

# Inhaltsverzeichnis

|  | Seite |
|--|-------|
| <i>Vorwort</i> .....   | V     |
| <i>Abkürzungsverzeichnis</i> .....   | XIX   |
| <i>Literaturverzeichnis</i> .....  | XXV   |
| <br>   |       |
| <b>A. Einleitung</b> .....   | 1     |
| <b>B. Das Wettbewerbs- und Kartellrecht als Begriff</b> .....                    | 4     |
| I. Funktionen des Wettbewerbsrechts .....  | 4     |
| II. Wettbewerbsrecht im weiteren Sinn .....                                      | 5     |
| III. Wettbewerbsrecht im engeren Sinn .....                                      | 6     |
| IV. Fehlende gesetzliche Definition des Wettbewerbs .....                        | 7     |
| <b>C. Die Entstehung des Wettbewerbs- und Kartellrechts in Deutschland</b> ..... | 9     |
| I. Zur Historie des Wettbewerbsrechts im weiteren Sinn .....                     | 9     |
| II. Zur Geschichte des Kartellrechts .....                                       | 11    |
| <b>D. Europarechtliche Grundlagen des Wettbewerbs- und Kartellrechts</b> .....   | 13    |
| <b>E. Das Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb</b> .....                       | 16    |
| I. Die Europäisierung des Unlauterkeitsrechts .....                              | 16    |
| 1. Allgemeines .....   | 16    |
| 2. Einzelne Richtlinien .....  | 17    |
| a) Die europäische Richtlinie über die vergleichende Werbung ....                | 17    |
| b) Die europäische Richtlinie gegen irreführende Werbung .....                   | 18    |
| 3. Die europäische Richtlinie über unlautere Geschäftspraktiken ....             | 20    |
| a) Zweck der Richtlinie .....  | 20    |
| b) Einzelheiten der Richtlinie .....   | 20    |
| aa) Verbot unlauterer Geschäftspraktiken .....                                   | 20    |
| bb) Irreführende Unterlassungen .....  | 24    |
| cc) Aggressive Geschäftspraktiken .....  | 24    |
| c) Ausblick .....  | 25    |

|  |    |
|--|----|
| 4. Nötigung nach § 4a Abs. 1 Satz 2 Nr. 2 UWG .....  | 70 |
| 5. Unzulässige Beeinflussung nach § 4a Abs. 1 Satz 2 Nr. 3 UWG .....   | 70 |
| 6. Die Voraussetzungen der Feststellung, ob eine geschäftliche Handlung aggressiv ist, § 4a Abs. 2 Nr. 1-5 UWG ..... | 71 |
| 7. Einzelheiten zum Tatbestand des § 4a Abs. 2 UWG .....   | 71 |
| <br>XIII. Die irreführenden geschäftlichen Handlungen nach § 5 UWG .....   | 74 |
| 1. Irreführende geschäftliche Handlungen gegenüber Verbrauchern gemäß der Anlage zu § 3 Abs. 3 UWG .....             | 74 |
| 2. Struktur von § 5 UWG, Prüfungsreihenfolge .....   | 75 |
| 3. Irreführende geschäftliche Handlung, Begriff der Werbung .....  | 76 |
| 4. Werbung gegenüber Verbrauchern .....  | 77 |
| 5. Werbung gegenüber sonstigen Marktteilnehmern .....  | 77 |
| <br>XIV. Die in § 5 Abs. 1 Satz 1 UWG enthaltenen Kriterien .....  | 77 |
| 1. Irreführende geschäftliche Handlungen .....   | 77 |
| a) Die deutsche Rechtsprechung zur Irreführung im Spannungsfeld der Rechtsprechung des EuGH .....                    | 77 |
| b) Objektiv zutreffende Werbeangaben .....   | 78 |
| c) Irreführende geschäftliche Handlungen .....   | 78 |
| d) Wegfall eines Irreführungsbesitzstandes durch die Änderung wesentlicher Bedingungen .....                         | 80 |
| e) Missverständliche, verunsichernde, übertriebene Werbeaussagen .....   | 80 |
| f) Getarnte Werbung .....  | 80 |
| g) Die Feststellung des Vorliegens irreführender Angaben nach Maßgabe der Verkehrsauffassung .....                   | 81 |
| h) Die Einholung eines Meinungsumfragegutachtens .....   | 81 |
| 2. Angaben .....   | 81 |
| a) Weiter Begriff .....  | 82 |
| b) Angaben als mitgeteilter Sachverhalt oder Meinungsäußerung ..   | 82 |
| c) Bloße Kaufappelle, nichtssagende Anpreisungen .....   | 83 |
| d) Verwendung von Symbolen und Zeichen .....   | 83 |
| e) Äußerungen Dritter, anlehrende Werbung .....  | 83 |
| f) Firmierungen und markenrechtliche Bezeichnungen .....   | 84 |
| 3. Die in § 5 Abs. 1 Satz 2 UWG enthaltene allgemeine Regelung .....   | 84 |
| 4. Irreführende Angaben über die in § 5 Abs. 1 Satz 2 Nr. 1 UWG aufgeführten Umstände .....                          | 84 |
| a) Merkmale der Waren oder Dienstleistungen .....  | 85 |
| b) Verfügbarkeit .....   | 85 |
| c) Einzelne in § 5 Abs. 1 Satz 2 Nr. 1 UWG aufgeführte Merkmale ..   | 86 |
| 5. Zwecktauglichkeit .....   | 86 |
| 6. Verwendungsmöglichkeit .....  | 87 |
| 7. Menge .....   | 87 |
| 8. Beschaffenheit .....  | 87 |
| 9. Die geografische Herkunft .....   | 88 |

|  |     |
|--|-----|
| 10. Die von der Verwendung zu erwartenden Ergebnisse .....   | 88  |
| 11. Ergebnisse und wesentliche Bestandteile von Tests der Waren<br>oder Dienstleistungen .....   | 89  |
| 12. Die in § 5 Abs. 1 Satz 2 Nr. 2 UWG aufgeführten Angaben .....  | 90  |
| a) Der Anlass des Verkaufs .....   | 90  |
| b) Die Werbung mit dem Preis und dem Preisvorteil .....  | 90  |
| c) Die Bedingungen, unter denen die Waren geliefert oder<br>die Dienstleistungen erbracht werden .....   | 92  |
| 13. Die in § 5 Abs. 1 Satz 2 Nr. 3 UWG aufgeführten Angaben .....  | 93  |
| a) Die geschäftlichen Verhältnisse .....   | 93  |
| b) Die Identität .....   | 94  |
| c) Die Eigenschaften und die Rechte des Unternehmens .....   | 95  |
| d) Das Vermögen des Unternehmers .....   | 95  |
| e) Die geistigen Eigentumsrechte des Unternehmers .....  | 95  |
| f) Die Befähigung des Unternehmers .....   | 96  |
| g) Die Auszeichnungen und Ehrungen des Unternehmers .....  | 96  |
| 14. Aussagen oder Symbole im Zusammenhang mit Sponsoring oder<br>die sich auf eine Zulassung des Unternehmers oder der Waren<br>oder Dienstleistungen beziehen nach § 5 Abs. 1 Satz 2 Nr. 4 UWG .. | 97  |
| 15. Irreführung über die Notwendigkeit einer Leistung, eines<br>Ersatzteils, eines Austausches oder einer Reparatur nach<br>§ 5 Abs. 1 Satz 2 Nr. 5 UWG .....                                      | 97  |
| 16. Irreführung über die Einhaltung eines Verhaltenskodexes<br>nach § 5 Abs. 1 Satz 2 Nr. 6 UWG .....  | 97  |
| 17. Irreführung über Rechte des Verbrauchers nach § 5 Abs. 1<br>Satz 2 Nr. 7 UWG .....   | 98  |
| XV. Angaben im Rahmen vergleichender Werbung sowie bildliche<br>Darstellungen und sonstige Veranstaltungen nach § 5 Abs. 2<br>und 3 UWG .....  | 98  |
| XVI. Werbung mit der Herabsetzung eines Preises nach § 5 Abs. 4<br>Satz 1 UWG .....  | 98  |
| 1. Gegenstand der Irreführung .....  | 99  |
| 2. Beweislast nach § 5 Abs. 4 Satz 2 UWG .....   | 99  |
| XVII. Die geschäftliche Relevanz der Irreführung nach § 5 Abs. 1 Satz 1 UWG ..   | 100 |
| XVIII. Werbung für nicht ausreichend vorrätige Ware nach Nr. 5 des<br>Anhangs zu § 3 Abs. 3 UWG .....  | 100 |
| 1. Allgemeines .....   | 100 |
| 2. Vorhaltung der Ware .....   | 101 |
| 3. Angemessene Ware zur Befriedigung der zu erwartenden<br>Nachfrage .....   | 102 |
| XIX. Irreführung durch Unterlassen nach § 5a UWG .....   | 102 |
| 1. Die Bedeutung des Verschweigens einer Tatsache für die<br>Entscheidung zum Vertragsschluss nach § 5 Abs. 1 UWG .....  | 102 |

|  |     |
|--|-----|
| <b>G. Domainrecht</b>  | 142 |
| I. Einleitung  | 142 |
| II. Die Domain   | 142 |
| 1. Der Domain-Name   | 142 |
| a) Top Level Domains   | 143 |
| b) Second Level Domains  | 144 |
| c) Sub Level Domains   | 145 |
| 2. Die Funktion der Domain   | 145 |
| 3. Eigentumsfähigkeit  | 146 |
| III. Ansprüche aus dem Namensrecht                                   | 146 |
| 1. Schutzbereich   | 146 |
| 2. Schutzzumfang   | 147 |
| 3. Recht der Gleichnamigen   | 150 |
| IV. Ansprüche aus dem Markenrecht                                    | 151 |
| 1. Verwechslungsgefahr von Domainbezeichnungen                       | 151 |
| a) Entstehung der geschützten Marke                                  | 151 |
| b) Verwendung des Verletzerzeichens                                  | 151 |
| c) Verwechslungsgefahr   | 153 |
| aa) Zeichenähnlichkeit   | 153 |
| bb) Waren- oder Dienstleistungsähnlichkeit                           | 155 |
| d) Maßgeblicher Zeitpunkt  | 156 |
| e) Keine eigenen Markenrechte des Domaininhabers                     | 156 |
| 2. Verwendung einer bekannten Marke als Domain                       | 156 |
| 3. Schutz von Werktiteln   | 158 |
| 4. Schutz von Domains  | 158 |
| V. Ansprüche aus dem Wettbewerbsrecht                                | 160 |
| 1. Domaingrabbing  | 160 |
| 2. Irreführende Angaben  | 161 |
| 3. Kanalisierung von Handelsströmen                                  | 162 |
| 4. Behinderungswettbewerb  | 163 |
| VI. Verfahrensfragen   | 163 |
| 1. Richtiger Anspruchsgegner   | 163 |
| 2. Dispute-Eintrag (früher: Wait-Eintrag)                            | 165 |
| 3. Anspruchsinhalt   | 166 |
| 4. Negative Feststellungsklage                                       | 167 |
| 5. Vollstreckbarkeit   | 167 |
| 6. Pfändbarkeit von Domains  | 167 |
| 7. Schiedsverfahren  | 168 |
| a) ICANN-Verfahren   | 168 |
| b) ADR-Verfahren   | 168 |
| c) Dispute Resolution Procedure/Trademark Post-Delegation<br>Dispute | 169 |
| 8. Strafrecht  | 169 |

|   |     |
|---|-----|
| <b>H. Kartellrecht</b>  | 170 |
| Einleitung  | 170 |
| I. Die Bedeutung des EU-Rechts  | 170 |
| 1. Der EG-Vertrag   | 170 |
| a) Allgemeines  | 170 |
| b) Art. 101 AEUV (ex Art. 81 EGV)   | 171 |
| aa) Der Ansatz des „more economic approach“                                   | 171 |
| bb) Die Tatbestandsmerkmale von Art. 101 AEUV                                 | 172 |
| cc) Die Spürbarkeit der Beeinträchtigung des zwischen-<br>staatlichen Handels | 173 |
| c) Art. 102 AEUV (ex Art. 82 EGV)   | 174 |
| d) Die VO Nr. 1/2003 vom 16.12.2002   | 175 |
| e) Die Freistellung vom Kartellverbot nach Art. 101 AEUV<br>(ex Art. 81 EGV)  | 175 |
| aa) Die Bedeutung von vertikalen Beschränkungen und<br>Vertriebswegen         | 175 |
| bb) Die GVO 330/2010  | 176 |
| f) Europäische Fusionskontrollverfahren                                       | 177 |
| aa) Die Umsatzschwellen in Art. 1 Abs. 2 FKVO                                 | 177 |
| bb) Die Beurteilung von Zusammenschlüssen nach Art. 2 FKVO                    | 178 |
| g) Vorrang des europäischen Kartellrechts                                     | 179 |
| h) Grundlagen des Vergaberechts   | 179 |
| 2. Das GWB als „Kartellrecht in Deutschland“                                  | 180 |
| a) Die 7. Novelle des GWB   | 180 |
| b) Die 8. Novelle des GWB   | 181 |
| II. Der Regelungsgehalt des GWB   | 182 |
| 1. Zur Funktion des Kartellrechts   | 182 |
| 2. Das Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen                        | 183 |
| a) Allgemeines  | 183 |
| b) Das Wettbewerbsverbot als gesetzliches Verbot nach<br>§ 134 BGB            | 183 |
| c) Das in § 1 GWB ungeschriebene Tatbestandsmerkmal der<br>Spürbarkeit        | 183 |
| d) Die Wettbewerbsbeschränkung  | 184 |
| e) Handeln von Unternehmen  | 185 |
| f) Weiter Anwendungsbereich von § 1 GWB                                       | 186 |
| g) Die in § 1 GWB sanktionierten Verhaltensweisen                             | 187 |
| aa) Vereinbarungen zwischen Unternehmen                                       | 187 |
| bb) Beschlüsse von Unternehmensvereinigungen                                  | 188 |
| cc) Abgestimmte Verhaltensweisen  | 188 |
| dd) Bewirkte oder gar bezweckte Wettbewerbsbeschränkung                       | 189 |
| ee) Relevanter Markt  | 190 |
| 3. Vom Verbot des § 1 GWB freigestellte Vereinbarungen<br>nach § 2 GWB        | 191 |

|  |     |
|--|-----|
| 4. Freistellung von Mittelstandskartellen nach § 3 GWB .....   | 192 |
| 5. Marktbeherrschung, wettbewerbsbeschränkendes Verhalten .....  | 193 |
| a) Marktbeherrschende Stellung .....   | 193 |
| aa) Allgemeines .....  | 193 |
| bb) Das Verbot in § 19 Abs. 1 GWB .....  | 193 |
| cc) Die gesetzliche Definition der Marktbeherrschung .....   | 193 |
| dd) Beispiele des Missbrauchs .....  | 195 |
| b) Verbotenes Verhalten von Unternehmen mit Marktbeherrschung<br>sowie verbotenes Verhalten von Unternehmen mit relativer oder<br>überlegener Marktmacht ..... | 196 |
| aa) Verbot der missbräuchlichen Ausnutzung einer<br>marktbeherrschenden Stellung in § 19 Abs. 1 GWB .....  | 196 |
| bb) Verbotenes Verhalten von Unternehmen mit relativer<br>oder überlegener Marktmacht .....  | 199 |
| cc) Fassung des § 20 Abs. 4 GWB a.F. ab dem 1.1.2013<br>bis zur 8. Novelle des GWB .....   | 199 |
| dd) Aktuelle Fassung des § 20 Abs. 3 GWB .....   | 199 |
| ee) Die Regelung in § 20 Abs. 4 GWB .....  | 200 |
| ff) Aufnahmezwang nach § 20 Abs. 5 GWB .....   | 200 |
| c) Boykottverbot, Verbot sonstigen wettbewerbsbeschränkenden<br>Verhaltens .....   | 200 |
| 6. Wettbewerbsregeln .....   | 201 |
| 7. Sonderregeln für bestimmte Wirtschaftsbereiche .....  | 202 |
| a) Landwirtschaft .....  | 202 |
| b) Energiewirtschaft .....   | 202 |
| c) Preisbindung für Zeitungen und Zeitschriften .....  | 202 |
| d) Verträge der Wasserwirtschaft .....   | 203 |
| 8. Befugnisse der Kartellbehörden .....  | 203 |
| 9. Sanktionen .....  | 204 |
| a) Die zivilrechtlichen Anspruchsgrundlagen in § 33 GWB .....  | 204 |
| b) Abschöpfung des wirtschaftlichen Vorteils .....   | 205 |
| c) Vorteilsabschöpfung durch Verbände .....  | 205 |
| d) Bußgeldverfahren .....  | 205 |
| 10. Zusammenschlusskontrolle .....   | 206 |
| 11. Monopolkommission .....  | 207 |
| 12. Verfahren vor den Kartellbehörden .....  | 208 |
| 13. Öffentliches Vergaberecht .....  | 209 |
| a) Bedeutung .....   | 210 |
| b) Vergaberechtsreform 2016 .....  | 210 |
| c) Allgemeine Grundsätze .....   | 212 |
| d) Verfahren unterhalb der Schwellenwerte .....  | 215 |
| e) Verfahren oberhalb der Schwellenwerte .....   | 217 |

---

|   |         |
|---|---------|
| <b>I. Telekommunikationsrecht</b> .....   | 221     |
| I. Einleitung/Rückblick .....   | 221     |
| II. Die Regulierungsbehörde .....   | 225     |
| III. Verfahren der Marktregulierung/Marktdefinition und Marktanalyse .....              | 227     |
| 1. Allgemeines .....  | 227     |
| 2. Zugangsregulierung unabhängig von der Marktmacht<br>der Betreiber .....              | 230     |
| 3. Zugangsregulierung gegenüber Betreibern mit beträchtlicher<br>Marktmacht .....       | 231     |
| 4. Funktionelle Trennung vertikal integrierter Unternehmen und<br>Netzneutralität ..... | 234     |
| IV. Die Entgeltregulierung .....  | 235     |
| V. Besondere Missbrauchsaufsicht .....  | 237     |
| <br><i>Stichwortverzeichnis</i> .....   | <br>239 |