 260 | 99 |
| 1. Verhaltensabstimmung zwischen Unternehmen | 261 | 99 |
| a) Unternehmen | 261 | 100 |
| <i>Fallbeispiel: Eurocontrol</i> | 261 | 100 |
| b) Verhaltensabstimmung | 263 | 101 |
| <i>Fallbeispiel: Teerfarbenkartell</i> | 263 | 101 |
| c) Empfehlungen als Verhaltensabstimmung | 265 | 102 |
| 2. Auswirkungen auf den Wettbewerb auf dem europäischen bzw. nationalen Markt | 266 | 103 |
| a) Wettbewerbsbeschränkung | 267 | 104 |
| <i>Fallbeispiel: Consten/Grundig</i> | 268 | 104 |
| b) Relevanter Markt | 269 | 105 |
| c) Spürbarkeit der Wettbewerbsbeschränkung | 270 | 106 |
| d) Bündeltheorie | 271 | 106 |
| <i>Fallbeispiel: Delimitis</i> | 271 | 106 |
| 3. Immanente Grenzen des Verbotes | 272 | 107 |

| | | |
|---|-----|-----|
| 4. Regelbeispiele in Art. 101 AEUV | 273 | 108 |
| 5. Zu § 1 GWB | 274 | 108 |
| III. Zwischenstaatlichkeitsklausel | 275 | 108 |
| 1. Beeinträchtigung des zwischenstaatlichen Handels | 275 | 109 |
| 2. Spürbarkeit der Handelsbeschränkung | 277 | 109 |
| 3. Bündeltheorie bei vertikalen Vereinbarungen | 278 | 110 |
| IV. „Einzelfreistellung“ nach Art. 101 III AEUV und § 2 I GWB | 279 | 110 |
| 1. Voraussetzungen nach Art. 101 III AEUV | 279 | 110 |
| 2. Freistellung gemäß § 2 I GWB | 280 | 111 |
| 3. Bedeutung der Einzelfreistellung | 281 | 111 |
| <i>Fallbeispiel: Citroen</i> | 281 | 111 |
| V. Gruppenfreistellung | 283 | 111 |
| 1. Bedeutung | 283 | 111 |
| a) Rechtsgrundlage für den Erlass der Gruppenfreistellungsverordnungen (GFVO) | 283 | 112 |
| b) Übersicht über die Gruppenfreistellungsverordnungen | 284 | 112 |
| 2. Freistellung durch Gruppenfreistellungsverordnung am Beispiel der VO Nr. 330/2010 | 285 | 112 |
| a) Geltungsvoraussetzungen | 285 | 112 |
| b) Reichweite der Privilegierung und die Bedeutung von Kernbeschränkungen (= schwarze Klauseln) | 286 | 113 |
| aa) Kernbeschränkungen nach Art. 4 GFVO-Vertikalvereinbarungen Nr. 330/2010 | 287 | 113 |
| bb) Kernbeschränkungen in weiteren GFVOen | 288 | 114 |
| 3. Problematik der dynamischen Verweisung in § 2 II GWB | 289 | 114 |
| VI. Regelbeispiele der europäischen Leitlinien | 290 | 115 |
| 1. Bestimmte Vereinbarungen nach den Leitlinien über horizontale Zusammenarbeit (LLH) | 291 | 115 |
| a) Analytischer Rahmen und Aufbau | 292 | 115 |
| b) Forschung und Entwicklung | 293 | 116 |
| c) Produktionsvereinbarungen (einschließlich Spezialisierungsvereinbarungen) | 294 | 116 |
| d) Einkaufsvereinbarungen | 295 | 116 |
| e) Vermarktungsvereinbarungen | 296 | 117 |
| f) Vereinbarungen über Normen | 297 | 117 |
| 2. Vereinbarungen nach den Leitlinien für vertikale Beschränkungen (LLV) | 298 | 117 |
| a) Markenzwang | 299 | 118 |
| b) Alleinvertrieb | 300 | 118 |
| c) Kundenbeschränkungen | 301 | 118 |
| d) Selektiver Vertrieb | 302 | 118 |
| e) Franchising | 303 | 119 |
| f) Alleinbelieferung | 304 | 119 |
| g) Koppelungsbindungen | 305 | 119 |
| h) Beschränkungen für den Weiterverkaufspreis | 306 | 119 |

| | | |
|--|-----|-----|
| VII. Anwendungsbereich und Auslegung des nationalen Kartellrechts | 307 | 119 |
| 1. Anwendungsbereich | 307 | 119 |
| a) Allgemein | 307 | 119 |
| b) Mittelstandskartelle | 308 | 120 |
| c) Wettbewerbsregeln | 309 | 120 |
| d) Weitere Sonderregeln | 310 | 120 |
| 2. Inhaltliche Anpassung an europäisches Recht | 311 | 120 |
| <i>Fallbeispiel: Schaufensterplakat</i> | 311 | 120 |
| 3. Europafreundliche Anwendung | 312 | 122 |
| 4. Relevanz der Zwischenstaatlichkeitsklausel | 313 | 122 |
| VIII. Rechtsfolgen im Überblick | 314 | 122 |
| IX. Überblick zu mehrseitigen Wettbewerbsbeschränkungen | 315 | 123 |
| § 6 Missbrauch von Marktmacht | 317 | 125 |
| I. Art. 102 AEUV (<i>Art. 82 EGV</i>), die §§ 18-21 GWB im Überblick und der Freiraum des nationalen Rechts | 317 | 125 |
| 1. Funktion; Verbotstatbestände im Überblick | 317 | 125 |
| a) Funktion | 317 | 125 |
| b) Verbotstatbestände im Überblick | 318 | 125 |
| 2. Vorrangige Anwendung des Art. 102 AEUV und der Freiraum des nationalen Gesetzgebers | 319 | 126 |
| a) Vorrangige Anwendung des Art. 102 AEUV | 319 | 126 |
| b) Freiraum des nationalen Gesetzgebers für strengere Regelungen bei einseitigen Handlungen gemäß Art. 3 II 2 EG-KartVerFO | 320 | 126 |
| <i>Fallbeispiel: Depotkosmetik</i> | 322 | 127 |
| 3. Folgerung für die weitere Darstellung | 323 | 128 |
| II. Art. 102 AEUV | 324 | 128 |
| 1. Beherrschende Stellung auf dem Binnenmarkt oder einem wesentlichen Teil desselben | 325 | 128 |
| a) Relevanter Markt | 325 | 128 |
| b) Wesentlicher Teil | 326 | 129 |
| c) Beherrschende Stellung | 327 | 130 |
| <i>Fallbeispiel: Chiquita-Bananen</i> | 328 | 130 |
| 2. Missbräuchliche Ausnutzung und Beispieldskatalog des Art. 102 AEUV | 330 | 131 |
| <i>Fallbeispiel: Fortsetzung Chiquita-Bananen</i> | 331 | 132 |
| 3. Zwischenstaatlichkeitsklausel | 333 | 132 |
| 4. Überblick über die Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen Art. 102 AEUV | 334 | 133 |
| 5. Übersicht | 335 | 133 |
| III. Verbotenes Verhalten von marktbeherrschenden Unternehmen (§§ 18, 19 GWB) | 336 | 133 |
| 1. Marktbeherrschung gemäß § 18 GWB | 336 | 133 |

| | | |
|---|-----|-----|
| 2. Beispieldokument für Missbrauch | 337 | 135 |
| IV. Erweitertes Behinderungs- und Diskriminierungsverbot | | |
| nach § 20 GWB (§ 20 II-VI GWB a.F.) | 339 | 136 |
| 1. Unternehmen mit relativer Marktmacht, § 20 I GWB | 340 | 136 |
| <i>Fallbeispiel: Rossignol</i> | 341 | 137 |
| <i>Fallbeispiel: Opel</i> | 343 | 138 |
| 2. Geschützte Unternehmen | 346 | 139 |
| 3. Diskriminierung und Behinderung | 347 | 139 |
| 4. Unbilligkeit und sachlich gerechtfertigter Grund | 348 | 140 |
| 5. Missbrauch von Marktmacht im Horizontalverhältnis | 349 | 140 |
| V. §§ 21, 29 GWB | 350 | 141 |
| VI. Rechtsfolgen des Missbrauchs im Überblick | 351 | 141 |
| VII. Übersichten | 352 | 142 |
| § 7 Rechtsfolgen, Akteure und Verfahren im Recht gegen Wettbewerbsbeschränkungen | | |
| Wettbewerbsbeschränkungen | 354 | 144 |
| I. Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen Kartellrecht | 354 | 144 |
| 1. Nichtigkeit | 354 | 144 |
| <i>Fallbeispiel: Tennishalle</i> | 355 | 145 |
| <i>Fallbeispiel: Südlotto</i> | 356 | 145 |
| 2. Zivilrechtliche Ansprüche | 357 | 146 |
| <i>Fallbeispiel: „follow-on“</i> | 358 | 146 |
| <i>Fallbeispiel: ORWI-KG</i> | 359 | 147 |
| 3. Von der EU-Kommission verhängte Geldbußen und Zwangsgelder | 361 | 149 |
| a) Kumulative Bestrafung? | 362 | 149 |
| b) Kronzeugenregelung | 363 | 149 |
| c) Zwangsgeld | 364 | 150 |
| 4. Bußgeld und Zwangsgeld nach GWB | 365 | 150 |
| 5. Vorteilsabschöpfung gemäß § 34 GWB | 366 | 151 |
| 6. Beweislast | 367 | 151 |
| II. Überblick über Akteure und Verfahren im Recht gegen Wettbewerbsbeschränkungen | 368 | 151 |
| III. Unternehmen | 369 | 152 |
| IV. Kartellbehörden | 370 | 152 |
| 1. Europäische Ebene: Kommission | 370 | 152 |
| 2. Deutschland | 371 | 152 |
| V. Europäische und nationale Gerichte in Kartellsachen | 373 | 153 |
| 1. Europäische Gerichte | 373 | 153 |
| 2. Deutsche Gerichte in Kartellsachen | 374 | 154 |
| a) Umfassende Zuständigkeit der Zivilgerichte | 374 | 154 |
| b) Kartellsenate | 375 | 154 |
| c) Anwendung europäischen Rechts durch die nationalen Gerichte | 376 | 155 |
| d) Kooperation mit der Kommission | 377 | 155 |

| | | |
|--|-----|-----|
| VI. Entscheidungen, Maßnahmen und Befugnisse der europäischen Kommission | 378 | 155 |
| 1. Entscheidungen und Maßnahmen | 378 | 155 |
| a) Feststellung und Abstellung von Zuwidderhandlungen nach Art. 7 EG-KartVerfVO | 378 | 155 |
| b) Sanktionen | 379 | 156 |
| c) Einstweilige Maßnahmen nach Art. 8 EG-KartVerfVO | 380 | 156 |
| d) Entgegennahme von Verpflichtungszusagen | 381 | 156 |
| <i>Fallbeispiel: Deutsche Bundesliga</i> | 381 | 157 |
| e) Feststellung der Nichtanwendbarkeit | 382 | 157 |
| f) Entzug des Rechtsvorteils in Einzelfällen | 383 | 157 |
| g) Beratungsschreiben | 384 | 158 |
| 2. Befugnisse | 385 | 158 |
| a) Ermittlungsbefugnisse | 385 | 158 |
| b) Auskunftsverlangen | 386 | 158 |
| c) Nachprüfungsbefugnisse | 387 | 158 |
| d) Zusammenarbeit mit nationalen Gerichten | 388 | 159 |
| e) Zusammenarbeit mit nationalen Behörden | 389 | 159 |
| 3. Verfahrensgrundsätze und Anfechtungsmöglichkeiten | 390 | 159 |
| VII. Entscheidungen, Maßnahmen und Befugnisse der deutschen Kartellbehörden | 391 | 159 |
| 1. Kompetenz zur Anwendung europäischen Rechts | 391 | 159 |
| 2. Entscheidungen und Maßnahmen | 392 | 159 |
| 3. Verwaltungsverfahren nach dem GWB | 393 | 160 |
| 4. Kooperation und Abstimmung | 394 | 160 |
| a) Mit der Europäischen Kommission | 394 | 160 |
| b) Mit nationalen Kartellbehörden anderer Länder | 395 | 161 |
| c) Netzwerk der europäischen Wettbewerbsbehörden | 396 | 161 |
| VIII. Übersichten | 397 | 161 |

Vierter Teil

Unternehmenszusammenschlüsse

| | | |
|--|-----|-----|
| § 8 Fusionskontrolle im europäischen Recht | 400 | 163 |
| I. Europarechtlicher Regelungsbereich im Überblick | 401 | 163 |
| 1. Rechtsgrundlagen | 401 | 163 |
| <i>Fallbeispiele: Continental Can und Philipp Morris</i> | 402 | 164 |
| 2. Abgrenzung zum nationalen Regelungsbereich | 403 | 164 |
| II. Zusammenschluss von gemeinschaftsweiter Bedeutung | | |
| als Aufgreiftatbestand | 404 | 165 |
| 1. Aufgreiftatbestand: Anmeldepflicht und Vollzugsverbot | 404 | 165 |
| 2. Unternehmen | 405 | 165 |
| 3. Zusammenschluss | 406 | 165 |
| a) Zusammenschlusstatbestand | 407 | 165 |

| | | |
|---|------------|------------|
| b) Formen des Zusammenschlusses | 408 | 166 |
| aa) Horizontale Zusammenschlüsse | 409 | 166 |
| bb) Vertikale Zusammenschlüsse | 410 | 166 |
| cc) Konglomerate Zusammenschlüsse | 411 | 166 |
| c) Gemeinschaftsunternehmen | 412 | 167 |
| 4. Gemeinschaftsweite Bedeutung qua Umsatzziffer | 413 | 167 |
| a) Umsatzziffern | 413 | 167 |
| b) Umsatzberechnung | 414 | 168 |
| III. Materielles Verbot (Eingreifatbestand) | 415 | 168 |
| 1. Kriterien | 415 | 168 |
| 2. Konkreter Verbotstatbestand des Art. 2 III EG-FKVO | 416 | 168 |
| a) Verbotskriterien | 417 | 168 |
| b) Problematik konglomerater Zusammenschlusstatbestände .. | 418 | 169 |
| <i>Fallbeispiel: Tetra Laval/Sidel</i> | 418 | 169 |
| c) Oligopolwirkungen | 419 | 170 |
| 3. Problematik von Gemeinschaftsunternehmen | 420 | 170 |
| 4. Auswirkungsprinzip | 421 | 171 |
| IV. Verfahrensfragen | 422 | 171 |
| 1. Alleinige Zuständigkeit der Kommission | 422 | 171 |
| 2. Verfahren | 423 | 171 |
| 3. Verweisungen zwischen europäischer und nationaler Ebene .. | 425 | 172 |
| a) Verweisung an die nationalen Kartellbehörden | 425 | 172 |
| b) Verweisung an die Kommission | 426 | 173 |
| V. Übersicht | 427 | 174 |
| § 9 Fusionskontrolle nach deutschem Recht | 428 | 175 |
| I. Geltungsbereich in Abgrenzung zum europäischen Recht | 428 | 175 |
| 1. Abgrenzung zum europäischen Recht | 428 | 175 |
| 2. Eigenständiger Anwendungsbereich qua Umsatzziffern | 429 | 175 |
| II. Unternehmenszusammenschluss als Aufgreifatbestand | | |
| nach deutschem Recht | 430 | 175 |
| 1. Aufgreifatbestand: Anmeldepflicht und Vollzugsverbot | 430 | 175 |
| 2. Unternehmen | 431 | 176 |
| 3. Zusammenschlusstatbestand | 432 | 176 |
| a) Vermögenserwerb | 433 | 176 |
| b) Kontrollerwerb | 434 | 177 |
| c) Anteilserwerb | 435 | 177 |
| d) Verbindungen mit wettbewerblich erheblichem Einfluss .. | 437 | 178 |
| e) Ausnahme: Emissionskonsortien | 438 | 179 |
| 4. Umsatzerlöse des § 35 I GWB und ihre Berechnung | 439 | 179 |
| <i>Fallbeispiel: Springer/ProSiebenSat. 1</i> | 440 | 179 |
| 5. Einschränkungen | 441 | 180 |
| a) § 35 II 1 GWB: Anschlussklausel | 441 | 180 |
| b) § 35 II 2 GWB: Zusammenschlüsse im Rahmen einer | | |
| kommunalen Gebietsreform | 442 | 180 |

| | | | |
|--|-----|-----|--|
| III. Verbot des Zusammenschlusses | | | |
| (Eingreifatbestand des § 36 GWB) | 443 | 180 | |
| 1. Anpassung an Art. 2 III EG-FKVO: erhebliche Behinderung wirksamen Wettbewerbs | 443 | 180 | |
| 2. Marktbeherrschende Stellung | 444 | 181 | |
| <i>Fallbeispiel: Deutsche Bahn/KVS Saarlouis</i> | 445 | 182 | |
| 3. Nachweis und Prognose | 446 | 182 | |
| a) Horizontale Zusammenschlüsse | 446 | 182 | |
| b) Vertikale und konglomerate Zusammenschlüsse | 447 | 182 | |
| <i>Fallbeispiel: Springer/Pro SiebenSat.1</i> <i>Fortsetzung zu Rn. 440</i> | 448 | 183 | |
| 4. Rechtfertigung des Zusammenschlusses | 449 | 183 | |
| a) Überwiegende Verbesserung der Wettbewerbsbedingungen (§ 36 I 2 Nr. 1 GWB n.F.) | 449 | 183 | |
| b) Bagatellmarkt (§ 36 I 2 Nr. 2 GWB n.F.) | 450 | 184 | |
| aa) Bündeltheorie | 450 | 184 | |
| <i>Fallbeispiel: Deutsche Bahn/KVS Saarlouis</i> <i>Fortsetzung zu Rn. 445</i> | 450 | 184 | |
| bb) Aber keine Berücksichtigung der Auslandsumsätze | 451 | 185 | |
| <i>Fallbeispiel: duPont/Pedex</i> | 451 | 185 | |
| 5. Praktische Lösung von Zusammenschlussproblemen | 452 | 186 | |
| 6. Auswirkungsprinzip des § 130 II GWB | 453 | 186 | |
| IV. Verfahrensfragen | 454 | 187 | |
| 1. Zuständige Behörde: BKartA | 454 | 187 | |
| 2. Anmeldeerfordernis, Prüfverfahren und Freigabe | 455 | 187 | |
| 3. Vollzugsverbot und eventuelle Entflechtung | 456 | 187 | |
| 4. Rechtsmittel | 457 | 188 | |
| 5. Ministererlaubnis | 458 | 188 | |
| 6. Verweisungen im Verhältnis zur Kommission | 459 | 188 | |
| V. Übersicht | 460 | 189 | |

Fünfter Teil

Vergaberecht und Recht der Beihilfen

| | | | |
|--|-----|-----|--|
| § 10 Vergaberecht | 461 | 190 | |
| I. Bedeutung des Vergaberechts | 461 | 190 | |
| 1. Umfang des öffentlichen Auftragswesens | 461 | 190 | |
| 2. Haushaltrecht und Kartell-Vergaberecht | 462 | 190 | |
| II. Rechtliche Struktur des Kartell-Vergaberechts | 464 | 191 | |
| 1. Europäisches Primär- und Sekundärrecht | 464 | 191 | |
| 2. Nationales Kartell-Vergaberecht | 466 | 192 | |
| III. Anwendungsbereich der Vergabeverfahren | 467 | 193 | |
| 1. Öffentliche Auftragnegeber und öffentliche Aufträge | 467 | 193 | |
| 2. Schwellenwerte, Teillose und Fachlose | 468 | 194 | |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|--|-----|-----|
| 3. Einschränkung des Vergaberechts | 469 | 194 |
| <i>Fallbesprechung: Landkreis G.</i> | 469 | 195 |
| IV. Vergabegrundsätze und Vergabekriterien | 470 | 195 |
| 1. Wettbewerb, Transparenz und Gleichbehandlung (§ 97 I, II GWB) | 470 | 195 |
| 2. Eignungskriterien: fachkundige, leistungsfähig, gesetzestreue und zuverlässige Unternehmen (§ 97 IV 1 GWB) | 471 | 195 |
| 3. Zuschlagskriterium (§ 97 V GWB) | 472 | 196 |
| V. Arten der Vergabe und Ablauf des Vergabeverfahrens | 473 | 197 |
| 1. Arten der Vergabe | 473 | 197 |
| 2. Ablauf des Vergabeverfahrens bei offenem Verfahren | 474 | 197 |
| VI. Primärrechtsschutz des Bieters | 476 | 198 |
| 1. Nachprüfungsverfahren | 476 | 198 |
| 2. Bedeutung der Vergabekammern | 477 | 199 |
| VII. Sekundärrechtsschutz des Bieters | 478 | 199 |
| VIII. Rechtsschutz unterhalb der Schwellenwerte | 479 | 199 |
| IX. Übersicht | 480 | 200 |
| § 11 Hinweis auf das Recht der Beihilfen | 481 | 201 |
| <i>Fallbesprechung: Flughäfen Saarbrücken und Zweibrücken</i> | 482 | 201 |

Sechster Teil

Kenntnis- und Verständnisfragen

| | |
|---------------------------------------|-----|
| I. Zum Lauterkeitsrecht | 203 |
| II. Zum Kartellrecht | 208 |
| 1. Europäisches Kartellrecht | 208 |
| 2. Nationales Kartellrecht | 210 |
| III. Fusionskontrolle | 212 |
| 1. Europäische Fusionskontrolle | 212 |
| 2. Fusionskontrolle nach GWB | 213 |
| IV. Vergaberecht | 215 |
| Sachverzeichnis | 217 |