

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XXXI
Literaturübersicht	XLI
A. Einleitung, Geltungsbereich und Verhältnis zu anderen Rechtsvorschriften	1
ROLF H. WEBER	
1. Kapitel: Wirtschaftsordnung und Kartellrecht	3
I. Mögliche Wirtschaftsordnungsmodelle	3
II. Wesen und Funktionen des Wettbewerbs	5
1. Begriff und Rechtfertigung des Wettbewerbs	5
a) Begriff des Wettbewerbs	5
b) Voraussetzungen des Wettbewerbs	6
2. Funktionen des Wettbewerbs	7
III. Wettbewerbspolitische Leitbilder	9
2. Kapitel: Entwicklungslinien des Schweizerischen Kartellrechts	17
I. Verfassungsrechtliche Ausgangslage und Boykott-Rechtsprechung	17
II. Schaffung und Fortführung der Kartell-Verfassungsgrundlage	18
III. Positiv-rechtliche Festlegung in den Kartellgesetzen	20
1. Kartellgesetz 1962	20
2. Kartellgesetz 1985	21
3. Kartellgesetz 1995	22
3. Kapitel: Grundordnung des Kartellgesetzes 1995	27
I. Verfassungsrechtliche Ausgangslage	27
II. Wettbewerbstheoretisches Konzept des wirksamen Wettbewerbs	29
1. Entstehungsgeschichte	29
2. "Offenes" Konzept des wirksamen Wettbewerbs	29
3. Konkretisierung im Zweckartikel	31
4. Funktionale Konzeption	32
III. Inhaltliche Ausrichtung des Kartellgesetzes	33
1. Erfasste Wettbewerbsbeschränkungen	33
a) Überblick	33
b) Wettbewerbsbeschränkende Abrede	33
c) Marktbeherrschende Stellung	35
aa) Missbräuchliche Ausnützung	35
bb) Entstehung durch Unternehmenszusammenschluss	35
2. Sonderproblem der sog. wettbewerbspolitischen Ausnahmereiche	36

4. Kapitel: Geltungsbereich des Kartellgesetzes 1995	37
I. Ausgangslage	37
II. Persönlicher Geltungsbereich	37
1. Begriff und Wesen des Unternehmens	37
2. Nicht erfasste Unternehmen	38
a) Arbeitsmarkt	38
b) Konsumentenmarkt	39
III. Sachlicher Geltungsbereich	39
IV. Örtlicher Geltungsbereich	41
1. Grundlage: Auswirkungsprinzip	41
2. Durchsetzungsproblematik	42
V. Zeitlicher Geltungsbereich	43
5. Kapitel: Verhältnis zu anderen Rechtsvorschriften	45
I. Vorbehalt von wettbewerbsausschliessenden Vorschriften	45
1. Grundüberlegungen	45
2. Staatliche Markt- und Preisordnung	47
3. Unternehmen mit besonderen Rechten	47
II. Vorbehalt zugunsten von Immaterialgüterrechten	48
1. Wettbewerbsrechtliche Problematik	48
2. Entstehungsgeschichte der Norm	49
3. Bisheriger Meinungsstand	49
4. Relativierung der Norm durch mehrstufige Beurteilung	50
5. Beispiele der Parallelimporte	52
III. Preisüberwachungsgesetz	53
IV. Verhältnis zu anderen Bundesgesetzen	53
1. ZGB/OR	53
2. UWG	54
3. Binnenmarktgesetz	54
B. Wettbewerbsabreden	55
WALTER A. STOFFEL	
1. Kapitel: Wettbewerbsbeschränkende Abreden	57
I. Gesetzliche Begriffsumschreibung	57
1. Definition	57
2. Tragweite	57
II. Inhalt	58
1. Beschränkung des Wettbewerbs	58
a) Verzicht auf wirtschaftliche Entscheidungsfreiheit	58
b) Vereinbarter Verzicht	59
c) Eliminierung von Wettbewerbsparametern	60

2. Wirkung der Abrede	61
3. Zweck der Abrede	62
a) Gewollte Wettbewerbsbeschränkung	62
b) Objektivierter Zweck	63
c) Empfehlung	63
III. Formen	64
1. Vereinbarung	64
a) Vertragsform	64
b) Gesellschaftsformen	65
aa) Kollektivgesellschaft	65
bb) Verein	66
2. Nicht erzwingbare Vereinbarung	66
3. Abgestimmte Verhaltensweisen	68
4. Kollektive Marktbeherrschung?	69
IV. Arten	71
1. Allgemeines	71
2. Horizontale Abrede	71
3. Vertikale Abrede	72
2. Kapitel: Unzulässige Wettbewerbsabreden	75
I. Allgemeines	75
1. Übersicht	75
2. Struktur des schweizerischen Kartellrechtes	75
a) Systematik von KG 5	75
b) Einfache Beeinträchtigungen	75
c) Qualifizierte Beeinträchtigungen	76
3. EU-Kartellrecht	76
a) Grundsatz	76
aa) Verbotene Absprachen	76
bb) Rechtsfolge	77
cc) Ausnahmen	78
b) Ähnlichkeiten	80
c) Unterschiede	81
4. Zivilrechtliche Situation	82
a) Neuorientierung des Wettbewerbsrechtes durch KG95	82
b) Vertragsrechtliche Wirkung von Wettbewerbsabreden	83
c) Wirkung von Folgeverträgen	84
II. Wettbewerbsbeschränkung	85
1. Beeinträchtigung des Wettbewerbs	85
a) Eliminierung von Wettbewerbsparametern	85
aa) Markt	85
bb) Beeinflussung durch Abreden	86
b) Relevanter Markt	87
aa) Begriff des relevanten Marktes	87
bb) Sachlich relevanter Markt	87

cc) Räumlich relevanter Markt	90
dd) Marktstellung	93
ee) Bedeutung der Marktabgrenzung bei Wettbewerbsabreden	94
c) "Erhebliche" Beeinträchtigung des Wettbewerbs	95
aa) Tragweite	95
bb) Erheblichkeit im qualitativen Sinne	95
cc) Erheblichkeit im quantitativen Sinne	96
dd) Konsequenzen	97
ee) Funktionierender Restwettbewerb	97
d) "Beseitigung" des Wettbewerbs	98
aa) Beseitigung	98
bb) Vermutungen	98
cc) Konsequenzen	99
2. Vertikalverträge im Besonderen	99
a) Allgemeines	99
b) Schweizerische Praxis zu den Distributionssystemen	100
c) Gebündelte Vertikalverträge	101
III. Rechtfertigung	101
1. Voraussetzungen der Rechtfertigung	101
2. Wirtschaftliche Effizienz	102
a) Besseres wirtschaftliches Resultat	102
b) Verhältnismässigkeit	104
3. Einzelne Rechtfertigungsgründe	105
a) Übersicht	105
b) Kostensenkung	105
aa) Senkung der Herstellungskosten	106
bb) Senkung der Vertriebskosten	107
c) Forschung und Produktverbesserung	111
d) Berufsbildung	112
e) Ressourcennutzung	112
IV. Vermutungen	113
1. Die Tragweite	113
a) Anwendungsbereich	113
b) Vermutungsmechanismus	114
aa) Vermutungsbasis	114
bb) Vermutungsfolge	114
cc) Nachweise	115
dd) Untersuchungsmaxime	115
ee) Untersuchungsmaxime und Vermutungsbegriff	116
c) Widerlegung der Vermutung	116
aa) Unwirksamkeit der Absprache	116
bb) Irrelevanz des harten Wettbewerbsparameters	117
cc) Keine andere Widerlegungsargumente	118
2. Die Vermutungstatbestände	118
a) Übersicht	118
b) Preisabreden	119

aa) Direkte Preisabreden	119
bb) Indirekte Preisabreden	120
c) Mengenabreden	122
d) Marktaufteilungen	122
3. Kapitel: Gerechtfertigte Arten von Wettbewerbsabreden	125
I. Zweck und Tragweite der Bestimmung	125
1. Zweck	125
2. Tragweite	125
II. Form der Erlasse	126
1. Verordnungen	126
a) Begriff	126
b) Zuständigkeit	126
2. Allgemeine Bekanntmachungen	127
a) Begriff und Tragweite	127
b) Zuständigkeit	128
III. Inhalt der Erlasse	128
1. Natur der Aufzählung	128
a) Allgemeines	128
b) Kriterien der Rechtfertigung	129
aa) Arten von Abreden	129
bb) Kooperationsformen in einzelnen Wirtschaftszweigen	129
2. Bereiche	129
a) Abreden über Forschung und Spezialisierung	130
b) Abreden über Distributionssysteme	130
c) Branchenspezifische Kooperationsformen	130
IV. Bestehende Erlasse	131
1. Verordnungen	131
2. Allgemeine Bekanntmachungen	131
a) Kalkulationshilfen	132
aa) Inhalt	132
bb) Praxis	133
b) Homologierung und Sponsoring von Sportartikeln	134
3. Ausblick	135

C. Verhaltensweisen marktbeherrschender Unternehmen 137
 ROGER ZÄCH

1. Kapitel: Einleitung	139
I. Überblick über die Regelung	139
II. Praktische Bedeutung von KG 7	141
1. Anwendungsproblem und Vorschlag für eine weite Auslegung	141
2. Begründung einer weiten Auslegung von KG 7	142

2. Kapitel: Tatbestandsmerkmale	147
I. Marktbeherrschendes Unternehmen	147
1. Bestimmung des relevanten Marktes	147
a) Allgemeines	147
b) Definitionselemente	149
aa) Sachlich relevanter Markt	149
bb) Räumlich relevanter Markt	156
cc) Zeitlich relevanter Markt	160
dd) Ergebnis der Marktbestimmung	161
c) Methoden der Marktbestimmung	161
aa) Substituierbarkeit der Nachfrage	162
bb) Substituierbarkeit des Angebots oder Angebotsumstellungs- flexibilität	162
cc) Potentieller Wettbewerb	163
dd) Anwendbarkeit der Methoden der Marktbestimmung in Fällen von Nachfragemacht	164
ee) Würdigung	164
2. Beherrschende Stellung	166
a) Verhältnis zwischen KG 7 und KG 10	166
aa) Auslegungsproblem	166
bb) Auslegungsvorschlag	167
b) Beherrschende Stellung i.S.v. KG 7	171
aa) Legaldefinition und Allgemeines	171
bb) Beurteilungskriterien	172
cc) Nachfragemacht – Spiegelbildtheorie	179
dd) Waren- und Dienstleistungsmärkte	181
ee) Statische und dynamische Betrachtung	181
c) Ein oder mehrere Unternehmen – Kollektive Marktbeherrschung	182
II. Missbräuchliche Behinderung oder Ausbeutung	186
1. Behinderung von Wettbewerbern oder Ausbeutung der Marktgegenseite	186
2. Allgemeines zum Missbrauch und Problematik	186
3. Kriterien zur Beurteilung der Missbräuchlichkeit eines Verhaltens	187
a) Legitimate business reasons	188
b) Vorliegen einer Behinderungs- oder Verdrängungsabsicht	189
c) Schwächung der Wettbewerbsstruktur	191
d) Nichtleistungswettbewerb	192
e) Normzweckorientierte Interessenabwägung	193
f) Gleichbehandlungsprinzip	193
g) Abschottung des schweizerischen Marktes	193
3. Kapitel: Konkretisierung des Tatbestands	195
I. Einführung	195
II. Fallgruppen der Generalklausel (KG 7 I)	195
1. Behinderungen im Zusammenhang mit neuen Produkten	195
a) Produktänderung – neue Produkte	195

b) Vorgängige Information von Wettbewerbern?	196
c) Vorzeitige Information des Marktes	196
d) Konkurrenz mit Bestimmungen des UWG	196
2. Marktstrukturmissbrauch	197
III. Fallgruppen von KG 7 II (Beispielkatalog)	198
1. Allgemeines	198
2. Typische Behinderungstatbestände	199
a) Verweigerung von Geschäftsbeziehungen (KG 7 II a)	199
aa) Allgemeines	199
bb) Abbruch und Einschränkung von Geschäftsbeziehungen	201
cc) Nichtaufnahme von Geschäftsbeziehungen	202
dd) Essential Facilities	204
b) Diskriminierung von Handelspartnern bei Preisen oder sonstigen Geschäftsbedingungen (KG 7 II b)	206
aa) Allgemeines	206
bb) Preisdiskriminierung	207
cc) Konditionendiskriminierung	207
c) Gezielte Unterbietung von Preisen oder sonstigen Geschäftsbedingungen (KG 7 II d)	209
d) Einschränkung der Erzeugung, des Absatzes oder der technischen Entwicklung (KG 7 II e)	210
aa) Allgemeines	210
bb) Kasuistik.	211
3. Typische Ausbeutungstatbestände	213
a) Erzwingung unangemessener Preise oder sonstiger unangemessener Geschäftsbedingungen (KG 7 II c)	213
aa) Allgemeines	213
bb) Kasuistik.	215
cc) Praktiken im Detailhandel	215
b) Koppelungsgeschäfte (KG 7 II f)	216
aa) Allgemeines	216
bb) Koppelungstatbestand	218
cc) Rechtfertigungsgründe	219
dd) Indirekte Koppelung	221
4. Kapitel: Rechtsfolge	223
 D. Ausnahmsweise Zulassung aus überwiegenden öffentlichen Interessen	 225
ROGER ZÄCH	

E. Kontrolle von Unternehmenszusammenschlüssen	231
PATRIK DUCREY	
1. Kapitel: Unternehmenszusammenschluss	233
I. Allgemeines	233
II. Fusion	235
III. Erlangung der Kontrolle	236
1. Begriff	236
2. Anwendungen	237
a) Arten der Erlangung der Kontrolle	237
b) Alleinige und gemeinsame Kontrolle	239
3. Ausnahmen vom Zusammenschlusstatbestand	240
IV. Gemeinschaftsunternehmen	241
1. Voraussetzungen der Unterstellung	241
a) Allgemeines	241
b) Vollfunktions-GU	242
2. Neugründung eines GU	243
2. Kapitel: Meldepflicht	245
I. Allgemeines	245
II. Voraussetzungen der Meldepflicht	246
1. Zusammenschlussvorhaben	246
2. Umsatzschwellen als primäres Aufgreifkriterium	248
a) Allgemeines	248
b) Mindestumsätze	249
c) Umsatzberechnung	250
3. Sonderbestimmungen	253
a) Medien	253
b) Banken	256
c) Versicherungen	256
4. Marktbeherrschung als subsidiäres Aufgreifkriterium	257
III. Rechtsfolge der Meldepflicht: Meldung	258
1. Meldepflichtige Unternehmen	258
2. Meldung eines Zusammenschlussvorhabens	259
a) Inhalt der Meldung	259
b) Meldeformular	260
c) Erleichterte Meldung	261
d) Zeitpunkt der Meldung	262
e) Vollständigkeit der Meldung	262
f) Zusätzliche Angaben und Unterlagen	263
g) Wesentliche Änderung der Verhältnisse	264
h) Verletzung der Meldepflicht	264
3. Zivilrechtliche Folgen der Meldepflicht	265
IV. Kollisionsrechtliche Aspekte	266

3. Kapitel: Materielle Beurteilung	267
I. Einleitung	267
II. Eingreifkriterien	269
1. Vorbemerkung	269
2. Marktbeherrschende Stellung	269
a) Marktabgrenzung	269
aa) Allgemeines	269
bb) Sachlich relevanter Markt	271
cc) Räumlich relevanter Markt	273
dd) Zeitliche Marktabgrenzung	274
ee) Marktabgrenzungen in der Praxis	274
ff) Marktabgrenzung bei Medienzusammenschlüssen	276
b) Begründung oder Verstärkung einer marktbeherrschenden Stellung	277
aa) Allgemeines	277
bb) Aktuelle Konkurrenz	278
cc) Potentielle Konkurrenz	279
dd) Stellung der Marktgegenseite	281
ee) Beurteilung von Medienzusammenschlüssen	283
ff) Ergebnis	284
3. Kollektive Marktbeherrschung	284
a) Vorbemerkung	284
b) Begriff	286
c) Voraussetzungen: Anreizstruktur und Stabilität des Verhaltens	287
aa) Überblick	287
bb) Anzahl Wettbewerber	287
cc) Markttransparenz	288
dd) Stabile Marktverhältnisse	289
ee) Symmetrien	290
ff) Stellung der Marktgegenseite	291
d) Ergebnis	292
4. Möglichkeit der Beseitigung wirksamen Wettbewerbs	292
a) Gemäss Botschaft zusätzliches Kriterium	292
b) In der Praxis keine eigenständige Bedeutung	293
c) Ergebnis	294
5. Andere Beurteilungskriterien	295
a) Gesamtmarkt Betrachtung	295
b) Marktentwicklung und Stellung im internationalen Wettbewerb	296
c) Sanierungsfusionen	297
aa) Sanierungsbedürftigkeit	297
bb) Absorption der freiwerdenden Marktanteile	298
cc) Keine bessere Möglichkeit aus Sicht des Wettbewerbs	298
6. Nebenabreden	298
7. Sonderregelung für Bankenzusammenschlüsse	299
III. Entscheid der Weko	300
1. Gesetzliche Rechtsfolgen	300

Inhaltsverzeichnis

2. Zulassung unter Bedingungen und Auflagen	301
a) Allgemeines	301
b) Arten	302
3. Unbedenklichkeitserklärung	303
IV. Ausnahmsweise Zulassung durch den Bundesrat	303
4. Kapitel: Verfahren.	305
I. Vorbemerkung.	305
II. Vorprüfung	305
1. Allgemeines	305
2. Einleitung der Vorprüfung	306
3. Inhalt und Ablauf der Vorprüfung	306
a) Inhalt	306
b) Ablauf.	306
4. Fristenlauf	307
5. Vollzugsverbot und vorläufiger Vollzug.	308
a) Umfang des Vollzugsverbots.	308
b) Vorläufiger Vollzug	308
6. Abschluss der Vorprüfung	309
III. Prüfung	310
1. Eröffnung der Prüfung	310
a) Allgemeines	310
b) Veröffentlichung des Zusammenschlusses	311
2. Verfahren	312
3. Fristenlauf	313
4. Vollzugsverbot	314
5. Abschluss des Prüfungsverfahrens	314
IV. Andere Verfahren.	315
1. Verfahren der Ausnahmegenehmigung (KG 36)	315
2. Wiederherstellung wirksamen Wettbewerbs (KG 37)	316
3. Widerruf und Revision (KG 38)	317
a) Allgemeines	317
b) Gründe	318
c) Rechtsfolgen.	318
 F. Droit privé de la concurrence	319
PIERRE TERCIER	
Chapitre 1: Introduction.	321
I. Le problème	321
II. Les délimitations	322
1. Par rapport aux règles du droit administratif	322
2. Par rapport aux règles du droit privé commun	323

3. Par rapport aux règles de procédure civile	323
III. L'objectif et le plan	324
Chapitre 2: Les fondements	325
I. Les sources	325
1. L'origine des règles	325
a) Avant 1962 ou la naissance d'un droit matériel.	325
aa) La protection externe.	326
bb) La protection interne	326
b) De 1962 à 1995 ou la naissance d'un droit formel	327
aa) La loi de 1962	328
bb) La loi de 1985	329
2. Les règles actuelles	330
a) La nouvelle loi en général	330
b) La genèse et le contenu des dispositions de droit privé.	331
aa) Les règles de droit matériel.	331
bb) Les règles de procédure	332
II. Le champ d'application.	333
1. Le champ d'application territorial	333
2. Le champ d'application personnel	334
a) Le principe: les entreprises	334
b) Les exclusions.	335
3. Le champ d'application matériel	336
a) Le principe.	336
b) Application aux contraintes internes?	337
c) Application aux concentrations d'entreprises?	339
III. Les principes de base	339
1. Le problème	339
2. La protection de la personnalité et la responsabilité civile.	340
3. Le droit des contrats.	340
Chapitre 3: Les voies de droit	343
I. Le système.	343
1. L'objet	343
2. Les conditions personnelles	343
a) La qualité pour agir	344
aa) Un sujet de droit.	344
bb) Une entreprise	345
b) La qualité pour défendre	345
aa) Un sujet de droit.	345
bb) Une entreprise	346
c) Le cas particulier des associations	347
3. Les conditions matérielles	349
a) Les restrictions illicites de concurrence.	349
aa) L'existence d'une restriction illicite de concurrence	349

bb) L'entrave à la concurrence	350
b) Le cas particulier de LCart 12 III	351
II. Les actions défensives.	351
1. Le système.	352
2. Les actions en particulier.	352
a) L'action en suppression de l'atteinte.	353
b) L'action en cessation de l'atteinte	354
c) L'action en constatation de droit ?	354
aa) Le principe	355
bb) Les conditions	357
cc) Les relations avec l'action générale.	358
3. L'exercice des actions selon LCart 13.	358
a) L'action "en nullité du contrat"	358
aa) La nature de l'action	360
bb) Les conditions de l'action.	361
cc) Les conséquences de l'action.	362
b) L'action "en conclusion du contrat"	362
aa) Les conditions de l'action.	364
bb) Les conséquences de l'action.	365
III. Les mesures provisionnelles	365
1. Le problème	366
2. Les dispositions applicables	366
3. Les conditions matérielles	366
a) La vraisemblance de l'atteinte	366
aa) Le bien-fondé de la demande principale.	367
bb) La vraisemblance de la restriction illicite	367
b) Le préjudice irréparable	367
aa) Le menace d'un dommage difficilement réparable	368
bb) Le rôle du juge	369
c) Les autres conditions	369
aa) L'urgence	369
bb) Une interprétation extensive	369
4. Les mesures en particulier	369
a) Les mesures conservatoires	370
b) Les mesures de fond.	370
aa) Les mesures défensives	371
bb) La constatation du caractère illicite.	371
c) La menace de sanctions pénales	372
5. La procédure	372
a) La compétence	372
aa) La compétence locale	372
bb) La compétence matérielle	372
b) La requête	373
c) Le droit d'être entendu	373
aa) La procédure ordinaire.	373
bb) La procédure d'urgence	373

d) La décision	374
e) Les voies de recours	374
aa) Le recours cantonal	374
bb) Le recours fédéral	375
f) L'exécution	375
aa) L'exécution de la décision	375
bb) La procédure consécutive	375
g) La modification	376
6. Les sûretés et la responsabilité	376
a) Les sûretés	376
b) La responsabilité	377
IV. Les actions réparatrices	378
1. Le système	378
2. Les actions en particulier	379
a) L'action en dommages-intérêts	380
aa) Les conditions de l'action	380
bb) Les conséquences de l'action	382
b) L'action en réparation du tort moral	383
aa) Les conditions de l'action	383
bb) Les conséquences de l'action	385
c) L'action en remise du gain	385
aa) Les conditions de l'action	385
bb) Les conséquences de l'action	386
3. Les relations entre ces actions	386
a) Les relations entre la réparation du tort moral et les autres prétentions	386
b) Les relations entre la réparation du dommage et la remise du gain	387
aa) Le concours d'actions	387
bb) Le cumul d'actions	387
Chapitre 4: La procédure proprement dite	389
I. La compétence juridictionnelle	389
1. Le problème	389
2. La compétence territoriale	390
a) Le principe	390
aa) L'origine et l'histoire de la règle	390
bb) Le système général	390
b) Quelques applications	393
aa) Le for du domicile ou du siège du défendeur	393
bb) Le for du domicile ou du siège du demandeur	393
c) Le cas particulier de la pluralité de défendeurs	393
3. La compétence matérielle	395
a) Le principe	395
b) Quelques problèmes	396
aa) Les restrictions de concurrence	396
bb) Les autres actions civiles connexes	397
4. La compétence fonctionnelle	399

5. Le recours à l'arbitrage	400
II. Le contrôle de la Comco	401
1. Le problème	401
2. La règle légale	402
3. Le champ d'application	404
a) Les autorités concernées	404
aa) Les tribunaux cantonaux	404
bb) Le Tribunal fédéral?	405
cc) Les tribunaux arbitraux?	406
b) Les conditions d'application	407
aa) La procédure civile	407
bb) Le cas particulier de la sauvegarde d'intérêts publics prépondérants	408
4. La procédure	408
a) Le cas ordinaire	409
b) Le cas extraordinaire	410
III. La sauvegarde des secrets d'affaires	411
1. Le problème	411
2. Le champ d'application	412
a) Un litige en matière de restrictions de concurrence	412
b) Des secrets de fabrication ou d'affaires	412
aa) La notion	412
bb) L'objet	412
3. La protection	413
Chapitre 5: Conclusion générale	415
 G. Kartellverwaltungsverfahren	 417
PAUL RICHLI	
1. Kapitel: Untersuchung und Beseitigung von Wettbewerbsbeschränkungen . .	419
I. Übersicht	419
II. Vorabklärung von Wettbewerbsverhältnissen	420
1. Herkunft des Instruments der Vorabklärung	420
2. Zweck der Vorabklärung	420
3. Zuständigkeit zur Durchführung von Vorabklärungen	420
4. Eröffnung und Durchführung einer Vorabklärung	421
5. Anregungen zur Herstellung von Wettbewerb	422
6. Verfahren der Vorabklärung	424
7. Verhältnis zwischen Vorabklärung und Untersuchung	426
III. Untersuchung von Wettbewerbsbeschränkungen	427
1. Herkunft dieser Regelung	427
2. Eröffnung einer Untersuchung	428
3. Bekanntgabe der Eröffnung einer Untersuchung	431

4. Durchführung der Untersuchung	432
5. Abschluss der Untersuchung.	434
a) Allgemeines	434
b) Einvernehmliche Regelung.	434
c) Entscheidung der Weko.	436
d) Aufhebung und Anpassung von Entscheidungen	437
6. Einstellung der Untersuchung	438
IV. Beseitigung unzulässiger Wettbewerbsbeschränkungen	439
V. Ausnahmsweise Zulassung unzulässiger Wettbewerbsbeschränkungen	439
1. Herkunft der Bestimmung	439
2. Konzeption des KG	439
3. Stellung im kartellrechtlichen Rechtsschutzsystem und Rechtswirkungen	440
4. Verhältnis zum Rechtsweg	442
5. EMRK-Tauglichkeit der Regelung	443
2. Kapitel: Verwaltungsrechtliches Verfahren im Allgemeinen	445
I. Übersicht	445
II. Neues Verfahrensparadigma	445
1. Merkmale des Verfahrens der Kartellkommission und des Sekretariats nach dem KG85	445
2. Merkmale des Verfahrens der Weko und des Sekretariats nach dem KG.	447
3. Angleichung an das Kartellverwaltungsverfahrenrecht der EG.	447
III. Bedeutung eines entwickelten Verfahrensrechts und Rechtsschutzsystems	448
1. Rechtliche Begründung: Fairness als Grundlage des Verfahrensrechts	448
2. Begründung aus sozialpsychologischer Sicht	449
IV. Allgemeine Verfahrensgrundsätze des VwVG.	452
1. Vorbemerkung.	452
2. Verfahrensmaximen	453
a) Begriff und Bedeutung	453
b) Offizialmaxime	453
c) Untersuchungsmaxime	453
d) Grundsatz der freien Beweiswürdigung.	454
e) Rechtsanwendung von Amtes wegen	454
3. Verfahrensgarantien der BV 1999 und der EMRK.	454
4. Geltungsbereich des VwVG	455
5. Verfahrensbeteiligte	456
6. Verwaltungsverfahren im Allgemeinen	457
a) Einleitung und Umfang des Verfahrens	457
b) Zuständigkeit und Zusammensetzung der Behörde.	458
c) Verfahrensbeteiligte	459
d) Vertretung im Verfahren	459
e) Ermittlung des rechtserheblichen Sachverhalts	460
f) Rechtliches Gehör	461
aa) Allgemeines	461
bb) Recht auf Akteneinsicht	462

cc) Einschränkungen des Rechts auf Akteneinsicht	465
dd) Recht auf Äusserung	466
ee) Recht auf Mitwirkung bei der Beweiserhebung	467
g) Vorsorgliche Massnahmen	468
aa) Zulässigkeit im Allgemeinen und Zuständigkeit	468
bb) Verhältnis zwischen vorsorglichen Massnahmen nach zivil- rechtlichem und verwaltungsrechtlichem Kartellverfahren	470
cc) Arten von vorsorglichen Massnahmen	474
dd) Rechtsform und Voraussetzungen der Anordnung	474
ee) Zeitpunkt der Anordnung	475
ff) Haftungsfragen	475
h) Ermitteln der massgebenden Rechtsnormen, Entscheid und Kostenfolgen	476
i) Eröffnung des Entscheids; Begründungspflicht	477
j) Vollstreckung einer Verfügung	478
k) Folgen der fehlerhaften Anwendung von Verfahrensvorschriften	478
l) Feststellungsverfügungen	478
m) Strukturelle Massnahmen der Weko zur Sicherstellung der Verfahrensfairness	481
V. Besondere Verfahrensgrundsätze	482
1. Vorbemerkung	482
2. Auskunftspflicht	483
a) Allgemeines	483
b) Gegenstand der Auskunft	485
aa) Im Allgemeinen	485
bb) Recht zur Auskunftsverweigerung	487
c) Umgang mit Geschäftsgeheimnissen	488
3. Amtshilfe	489
4. Untersuchungsmassnahmen	491
a) Im Allgemeinen	491
b) Teilnahmerechte bei Untersuchungshandlungen	492
c) Zeugnispflicht	492
d) Pflicht zur Beweisaussage	492
e) Hausdurchsuchungen und Beschlagnahmen	493
f) Verwendung widerrechtlich erlangter Beweismittel	494
5. Beteiligung Dritter an der Untersuchung	495
a) Im Allgemeinen	495
b) Dritte i.S.v. KG 43 und Parteien i.S.v. VwVG 6	496
c) Gruppenvertretung	498
d) Rechtsstellung Dritter und Beschränkung auf eine Anhörung	498
e) Verfahren der ausnahmsweisen Zulassung	499
f) Verfahren der ausnahmsweisen Zulassung	500
3. Kapitel: Rechtsschutz	501
I. Übersicht	501
II. Rechtsschutz durch die REKO/WEF	501

1. REKO/WEF als Spezialverwaltungsgericht	501
2. Beschwerdeobjekte.	503
a) Allgemeines	503
b) Anfechtbare Verfügungen	503
3. Beschwerdebefugnis	506
a) Im Allgemeinen.	506
b) Legitimation von Verfügungsadressaten.	507
c) Legitimation von Dritten i.S.v. KG 43	508
d) Verbandsbeschwerde.	509
e) Legitimation bei Prüfung von Unternehmenszusammenschlüssen	510
4. Beschwerdegründe	511
5. Beschwerdeverfahren	513
III. Rechtsschutz durch das Bundesgericht	514
 H. Sanktionen	515
PHILIPP ZURKINDEN	
 1. Kapitel: Allgemeines	517
 2. Kapitel: Verwaltungssanktionen.	519
I. KG 50.	519
1. Verstoss.	519
2. Sanktion	519
3. Adressat der Sanktion.	521
II. KG 51.	522
1. Verstoss.	522
2. Sanktion	523
3. Adressat der Sanktion.	524
III. KG 52.	524
1. Der Verstoss	524
2. Die Sanktion.	525
3. Der Adressat der Sanktion	525
IV. KG 53.	526
 3. Kapitel: Strafsanktionen.	527
I. Verstösse in KG 54 und 55	527
II. Sanktionen in KG 54 und 55	527
III. Adressaten der Sanktionen gemäss KG 54 und 55.	528
IV. Verfahren, Rechtsmittel und Verjährung (KG 56 und 57)	528
 4. Kapitel: Die Anwendbarkeit von EMRK 6 auf die Sanktionen gemäss KG. . .	531

I. Ausführung internationaler Abkommen	533
PHILIPP ZURKINDEN	
1. Kapitel: Allgemeines	535
2. Kapitel: Anwendungsbereich	537
I. Allgemeines	537
II. Anwendung von KG 58 und 59 im Zusammenhang mit dem Freihandels- abkommen Schweiz-EU	538
III. Anwendung von KG 58 und 59 im Zusammenhang mit den bilateralen Abkommen.	541
1. Anwendbarkeit von KG 58 und 59 im Zusammenhang mit dem Luftverkehrsabkommen	541
2. Sonstige kritische Überlegungen im Zusammenhang mit dem Luftverkehrsabkommen	543
J. Wettbewerbsbehörden: Aufgaben und Befugnisse	547
ROLF DÄHLER	
1. Kapitel: Wettbewerbsbehörden	549
I. Rückblick	549
1. Das erste Kartellgesetz von 1962.	549
2. Revision von 1985	551
3. Entstehung des Kartellgesetzes von 1995	552
II. Institutionelle Konzeption des Kartellgesetzes von 1995	554
1. Weko	554
a) Zusammensetzung	554
b) Wahlanforderungen	554
aa) Allgemeines	554
bb) Sachverstand	555
cc) Unabhängigkeit	555
dd) Interessenvertreter	556
c) Ausstand	557
aa) Einleitung	557
bb) Geltung des VwVG.	558
cc) Ausstandspflicht	558
dd) Präzisierung für Vertreter übergeordneter Verbände	559
ee) Der streitige Ausstand	560
d) Unabhängigkeit	561
2. Das Sekretariat	562
a) Wahlbehörde.	562
b) Wahlanforderungen	562
c) Ausstand	562
d) Unabhängigkeit	564

III. Organisation	565
1. Einleitung	565
2. Gliederung der Weko	567
a) Gesamtkommission	567
b) Kammern	567
3. Gliederung des Sekretariats	568
a) Allgemeines	568
b) Gliederung bei Inkrafttreten des neuen KG	568
c) Reorganisation 1999	569
 2. Kapitel: Aufgaben und Kompetenzen	573
I. Einleitung	573
II. Weko	573
1. Gesamtkommission	573
a) Generalklausel	573
b) Grundsätzliche Rechtsfragen	573
c) Wichtige Geschäfte	574
d) Prioritäten	574
e) Verwaltungsgeschäfte	575
2. Kammern	575
a) Einleitung	575
b) Kompetenzen	575
3. Präsidium	577
a) Vorsitz Kammer	577
b) Aussenkontakte	577
c) Eröffnung einer Untersuchung	578
d) Verfahrensleitende Verfügungen	578
e) Präsidialverfahren	579
f) Personalentscheide	580
4. Präsident	580
III. Sekretariat	581
1. Einleitung	581
2. Aufgaben des Sekretariats	582
a) Untersuchungstätigkeit	582
b) Stellungnahmen	582
c) Vorbereitungsarbeiten	582
d) Beratung	583
e) Arbeiten als Fachorgan des Bundes in Wettbewerbsfragen	583
f) Information	583
3. Aufgaben des Direktors	584
IV. Amts- und Geschäftsgeheimnis	584
1. Einleitung	584
2. Wahrung des Amtsgeheimnisses	585
3. Geschäftsgeheimnisse	586
4. Verwertung von Kenntnissen	587

Inhaltsverzeichnis

a) Verwertung durch die Wettbewerbsbehörden	587
b) Verwertung durch Dritte	588
3. Kapitel: Übrige Aufgaben und Befugnisse der Wettbewerbsbehörden	591
I. Einleitung	591
II. Empfehlungen	593
1. Einleitung	593
2. Beobachtung der Wettbewerbsverhältnisse	593
3. Empfehlungen an Behörden	594
4. Auskunftspflicht	595
III. Stellungnahmen	596
1. Einleitung	596
2. Sekretariat	596
3. Weko	597
4. Stellungnahmen zu kantonalen Erlassen	598
IV. Gutachten	598
V. Kommunikation	599
1. Allgemeines	599
2. Veröffentlichung von Entscheiden und Urteilen	601
3. Jahresbericht	601
Stichwortregister deutsch	603
Index français	621