Münchener Kommentar zum Europäischen und Deutschen Wettbewerbsrecht
Band 2: Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen (GWB)

§§ 1-96, 130, 131

von

Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Dr. Frank Montag, Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. Franz Jürgen Säcker, Prof. Dr. Albrecht Bach, Dr. Andreas Bardong, Dr. Uli Barth, Prof. Dr. Carsten Becker, Dr. Eckhard Bremer, Johann Brück, Dr. Arndt Christiansen, Hermann Daiber, Dr. Holger Dubberstein, Dr. Felix Engelsing, Victoria Gotzler, Dr. Jens Hackl, Dr. Nadja Kaeding, Prof. Dr. Jürgen Keßler, Dr. Wolfgang Kirchhoff, Jutta Knebel, Asja Krauser, Dr. Juliane Lagemann, Prof. Dr. Thomas Lübbig, Dr. Thorsten Mäger, Prof. Dr. Kurt Markert, Dr. Karin Martini, Dr. Andreas Neef, Jörg Nothdurft, Dr. Konrad Ost, Dr. Gunnar Pampel, Dr. Thomas Reif, Tanja Reiner, Alexandra Rohlje, Dr. Juliane Scholl, Dr. Kurt Stockmann, Prof. Dr. Michael Timme, Christof Vollmer, Dr. Susanne Wende, Dr. Thomas Wessely, Dr. Kathrin Westermann, Prof. Dr. Maik Wolf

2. Auflage

Verlag C.H. Beck München 2015

Verlag C.H. Beck im Internet:
www.beck.de
ISBN 978 3 406 65462 6

Zu Leseprobe und Sachverzeichnis

schnell und portofrei erhältlich bei beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de

Münchener Kommentar
Europäisches und Deutsches Wettbewerbsrecht

Kartellrecht
Missbrauchs- und Fusionskontrolle

beck-shop.de

beck-shop.de

Münchener Kommentar Europäisches und Deutsches Wettbewerbsrecht

Kartellrecht
Missbrauchs- und Fusionskontrolle

Herausgegeben von

Dr. Dr. h.c. Joachim Bornkamm
Professor an der Universität Freiburg
Vorsitzender Richter am BGH a.D.

Dr. Frank Montag, LL.M.
Rechtsanwalt in Brüssel

Dr. Dr. Dres. h.c. Franz Jürgen Säcker
Professor an der Freien Universität Berlin

Band 2

Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen (GWB)
§§ 1–96, 130, 131

2. Auflage 2015

C.H.BECK

beck-shop.de

Zitiervorschlag:
MüKoGWB/*Bearbeiter* § … Rn. …

www.beck.de

ISBN 978 3 406 65462 6

© 2015 Verlag C. H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck: fgb · freiburger graphische betriebe GmbH
Bebelstraße 11, 79108 Freiburg

Satz: Meta Systems Publishing & Printservices GmbH, Wustermark

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

beck-shop.de

Vorwort

Die zweite Auflage des Münchener Kommentar zum Europäischen und Deutschen Wettbewerbsrecht erläutert in drei Bänden das aktuelle europäische und deutsche Wettbewerbsrecht unter Einschluss des Vergabe- und Beihilfenrechts durch erfahrene Autoren aus Wissenschaft und Praxis.

Im hier vorliegenden Band 2 wird das deutsche Wettbewerbsrecht (GWB) dargestellt. Die Erläuterungen zum GWB tragen dem erweiterten Anwendungsvorrang des europäischen Rechts Rechnung. Da der deutsche Gesetzgeber mit der 8. GWB-Novelle mit dem EU-Kartellrecht (Art. 101 AEUV) auch bei rein innerstaatlich relevanten zwei- und mehrseitigen Wettbewerbsbeschränkungen harmonisiert hat, ist eine autonome Auslegung des deutschen Kartellrechts (§§ 1, 2 GWB) nicht mehr zulässig. Aus diesem Grunde sind in Band 1 in einer ausführlichen Einleitung die Grundbegriffe des europäischen und deutschen Wettbewerbsrechts (Unternehmen, Markt, bezweckte und bewirkte Wettbewerbsbeschränkung, Marktbeherrschung) für den gesamten Kommentar einheitlich dargestellt, und zwar unter eingehender wettbewerbs-ökonomischer Fundierung aus der Feder angesehener Ökonomen. In diesen Darlegungen spiegelt sich die Weiterentwicklung der wettbewerbstheoretischen Auffassungen wider, die sich insbesondere auch in den Entscheidungen der EU-Kommission zu Art. 102 AEUV und zu nichthorizontalen Unternehmenszusammenschlüssen niedergeschlagen haben.

Angesichts des inhaltlichen Gleichklangs beschränkt sich die Kommentierung der §§ 1 und 2 GWB daher im Wesentlichen darauf, auf die einzelnen Erörterungen zu Art. 101 AEUV zu verweisen und nur besonders für Deutschland relevante Fallgruppen ergänzend zu behandeln, um so Doppelkommentierungen zu vermeiden. Für die Grundsätze zur Erfassung missbräuchlicher Verhaltensweisen durch § 19 GWB kann im Wesentlichen auf die Erläuterungen zu Art. 102 AEUV im Band 1 Bezug genommen werden. Lediglich bei der Bekämpfung relativer Marktmacht (§ 20 GWB), bei der Erfassung von Unternehmenszusammenschlüssen unterhalb der Schwelle des Kontrollerwerbs (Art. 2 FKVO) sowie beim Verfahrens- und Bußgeldrecht bestehen noch bedeutsame inhaltliche Unterschiede zwischen deutschem und europäischem Recht. Die mit der letzten Kartellgesetznovelle verbesserte Systematik des Aufbaus der §§ 18–20 GWB hat die Erfassung oligopolistischer Marktmacht gegenüber dem EU-Recht zwar präzisiert, aber keine neuen inhaltlichen Unterschiede geschaffen.

Der Kommentar gibt in Auseinandersetzung mit der Entscheidungspraxis der EU-Kommission und der aktuellen Rechtsprechung klare Antworten auf die Fragen, die den Leser als Nutzer des Kommentars interessieren. Der Kommentar verwertet Gesetzgebung, Rechtsprechung und Kommissionsentscheidungen bis Ende 2014.

Allen Autoren sei für die zusätzlichen Mühen gedankt, die mit der mehrfach verzögerten Neuauflage verbunden waren. Es sei auch nochmals wiederholt, dass alle Autoren ausschließlich ihre eigene wissenschaftliche Überzeugung wiedergeben. Nicht zuletzt sei an dieser Stelle Herrn Professor Dr. Maik Wolf und Frau stud. iur. Victoria Gotzler für die wissenschaftliche und organisatorische Unterstützung gedankt, ohne die der Band noch länger hätte auf sich warten lassen.

Berlin, im März 2015 — Die Herausgeber

beck-shop.de

beck-shop.de

Die Bearbeiter des zweiten Bandes

Dr. Albrecht Bach
Rechtsanwalt in Stuttgart
Honorarprofessor an der Universität Mannheim

Dr. Andreas Bardong, LL.M. (Michigan)
Bundeskartellamt, Bonn

Dr. Uli Barth
Bundeskartellamt, Bonn

Dr. Carsten Becker
Direktor beim Bundeskartellamt, Bonn
Honorarprofessor an der Johannes-Gutenberg-Universität Mainz

Dr. Eckhard Bremer, LL.M. (Harvard)
Rechtsanwalt in Berlin

Johann Brück
Rechtsanwalt in Düsseldorf

Dr. Arndt Christiansen
Bundeskartellamt, Bonn

Hermann Daiber
Ministerialrat im Hessischen Ministerium für Wirtschaft, Energie, Verkehr und Landesentwicklung, Wiesbaden

Holger Dubberstein
Bundeskartellamt, Bonn

Dr. Felix Engelsing
Direktor beim Bundeskartellamt, Bonn

Dr. Jens Hackl
Rechtsanwalt in Berlin

Dr. Nadja Kaeding
Wissenschaftliche Mitarbeiterin an der Freien Universität Berlin

Dr. Jürgen Keßler
Professor an der Fachhochschule für Technik und Wirtschaft, Berlin
Honorarprofessor an der TU-Berlin und der Kuban Universität Krasnodar (Russische Föderation)

Dr. Wolfgang Kirchhoff
Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe

beck-shop.de

Die Bearbeiter des zweiten Bandes

Jutta Knebel
Bundeskartellamt, Bonn

Asja Krauser
Wissenschaftliche Mitarbeiterin am Institut für Energie- und Regulierungsrecht Berlin

Dr. Juliane Lagemann
Bundeskartellamt, Bonn

Dr. Thomas Lübbig
Rechtsanwalt in Berlin
Honorarprofessor an der Europa-Universität Viadrina Frankfurt (Oder)

Dr. Thorsten Mäger
Rechtsanwalt in Düsseldorf

Dr. Kurt Markert, M.C.J. (NYU)
Direktor beim Bundeskartellamt a. D.
Professor an der Freien Universität Berlin

Dr. Andreas Neef, LL.M., M.A.
Wissenschaftlicher Assistent an der Universität Düsseldorf

Jörg Nothdurft
Direktor beim Bundeskartellamt, Bonn

Dr. Konrad Ost, LL.M. (Cambridge)
Direktor beim Bundeskartellamt, Bonn

Dr. Gunnar Pampel, LL.M. (London)
Bundeskartellamt, Bonn

Dr. Thomas Reif
Rechtsanwalt in Augsburg

Tanja Reiner
Bundesnetzagentur, Bonn

Alexandra Rohlje
Bundesnetzagentur, Bonn

Dr. Dr. Dres. h.c. Franz Jürgen Säcker
Professor an der Freien Universität Berlin

Dr. Juliane Scholl
Geschäftsführerin Monopolkommission, Bonn

Dr. Kurt Stockmann
Vizepräsident des Bundeskartellamts a. D., Berlin

Dr. Michael Timme
Professor an der University of Applied Sciences Aachen
Richter am Landgericht Aachen

beck-shop.de

Die Bearbeiter des zweiten Bandes

Christof Vollmer
Bundeskartellamt, Bonn

Dr. Susanne Wende, LL.M.
Rechtsanwältin in München

Dr. Thomas Wessely
Rechtsanwalt in Brüssel

Dr. Kathrin Westermann
Rechtsanwältin in Berlin

Dr. Maik Wolf
Professor an der Freien Universität Berlin

beck-shop.de

beck-shop.de

Im Einzelnen haben bearbeitet

Einleitung, §§ 1, 2	Franz Jürgen Säcker
§ 3	Gunnar Pampel
§ 18	Maik Wolf
§ 19 Abs. 1	Maik Wolf
§ 19 Abs. 2 Nr. 1	Kathrin Westermann
§ 19 Abs. 2 Nr. 2–4	Maik Wolf
§ 19 Abs. 2 Nr. 5	Kathrin Westermann
§ 19 Abs. 3	Kathrin Westermann
§ 20	Kathrin Westermann
§ 21	Andreas Neef/Asja Krauser
§ 22	Andreas Bardong
§§ 24–27	Michael Timme
§ 28	Johann Brück
§ 29	Kurt Markert
§ 30	Eckhard Bremer/Jens Hackl
§§ 31–31b	Thomas Reif/Hermann Daiber
§§ 32–32e	Jürgen Keßler
§§ 33–34a	Thomas Lübbig
§ 35	Thomas Wessely
§ 36	Carsten Becker/Jutta Knebel/Arndt Christiansen
§ 37	Albrecht Bach
§§ 38, 39	Thorsten Mäger
§ 40	Holger Dubberstein
§ 41	Thorsten Mäger
§ 42	Eckhard Bremer
§ 43	Holger Dubberstein
§§ 44–47	Juliane Scholl
§§ 47a, 47b	Tanja Reiner/Alexandra Rohlje
§ 47c	Alexandra Rohlje
§ 47d	Tanja Reiner/Alexandra Rohlje
§§ 47e–47h	Tanja Reiner
§§ 47i, 47j	Alexandra Rohlje
§§ 47k, 47l, 48–53	Asja Krauser
Vor § 54, § 54	Konrad Ost
§§ 55–57	Felix Engelsing
§ 58	Konrad Ost
§§ 59, 60	Uli Barth
§§ 61, 62	Konrad Ost
§§ 63–73	Kurt Stockmann
§§ 74–76	Jörg Nothdurft
§ 77–79	Susanne Wende
§ 80	Juliane Lagemann
§§ 81–86a	Christof Vollmer
§§ 87–89a	Jürgen Keßler
§§ 90, 90a	Jörg Nothdurft
§§ 91–93	Susanne Wende
§§ 94, 95	Wolfgang Kirchhoff
§ 130	Franz Jürgen Säcker
Anhang zu § 130	Nadja Kaeding
§ 131	Franz Jürgen Säcker

beck-shop.de

beck-shop.de

Inhaltsverzeichnis

Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen (GWB)

Einleitung 3

Erster Teil. Wettbewerbsbeschränkungen

Erster Abschnitt. Wettbewerbsbeschränkende Vereinbarungen, Beschlüsse und abgestimmte Verhaltensweisen

§ 1 Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen 13
§ 2 Freigestellte Vereinbarungen 31
§ 3 Mittelstandskartelle 34
§§ 4–17 *(aufgehoben)* 49

Zweiter Abschnitt. Marktbeherrschung, wettbewerbsbeschränkendes Verhalten

§ 18 Marktbeherrschung 50
§ 19 Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung 85
§ 20 Verbotenes Verhalten von Unternehmen mit relativer oder überlegener Marktmacht 192
§ 21 Boykottverbot, Verbot sonstigen wettbewerbsbeschränkenden Verhaltens 237

Dritter Abschnitt. Anwendungsbereich des europäischen Wettbewerbsrechts

§ 22 Verhältnis dieses Gesetzes zu den Artikeln 101 und 102 des Vertrages über die Arbeitsweise der Europäischen Union 258
§ 23 *(aufgehoben)* 266

Vierter Abschnitt. Wettbewerbsregeln

§ 24 Begriff, Antrag auf Anerkennung 267
§ 25 Stellungnahme Dritter 279
§ 26 Anerkennung 280
§ 27 Veröffentlichung von Wettbewerbsregeln, Bekanntmachungen 284

Fünfter Abschnitt. Sonderregeln für bestimmte Wirtschaftsbereiche

§ 28 Die Landwirtschaft 286
§ 29 Energiewirtschaft 300
§ 30 Preisbindung bei Zeitungen und Zeitschriften 323
§ 31 Verträge der Wasserwirtschaft 362
§ 31a Wasserwirtschaft, Meldepflicht 470
§ 31b Wasserwirtschaft, Aufgaben und Befugnisse der Kartellbehörde, Sanktionen 473

Sechster Abschnitt. Befugnisse der Kartellbehörden, Sanktionen

§ 32 Abstellung und nachträgliche Feststellung von Zuwiderhandlungen 479
§ 32a Einstweilige Maßnahmen 503
§ 32b Verpflichtungszusagen 510
§ 32c Kein Anlass zum Tätigwerden 525
§ 32d Entzug der Freistellung 532
§ 32e Untersuchungen einzelner Wirtschaftszweige und einzelner Arten von Vereinbarungen 539
§ 33 Unterlassungsanspruch, Schadensersatzpflicht 543
§ 34 Vorteilsabschöpfung durch die Kartellbehörde 574
§ 34a Vorteilsabschöpfung durch Verbände 579

Siebter Abschnitt. Zusammenschlusskontrolle

§ 35 Geltungsbereich der Zusammenschlusskontrolle 588
§ 36 Grundsätze für die Beurteilung von Zusammenschlüssen 599
§ 37 Zusammenschluss 706
§ 38 Berechnung der Umsatzerlöse und der Marktanteile 747
§ 39 Anmelde- und Anzeigepflicht 767
§ 40 Verfahren der Zusammenschlusskontrolle 789
§ 41 Vollzugsverbot, Entflechtung 829
§ 42 Ministererlaubnis 854
§ 43 Bekanntmachungen 884

beck-shop.de

Inhaltsverzeichnis

Achter Abschnitt. Monopolkommission

Vorbemerkung vor §§ 44 bis 47 ... 888
§ 44 Aufgaben ... 896
§ 45 Mitglieder ... 905
§ 46 Beschlüsse, Organisation, Rechte und Pflichten der Mitglieder ... 907
§ 47 Übermittlung statistischer Daten ... 912

Neunter Abschnitt. Markttransparenzstellen für den Großhandel mit Strom und Gas und für Kraftstoffe

I. Markttransparenzstellen für den Großhandel im Bereich Strom und Gas

§ 47a Einrichtung, Zuständigkeit, Organisation ... 919
§ 47b Aufgaben ... 923
§ 47c Datenverwendung ... 928
§ 47d Befugnisse ... 931
§ 47e Mitteilungspflichten ... 935
§ 47f Verordnungsermächtigung ... 940
§ 47g Festlegungsbereiche ... 943
§ 47h Berichtspflichten, Veröffentlichungen ... 947
§ 47i Zusammenarbeit mit anderen Behörden und Aufsichtsstellen ... 949
§ 47j Vertrauliche Informationen, operationelle Zuverlässigkeit, Datenschutz ... 952

II. Markttransparenzstelle für Kraftstoff

§ 47k Marktbeobachtung im Bereich Kraftstoffe ... 954
Anhang zu § 47k Verordnung zur Markttransparenzstelle für Kraftstoffe (MTS-Kraftstoff-Verordnung) ... 960

III. Evaluierung

§ 47l Evaluierung der Markttransparenzstellen ... 963

Zweiter Teil. Kartellbehörden

Erster Abschnitt. Allgemeine Vorschriften

§ 48 Zuständigkeit ... 965
§ 49 Bundeskartellamt und oberste Landesbehörde ... 970
§ 50 Vollzug des europäischen Rechts ... 974
§ 50a Zusammenarbeit im Netzwerk der europäischen Wettbewerbsbehörden ... 978
§ 50b Sonstige Zusammenarbeit mit ausländischen Wettbewerbsbehörden ... 982
§ 50c Behördenzusammenarbeit ... 986

Zweiter Abschnitt. Bundeskartellamt

§ 51 Sitz, Organisation ... 991
§ 52 Veröffentlichung allgemeiner Weisungen ... 994
§ 53 Tätigkeitsbericht ... 995

Dritter Teil. Verfahren und Rechtsschutz bei überlangen Gerichtsverfahren

Erster Abschnitt. Verwaltungssachen

I. Verfahren vor den Kartellbehörden

Vorbemerkung ... 999
§ 54 Einleitung des Verfahrens, Beteiligte ... 1001
§ 55 Vorabentscheidung über Zuständigkeit ... 1014
§ 56 Anhörung, mündliche Verhandlung ... 1017
§ 57 Ermittlungen, Beweiserhebung ... 1026
§ 58 Beschlagnahme ... 1030
§ 59 Auskunftsverlangen ... 1034
§ 60 Einstweilige Anordnungen ... 1050
§ 61 Verfahrensabschluss, Begründung der Verfügung, Zustellung ... 1057
§ 62 Bekanntmachung von Verfügungen ... 1066

II. Beschwerde

§ 63 Zulässigkeit, Zuständigkeit ... 1070
§ 64 Aufschiebende Wirkung ... 1078
§ 65 Anordnung der sofortigen Vollziehung ... 1083
§ 66 Frist und Form ... 1089
§ 67 Beteiligte am Beschwerdeverfahren ... 1092

beck-shop.de

Inhaltsverzeichnis

§ 68 Anwaltszwang ... 1094
§ 69 Mündliche Verhandlung ... 1095
§ 70 Untersuchungsgrundsatz ... 1096
§ 71 Beschwerdeentscheidung ... 1099
§ 71a Abhilfe bei Verletzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör ... 1108
§ 72 Akteneinsicht ... 1112
§ 73 Geltung von Vorschriften des GVG und der ZPO ... 1115

III. Rechtsbeschwerde

§ 74 Zulassung, absolute Rechtsbeschwerdegründe ... 1115
§ 75 Nichtzulassungsbeschwerde ... 1143
§ 76 Beschwerdeberechtigte, Form und Frist ... 1152

IV. Gemeinsame Bestimmungen

§ 77 Beteiligtenfähigkeit ... 1188
§ 78 Kostentragung und -festsetzung ... 1195
§ 78a Elektronische Dokumentenübermittlung ... 1201
§ 79 Rechtsverordnungen ... 1203
§ 80 Gebührenpflichtige Handlungen ... 1205
Anhang zu § 80 Kartellkostenverordnung und Verwaltungskostengesetz ... 1224

Zweiter Abschnitt. Bußgeldverfahren

§ 81 Bußgeldvorschriften ... 1231
§ 81a Auskunftspflichten ... 1315
§ 82 Zuständigkeit für Verfahren wegen der Festsetzung einer Geldbuße gegen eine juristische Person oder Personenvereinigung ... 1320
§ 82a Befugnisse und Zuständigkeiten im gerichtlichen Bußgeldverfahren ... 1325
§ 83 Zuständigkeit des OLG im gerichtlichen Verfahren ... 1328
§ 84 Rechtsbeschwerde zum BGH ... 1334
§ 85 Wiederaufnahmeverfahren gegen Bußgeldbescheid ... 1336
§ 86 Gerichtliche Entscheidungen bei der Vollstreckung ... 1338

Dritter Abschnitt. Vollstreckung

§ 86a Vollstreckung ... 1341

Vierter Abschnitt. Bürgerliche Rechtsstreitigkeiten

§ 87 Ausschließliche Zuständigkeit der Landgerichte ... 1347
§ 88 Klageverbindung ... 1360
§ 89 Zuständigkeit eines Landgerichts für mehrere Gerichtsbezirke ... 1362
§ 89a Streitwertanpassung ... 1365

Fünfter Abschnitt. Gemeinsame Bestimmungen

§ 90 Benachrichtigung und Beteiligung der Kartellbehörden ... 1371
§ 90a Zusammenarbeit der Gerichte mit der Europäischen Kommission und den Kartellbehörden ... 1377
§ 91 Kartellsenat beim OLG ... 1379
§ 92 Zuständigkeit eines OLG oder des ObLG für mehrere Gerichtsbezirke in Verwaltungs- und Bußgeldsachen ... 1381
§ 93 Zuständigkeit für Berufung und Beschwerde ... 1382
§ 94 Kartellsenat beim BGH ... 1384
§ 95 Ausschließliche Zuständigkeit ... 1386
§ 96 *(aufgehoben)* ... 1387

Vierter Teil. Vergabe öffentlicher Aufträge

(§§ 97–129 werden in Band 3 kommentiert)

Fünfter Teil. Anwendungsbereich des Gesetzes

§ 130 Unternehmen der öffentlichen Hand, Geltungsbereich ... 1389
Anhang zu § 130: Wettbewerbsrecht im System der Gesetzlichen Krankenversicherung (GKV) ... 1393

Sechster Teil. Übergangs- und Schlussbestimmungen

§ 131 Übergangsbestimmungen ... 1425

Sachverzeichnis ... 1427