

Rüdiger Hahn

Behinderungs-  
mißbräuche  
marktbeherrschender  
Unternehmen

Eine Untersuchung der Beeinträchtigung  
von Wettbewerb und Marktstruktur durch  
horizontalen Nichtleistungswettbewerb  
als Gegenstand der Mißbrauchsaufsicht  
nach § 22 Abs. 4 S. 2 Nr. 1 GWB

B 42 269

Juristische Gesamtbibliothek  
der Technischen Hochschule  
Darmstadt



**Verlag Peter Lang**

FRANKFURT AM MAIN · BERN · NEW YORK

# INHALTSVERZEICHNIS

|  |           |
|--|-----------|
| Schrifttumsverzeichnis   | 9         |
| Materialien  | 23        |
| Abkürzungsverzeichnis  | 25        |
| <b>1. EINLEITUNG</b>   | <b>27</b> |
| 1.1. Zur Problemstellung   | 27        |
| 1.2. Konzepte  | 30        |
| 1.2.1. Ulmer   | 30        |
| 1.2.2. Kammergericht   | 33        |
| 1.2.2.1. Kombinationstarif   | 33        |
| 1.2.2.2. Rama-Werbeaktion  | 34        |
| 1.2.2.3. Sonntag Aktuell   | 35        |
| 1.2.2.4. Fertigfutter  | 36        |
| 1.3. Die Grundlagen  | 38        |
| 1.3.1. Nichtleistungswettbewerb und Marktstrukturveränderung als zulässiger Gegenstand der Mißbrauchsaufsicht nach § 22 Abs. 4 GWB | 38        |
| 1.3.2. Die Verschränkung von Unlauterkeits- und Kartellrecht als Voraussetzung des Nichtleistungskonzeptes                         | 42        |
| 1.3.3. Verbraucherschutz und GWB   | 48        |
| <b>2. DER ZUGRUNDEGELEGTE MIßBRAUCHSBEGRIFF</b>  | <b>53</b> |
| 2.1. Zum Begriff des Leistungs- bzw. Nichtleistungswettbewerbs   | 53        |
| 2.1.1. Ältere Stellungnahmen   | 53        |
| 2.1.2. Neuere Stellungnahmen   | 58        |
| 2.1.3. Zwischenergebnis  | 62        |
| 2.2. Negative Marktwirkung   | 65        |
| 2.2.1. Nachweisanforderungen   | 65        |
| 2.2.2. Abgrenzungen  | 70        |
| 2.2.3. Vereinbarkeit der entworfenen Konzeption mit der 4. GWB-Novelle   | 73        |
| 2.2.4. Systematisches Verhältnis zu § 37a Abs. 3 GWB   | 77        |
| <b>3. UNTERSUCHUNGSFELDER</b>  | <b>81</b> |
| 3.1. Werbung   | 81        |

|            |   |     |
|------------|---|-----|
| 3.1.1.     | <i>Wertreklame</i>  | 81  |
| 3.1.1.1.   | <i>Vorspannangebote</i>   | 82  |
| 3.1.1.2.   | <i>Ungekoppelte Vorspannangebote</i>  | 86  |
| 3.1.1.2.1. | <i>Psychologischer Kaufzwang</i>  | 86  |
| 3.1.1.2.2. | <i>Übermäßiges Anlocken / unsachliche Werbung</i>   | 88  |
| 3.1.1.2.3. | <i>Marktwirkungen</i>   | 90  |
| 3.1.1.2.4. | <i>Stellungnahme</i>  | 91  |
| 3.1.1.3.   | <i>Verschenken von Originalware</i>   | 93  |
| 3.1.2.     | <i>Suggestive Wort- und Bildwerbung</i>   | 100 |
| 3.1.3.     | <i>Analyse der Rechtsprechung</i>   | 107 |
| 3.1.4.     | <i>Schlußfolgerungen</i>  | 110 |
| 3.1.4.1.   | <i>Werbung und Leistungswettbewerb</i>  | 110 |
| 3.1.4.2.   | <i>Werbung und negative Marktwirkung</i>  | 115 |
| 3.1.4.3.   | <i>Möglichkeiten und Grenzen der Kontrolle übermäßiger Werbung als Behinderungsmaßbrauch über § 22 Abs. 4 GWB</i> | 119 |
| 3.2.       | <i>Absatz und Vertrieb</i>  | 125 |
| 3.2.1.     | <i>Ausschließlichkeitsbindungen und Koppelungen</i>   | 125 |
| 3.2.1.1.   | <i>Grundlegung</i>  | 125 |
| 3.2.1.2.   | <i>Schlußfolgerungen</i>  | 131 |
| 3.2.1.2.1. | <i>Ausschließlichkeitsbindungen, Koppelungen, Leistungswettbewerb und negative Marktwirkung</i>                   | 131 |
| 3.2.1.2.2. | <i>Ausschließlichkeitsbedingungen, Koppelungsverträge und § 22 Abs. 4 GWB</i>                                     | 134 |
| 3.2.2.     | <i>Rabatte</i>  | 136 |
| 3.2.2.1.   | <i>Einleitung</i>   | 136 |
| 3.2.2.2.   | <i>Typen / Überblick</i>  | 137 |
| 3.2.2.3.   | <i>Treuerabatte</i>   | 138 |
| 3.2.2.4.   | <i>Mengenrabatte</i>  | 140 |
| 3.2.2.5.   | <i>Umsatzrabattsysteme</i>  | 144 |
| 3.2.2.6.   | <i>Funktionsrabatte</i>   | 152 |
| 3.2.2.7.   | <i>Schlußfolgerungen</i>  | 154 |
| 3.2.3.     | <i>Sonstige Beeinflussungen der Handelsfunktionen</i>   | 159 |
| 3.2.3.1.   | <i>Rechtsprechung</i>   | 159 |
| 3.2.3.2.   | <i>Analyse der Rechtsprechung</i>   | 164 |
| 3.2.3.3.   | <i>Schlußfolgerungen</i>  | 171 |
| 3.3.       | <i>Preiswettbewerb und Preisunterbietungen</i>  | 175 |
| 3.3.1.     | <i>Einleitung</i>   | 175 |
| 3.3.2.     | <i>Rechtsprechung / Kartellamtspraxis</i>   | 177 |

|            |  |     |
|------------|--|-----|
| 3.3.3.     | <i>Analyse der Rechtsprechung</i>  | 181 |
| 3.3.4.     | <i>Kriterien</i>   | 185 |
| 3.3.4.1.   | <i>Vernichtungsabsicht</i>   | 186 |
| 3.3.4.2.   | <i>Marktpreis als Vergleichsgröße</i>  | 187 |
| 3.3.4.3.   | <i>Marktstrukturverantwortung</i>  | 189 |
| 3.3.4.4.   | <i>Kostenkriterien</i>   | 191 |
| 3.3.4.4.1. | Einleitung   | 191 |
| 3.3.4.4.2. | Die Bestimmbarkeit von Gesamtkosten  | 192 |
| 3.3.4.4.3. | Der Zusammenhang von Kosten und Preisen  | 197 |
| 3.3.4.4.4. | Die Areeda-Turner-Regel  | 198 |
| 3.3.4.4.5. | Stellungnahme  | 204 |
| 3.3.4.5.   | <i>Einzelfallanalyse ("Theorie der beweglichen Schranken")</i>                 | 207 |
| 3.3.5.     | <i>Schlussfolgerungen</i>  | 210 |
| 3.3.5.1.   | <i>Preisunterbietungen und Leistungswettbewerb</i>                             | 210 |
| 3.3.5.2.   | <i>Negative Marktwirkung</i>   | 215 |
| 3.3.6.     | <i>Exkurs: Lockvogelangebote</i>   | 220 |
| 3.4.       | <b>Qualitätswettbewerb und Produktdifferenzierung</b>                          | 224 |
| 3.4.1.     | <i>Einleitung</i>  | 224 |
| 3.4.2.     | <i>Mehrfache Produktabwandlungen</i>   | 224 |
| 3.4.3.     | <i>Häufige Produktwechsel</i>  | 226 |
| 3.4.4.     | <i>Schlussfolgerungen</i>  | 227 |
| 4.         | <b>ZUSAMMENFASSENDE WÜRDIGUNG DES NICHTLEISTUNGSKONZEPTES</b>                  | 229 |
| 5.         | <b>ALTERNATIVE KONZEPTIONEN</b>  | 241 |
| 5.1.       | <b>Möschel: Theorie der beweglichen Schranken</b>                              | 241 |
| 5.2.       | <b>Hoppmann/Wilde: Das Konzept Marktspaltung</b>                               | 245 |
| 5.3.       | <b>Raiser/Ott: Behinderungsmissbrauch als Institutsmissbrauch</b>              | 249 |
| 6.         | <b>ORDNUNGSPOLITISCHE FUNDAMENTE DES VORGESTELLTEN NICHTLEISTUNGSKONZEPTES</b> | 253 |
| 6.1.       | <b>Grundlegung</b>   | 253 |
| 6.2.       | <b>Das Verhältnis zur Theorie des funktionsfähigen Wettbewerbs</b>             | 255 |
| 6.3.       | <b>Das Verhältnis zum Konzept Wettbewerbsfreiheit</b>                          | 257 |
| 6.4.       | <b>Kurze kritische Würdigung der Theorie des funktionsfähigen Wettbewerbs</b>  | 260 |