

Nicolas Diebold | Bernhard Rüsche

Wettbewerbsrecht und Marktregulierung

Band 1: Grundlagen

UNIVERSITÄT
LUZERN

INSTITUT FÜR WIRTSCHAFT
UND REGULIERUNG - WiRe

Schulthess § 2023

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	IX
§ 1 Markt und Wettbewerb	1
A. Übersicht	3
B. Markt	6
1. Markt aus ökonomischer Sicht	6
2. Abgrenzung von Märkten	10
a. Relevanz von Marktabgrenzungen	10
b. Methoden der Marktabgrenzung	12
3. Arten von Märkten	18
a. Güter-, Finanz- und Arbeitsmärkte	19
b. Gross- und Einzelhandelsmärkte	21
c. Lokale, nationale, regionale und globale Märkte	22
d. Offene und geschlossene Märkte	26
C. Wettbewerb	29
1. Wettbewerb aus ökonomischer Sicht	29
a. Wettbewerbs Eigenschaften	29
b. Vollkommene Konkurrenz	31
c. Monopolistische Konkurrenz	36
d. Oligopolistische Konkurrenz	37
2. Arten von Wettbewerb	38
a. Wettbewerb um den Markt (Marktzugang)	39
b. Wettbewerb im Markt	41
3. Wettbewerb als Rechtsgut	44
a. Schutz des Wettbewerbs (Systemschutz)	44
b. Schutz wirtschaftlicher Freiheit (Individualschutz)	47
c. Verwirklichung von Wohlstand	50
d. Fazit: Dimensionen des Wettbewerbsschutzes	52
D. Wettbewerbsbeeinträchtigung	55
1. Marktversagen	55
a. Marktmacht	56
b. Natürliche Monopole	59
c. Öffentliche Güter	61
d. Externe Effekte	64
e. Asymmetrische Information	67
2. Regulatorische Wettbewerbseingriffe	71
a. Begriff der Regulierung	71
b. Regulierungsziele	75
aa. Polizeigüterschutz	76
bb. Verwaltung öffentlicher Sachen	77

cc.	Umweltschutz	78
dd.	Naturschutz	79
ee.	Sozialpolitik	79
ff.	Konsumentenschutz	81
gg.	Kulturpolitik	81
hh.	Versorgungspolitik	82
ii.	Strukturpolitik	83
jj.	Wirtschaftspolitik	84
kk.	Institutionelle Interessen	85
ll.	Wettbewerbspolitik	85
c.	Beschränkung des Marktzugangs	86
aa.	Zugang zu offenen Märkten	86
bb.	Zugang zu geschlossenen Märkten	90
d.	Beeinträchtigung des Wettbewerbs im Markt	99
aa.	Preiswettbewerb	99
bb.	Leistungswettbewerb	101
3.	Private Wettbewerbseingriffe	102
a.	Erscheinungsformen	103
aa.	Kartelle und Marktmacht	103
bb.	Unfares Wettbewerbsverhalten	109
b.	Beschränkung des Marktzugangs	111
aa.	Marktausschliessender Boykott	111
bb.	Marktausschliessende Kundenbindung	113
cc.	Horizontale Aufteilung von Märkten zwischen Konkurrenten	114
dd.	Vertikale Aufteilung von Vertriebsmärkten	114
c.	Beeinträchtigung des Wettbewerbs im Markt	115
aa.	Manipulation von Wettbewerbsparametern	115
bb.	Manipulation des Kaufentscheids	119
cc.	Behinderung und Störung von Konkurrenten	120
dd.	Einsparung von Aufwendungen	121
4.	Staatswirtschaftliche Wettbewerbseingriffe	121
a.	Öffentliche Beschaffungen	122
b.	Staatliche Wirtschaftstätigkeit	123
E.	Wettbewerbsschutz	126
1.	Gegenstand des Wettbewerbsrechts	126
2.	System des Wettbewerbsrechts	128
a.	Ansätze zur Systembildung	128
b.	Wettbewerbsarten	130
c.	Wettbewerbseingriffe	132
d.	Instrumente des Wettbewerbsrechts	133
aa.	Beschränkungsverbote	133
bb.	Diskriminierungsverbote	134
cc.	Anerkennungsprinzip	135
dd.	Herkunftsprinzip	136
ee.	Rechtsharmonisierung	136

ff.	Erschöpfungsgrundsatz	138
gg.	Kontrahierungspflichten	138
hh.	Entflechtung	139
ii.	Transparenzgebote	140
jj.	Ausschreibungspflichten	141
kk.	Ausbeutungsverbote	142
§ 2	Wettbewerbsschutz vor dem Staat	143
A.	Übersicht	145
B.	Wirtschaftsfreiheit	148
1.	Rechtsnatur und Geltungsbereich	148
a.	Doppelte Rechtsnatur	148
b.	Adressaten	152
aa.	Grundrechtsträgerschaft	152
bb.	Grundrechtsbindung	155
cc.	Adressaten des Grundsatzes der Wirtschaftsfreiheit	159
c.	Geschützte Tätigkeiten	160
aa.	Privatwirtschaftliche Erwerbstätigkeiten	160
bb.	Ausübung öffentlicher Aufgaben	164
2.	Freiheitsrecht (Beschränkungsverbot)	168
a.	Arten von Freiheitsbeschränkungen	168
b.	Zugang zu geschlossenen Märkten	172
aa.	Gesteigerter Gemeingebrauch öffentlicher Sachen	172
bb.	Sondernutzung öffentlicher Sachen	174
cc.	Rechtliche Monopole	176
dd.	Leistungsaufträge und sozialversicherungsrechtliche Zulassungen	178
ee.	Verweigerung privatrechtlicher Sonderrechte	181
c.	Öffentliche Abgaben und Sanktionen	184
3.	Gleichbehandlung von Konkurrenten (Diskriminierungsverbot)	186
4.	Wettbewerbsgarantie	194
5.	Rechtfertigung	199
a.	Freiheitsbeschränkungen	199
aa.	Gesetzliche Grundlage	200
bb.	Öffentliches Interesse	203
cc.	Verhältnismässigkeit	207
dd.	Schutz des Kerngehalts	210
b.	Ungleichbehandlungen	210
c.	Eingriffe in die Wettbewerbsgarantie	212
d.	Abweichungen vom Grundsatz der Wirtschaftsfreiheit	214
e.	Übersicht über die Rechtfertigungsprüfung	218
C.	Binnenhandelsrecht	220
1.	Binnenmarktgarantie der Bundesverfassung	221
a.	Binnenmarkt als Teilgehalt der Wirtschaftsfreiheit	221
b.	Binnenmarktklausel von 1999	222

2.	Binnenmarktgesetz	223
a.	Zweck und Geltungsbereich	223
b.	Nichtdiskriminierung	228
c.	Herkunftsprinzip	231
d.	Gleichwertigkeitsvermutung	232
e.	Anerkennung	233
f.	Ausschreibung des Zugangs zu geschlossenen Märkten	234
g.	Einfachheit der Zulassungsverfahren	240
h.	Rechtfertigung	240
i.	Vollzug	242
3.	Harmonisierte Bereiche	242
D.	Aussenhandelsrecht	246
1.	Welthandelsrecht der WTO	247
a.	Zweck und Geltungsbereich	247
aa.	Historische Entwicklung	247
bb.	Negative Handelsliberalisierung	250
b.	Tarifizierung und Zollbindung	251
c.	Marktzugang	253
d.	Meistbegünstigung	254
e.	Inländerbehandlung	257
f.	Beihilferecht	260
g.	Weitergehende Integrationsinstrumente	262
h.	Rechtfertigung	263
i.	Streitbeilegung	266
2.	Bilaterales Freihandelsrecht	268
3.	Bilaterales Investitionsschutzrecht	272
a.	Zweck und Geltungsbereich	272
b.	Enteignungsschutz	276
c.	Inländerbehandlung	279
d.	Meistbegünstigung	281
e.	Gerechte und billige Behandlung	282
f.	Weitergehende Verpflichtungen	284
g.	Streitbeilegung	285
4.	Schweiz-Europa-Recht	287
a.	Zweck und Geltungsbereich	287
aa.	EFTA	287
bb.	Bilaterale Abkommen EU	288
b.	Freihandelszone	291
c.	Verbot von mengenmässigen Beschränkungen und Massnahmen gleicher Wirkung	292
d.	Freizügigkeit	293
e.	Inländerbehandlung	294
aa.	Steuer- und Abgaberecht	294
bb.	Ausübung von Erwerbstätigkeiten	294

cc. Sozialversicherungsrecht	295
dd. Übrige Lebensbereiche	296
f. Anerkennung	297
aa. Technische Vorschriften	297
bb. Berufsqualifikationen	298
g. Weitergehende Integrationsinstrumente	299
h. Beihilferecht	300
i. Streitbeilegung	303
5. Bundesgesetz über technische Handelshemmnisse	303
a. Zweck und Geltungsbereich	303
b. Neue Konzeption	305
c. Autonomer Nachvollzug	306
d. Herkunftsprinzip	307
e. Vollzug	308
E. Öffentliches Beschaffungsrecht	310
1. Zweck und Geltungsbereich	310
a. Historische Entwicklung	310
b. Zielsetzung des Beschaffungsrechts	313
c. Geltungsbereich des Beschaffungsrechts	317
2. Ausschreibungsverfahren	318
a. Öffentliche Ausschreibung	318
b. Einladungsverfahren	323
3. Diskriminierungsverbot	325
a. Bestimmung des Beschaffungsgegenstands	325
b. Teilnahmebedingungen	326
c. Eignungskriterien	328
d. Zuschlagskriterien	330
4. Rechtfertigung von Freihandvergaben	333
5. Vollzug	335
§ 3 Wettbewerbsschutz vor Privaten	339
A. Übersicht	341
B. Kartellrecht	343
1. Kartellgesetz	343
a. Zweck und Geltungsbereich	343
aa. Historische Entwicklung	343
bb. Systemschutz und Individualschutz	352
cc. Form-, gefährdungs- und erfolgsbasierter Systemschutz	358
dd. Geltungsbereich	367
b. Unzulässige Wettbewerbsabreden	369
c. Missbrauchsverbot	379
aa. Marktbeherrschende Unternehmen	379
bb. Relativ marktbeherrschende Unternehmen	388
d. Fusionskontrolle	393
e. Vollzug	399

2.	Sektorielles Kartellrecht	400
a.	Zweck und Geltungsbereich	400
b.	Zugang zu Infrastrukturen	400
c.	Verbot der Bevorteilung von Konzerngesellschaften	403
d.	Interoperabilität	404
e.	Verbot von Preisparitätsklauseln	405
3.	Internationales Kartellrecht	405
C.	Preisüberwachungsrecht	411
1.	Preisüberwachungsgesetz	411
a.	Zweck und Geltungsbereich	411
aa.	Historische Entwicklung	411
bb.	Wohlstandsschutz	411
cc.	Geltungsbereich	412
b.	Preismisbrauchsverbot	417
c.	Vollzug	418
2.	Sektorielles Preisüberwachungsrecht	420
a.	Zweck und Geltungsbereich	420
b.	Preisüberwachung beim Zugang zu Infrastrukturen	420
c.	Preisüberwachung zum Schutz vor Ausbeutung	421
D.	Lauterkeitsrecht	425
1.	Lauterkeitgesetz	425
a.	Zweck und Geltungsbereich	425
aa.	Historische Entwicklung	425
bb.	Schutz von Wettbewerb, Geschäftsmoral oder Konsumenten?	432
cc.	Form-, gefährdungs- und erfolgsbasierter Systemschutz	436
dd.	Geltungsbereich	438
b.	Generalklausel	438
c.	Unlautere Manipulation des Kaufentscheids	440
aa.	Aufwertung eines Angebots	440
bb.	Abwertung eines Angebots	446
cc.	Erzwingen des Kaufentscheids	448
d.	Unlautere Störung der Konkurrenten	451
e.	Unlautere Einsparung von Aufwendungen	453
aa.	Verwendung fremder Leistung (Trittbrettfahren)	453
bb.	Rechtsverstoss	456
cc.	Elektronische Massenwerbung	457
f.	Vollzug	458
2.	Sektorielles Lauterkeitsrecht	459

Verzeichnisse	463
Kommentarverzeichnis	465
Literaturverzeichnis	467
Erlassverzeichnis	483
Materialienverzeichnis	497
Europäische Union	501
Abkürzungsverzeichnis	503