

# DER OLIGOPOLMISSBRAUCH IM RECHT DER WETTBEWERBSBESCHRÄNKUNGEN

Eine vergleichende Untersuchung zum Recht der USA, Großbritanniens,  
der EWG und der Bundesrepublik Deutschland

von

WERNHARD MÖSCHEL



1974

J. C. B. MOHR (PAUL SIEBECK) TÜBINGEN

## INHALT

Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XIII
Einleitung . . . . .	1

### Teil 1:

#### GRUNDLAGEN

§ 1 Gegenstand und Methodenfragen . . . . .	3
§ 2 Regelungssysteme . . . . .	6
1. Die Möglichkeiten . . . . .	6
2. Sinnfälligkeitskriterien . . . . .	7
§ 3 Entscheidungshilfe von der Wettbewerbstheorie her . . . . .	9
1. Plan und Markt . . . . .	9
2. Funktionsbedingungen . . . . .	11
(1) Wettbewerbspolitik . . . . .	12
(2) Ergänzende und korrigierende Politiken . . . . .	14
3. Kompetitive Verhaltensweisen . . . . .	15
(1) Orientierung am Modell . . . . .	15
(2) Orientierung an Erfahrungssachverhalten . . . . .	16
4. Schlußfolgerungen . . . . .	23

### Teil 2:

#### OLIGOPOLSACHVERHALTE IM AMERIKANISCHEN ANTITRUSTRECHT

§ 4 Konzertierungssachverhalte . . . . .	26
1. Preisparallelität . . . . .	26
(1) Sec. 1 Sherman Act . . . . .	26
(2) Sec. 5 (a) FTC-Act . . . . .	30
2. Kollektivmaßnahmen . . . . .	34
3. Kampfstrategische Verhaltensweisen . . . . .	34
(1) Ausschließlichkeitsverträge . . . . .	35
(2) Kopplungsverträge . . . . .	37
(3) Alleinvertriebsvereinbarungen . . . . .	39
(4) Preisdiskriminierungen . . . . .	40

4. Patentsachverhalte . . . . .	48
(1) Preisvereinbarungen . . . . .	49
(2) Sonstige horizontale Vereinbarungen . . . . .	54
(3) Kopplungsklauseln . . . . .	54
(4) Patentakkumulationen . . . . .	54
(5) Remedies und misuse-doctrine . . . . .	57
5. Schlußfolgerung . . . . .	58
§ 5 Sec. 2 Sherman Act . . . . .	59
1. Anwendung bei Einzelunternehmen . . . . .	60
2. Anwendung auf Oligopolsachverhalte . . . . .	64
3. Der Versuchstatbestand . . . . .	66
§ 6 Zusammenschlußkontrolle und Oligopolmißbrauch . . . . .	69
§ 7 Gesamtzusammenfassung zum amerikanischen Recht . . . . .	71

## Teil 3:

## OLIGOPOLSACHVERHALTE IM ENGLISCHEN RECHT

§ 8 Das gesetzliche System . . . . .	75
1. Mißbrauchsaufsicht über Monopole und Oligopole . . . . .	76
2. Kartellaufsicht . . . . .	78
3. Reichweite und potentielle Effizienz . . . . .	80
§ 9 Analyse der Berichte der Monopolkommission . . . . .	85
§ 10 Zusammenfassende Würdigung . . . . .	95

## Teil 4:

## OLIGOPOLMISSBRAUCH UND EWG-RECHT

§ 11 Kollusivpraktiken im Oligopol . . . . .	101
§ 12 Die wettbewerbswidrige Verwendung gewerblicher Schutzrechte . . . . .	105
§ 13 Erfahrungen mit Art. 86 EWGV . . . . .	109
1. Erkenntnisse des Gerichtshofes . . . . .	109
2. Entscheidungspraxis der Kommission . . . . .	114
§ 14 Zusammenfassung . . . . .	118

## Teil 5:

## OLIGOPOLMISSBRAUCH NACH § 22 GWB

§ 15 Legislative Entwicklung der Norm . . . . .	120
1. Entstehung des GWB . . . . .	120
2. Entwicklung zur 1. Kartellgesetznovelle . . . . .	124
3. Entwicklung zur 2. Kartellgesetznovelle . . . . .	127
4. Zusammenfassende Bewertung . . . . .	133

§ 16	Bisherige Entscheidungspraxis . . . . .	134
	1. Entscheidungen zu § 22 Abs. 1 GWB . . . . .	134
	2. Fälle zu § 22 Abs. 2 GWB . . . . .	137
	3. Sonstige Entscheidungen mit Oligopolbezug . . . . .	143
	(1) Kollusivpraktiken . . . . .	144
	a) Teerfarbenfälle und Ölfeldrohre-Entscheidung . . . . .	144
	b) Marktinformationsverfahren . . . . .	146
	(2) Fall Kfz-Pflegemittel . . . . .	147
§ 17	Die Schutzzwecke einer Mißbrauchsaufsicht nach § 22 GWB . . . . .	148
	1. Mißbrauchsaufsicht im System des GWB . . . . .	148
	(1) Rechtsformen- und Machtmißbrauch . . . . .	148
	(2) Die Zielrichtungen der Aufsicht . . . . .	152
	(3) Die Bezugspunkte der Aufsicht . . . . .	153
	a) Verhalten im Wettbewerb . . . . .	154
	b) Marktergebniskontrolle . . . . .	154
	c) Marktstrukturveränderungen . . . . .	160
	aa) Rechtslage nach der 1. Novelle . . . . .	161
	bb) Rechtslage nach der 2. Novelle . . . . .	162
§ 18	Marktbeherrschung . . . . .	164
	1. Die Tatbestände des § 22 Abs. 1 GWB . . . . .	164
	(1) Die bisherige Rechtslage . . . . .	164
	(2) Unternehmen mit überragender Marktstellung . . . . .	167
	2. Der Oligopolstatbestand des § 22 Abs. 2 GWB . . . . .	169
	(1) Der Meinungsstand . . . . .	169
	(2) Stellungnahme . . . . .	171
	3. Die Vermutungsregeln des § 22 Abs. 3 GWB . . . . .	175
§ 19	Der Mißbrauch . . . . .	184
	1. Sachverhaltsgruppen . . . . .	185
	(1) Marktstrukturverändernde Maßnahmen . . . . .	185
	(2) Sonstige Verhaltensweisen im Wettbewerb . . . . .	187
	a) Ausschließlichkeitsverträge . . . . .	188
	b) Kopplungsverträge . . . . .	190
	c) Diskriminierungen . . . . .	192
	d) Herbeiführung oligopolistischer Marktbedingungen . . . . .	194
	e) UWG-Verstöße . . . . .	196
	f) Allgemeine Geschäftsbedingungen . . . . .	198
	g) Umgehungssachverhalte . . . . .	199
	(3) Marktergebniskontrollen . . . . .	200
	a) Rekapitulation . . . . .	200
	b) Oligopolimplikationen . . . . .	201
	c) Kostenrechtfertigung und Beweislast . . . . .	202
	2. Kausalität zwischen Marktbeherrschung und Mißbrauch? . . . . .	204
	3. Die Durchsetzung des Mißbrauchsverbots . . . . .	207
	(1) Verwaltungsverfahren . . . . .	207
	(2) Öffentlich-rechtliche Konkurrentenklage . . . . .	209
	(3) Bußgeld- und Untersagungsverfahren . . . . .	210
	(4) Zivilrechtliche Ansprüche . . . . .	210

§ 20 Ausblick . . . . .	211
1. Konzentrischer Angriff auf Oligopolmißbräuche . . . . .	211
(1) Zusammenschlußkontrolle . . . . .	212
(2) Kollusivpraktiken . . . . .	213
a) Horizontale Vereinbarungen . . . . .	213
b) Ausnahmen vom Kartellverbot . . . . .	213
c) Wettbewerbsregeln . . . . .	214
(3) Restriktionen im Vertrieb . . . . .	216
(4) Patente . . . . .	217
(5) Verfahren . . . . .	218
2. Die Aufsicht über marktbeherrschende Oligopole als Auffangtatbestand . . . . .	219
Verzeichnis der amerikanischen Entscheidungen . . . . .	222
Literaturverzeichnis . . . . .	225
Materialien . . . . .	231
Sachregister . . . . .	234