

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 3. Auflage	V
Vorwort zur 2. Auflage	VI
Vorwort zur 1. Auflage	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXIII

I. Einleitung	1
----------------------------	----------

II. Das Gericht	9
------------------------------	----------

A. Besetzung	10
1. Kartellgericht	10
2. Kartellobergericht	11
3. fachkundige Laienrichter	11
4. Berichterstattung in den Senaten des Kartellgerichts	12
5. Entscheidungen durch den Vorsitzenden allein	12
a) Zwischenerledigungen	12
b) Endentscheidungen	13
c) Besetzung des Kartellobergerichts in diesen Fällen	13
d) Verstoß gegen die Besetzungsvorschriften	13
6. Einstweilige Verfügungen	13
B. Zuständigkeit	14
1. Die sachliche Zuständigkeit des Kartellgerichts	15
2. Die internationale Zuständigkeit des Kartell- und des Kartellobergerichts	17
a) Anwendung des nationalen Kartellrechts	17
b) Abgrenzung gegenüber der Europäischen Kommission und den Wettbewerbsbehörden der Mitgliedstaaten	18
aa) hinsichtlich der Anwendung der Art 101 und 102 AEUV	18
bb) hinsichtlich der Fusionskontrolle	24
cc) hinsichtlich der verfahrensrechtlichen Bestimmungen der VO Nr 1/2003	25
dd) Sonstiges zum Verhältnis zwischen nationalem Wettbewerbsrecht und der VO Nr 1/2003 bzw dem Modernisierungspaket	30
aaa) Ermittlungen auf dem Gebiet anderer Mitgliedstaaten	30
bbb) Informationsaustausch im Netzwerk der Behörden	32
3. Abgrenzung gegenüber der BWB	32
4. Abgrenzung gegenüber dem Bundeskartellanwalt	35

5. Abgrenzung gegenüber den Regulatoren	36
a) Telekom-Control-Kommission und RTR-GmbH	36
b) KommAustria	36
c) Energie-Control.....	37
d) Schienen-Control Kommission	37
e) Post-Control-Kommission	37
6. Abgrenzung gegenüber anderen innerstaatlichen Gerichten bzw nach der EuGVVO.....	38
7. Abgrenzung in Vergabesachen	40
8. Abgrenzung gegenüber Schiedsgerichten	41
C. Verstoß gegen die Geschäftsverteilung	41
D. Unzulässigkeit des Rechtsweges	42
III. Die Parteien.....	43
A. Allgemeines zum Parteibegriff	43
1. nach der ZPO	43
2. nach dem AußStrG	43
B. Der Parteibegriff des KartG.....	44
1. Die Regelung des § 36 KartG.....	44
2. Das öffentliche Interesse	45
3. Parteien auf Antragstellerseite	46
a) Besonderheiten der Parteistellung der Amtsparteien	46
b) Individualantragsteller	47
c) Regulatoren und Kammern	48
4. Zum Parteibegriff auf Antragsgegnerseite	49
a) Abstellungs- und Feststellungsverfahren.....	49
aa) Kartellverbot.....	49
bb) Missbrauchsverbot	49
b) Zusammenschlussprüfungsverfahren	50
aa) Zielunternehmen	51
bb) Veräußerer	51
cc) Gemeinschaftsunternehmen	52
C. Partei-, Prozess- und Postulationsfähigkeit.....	52
D. Die Vertretung der Parteien im Kartellverfahren.....	53
IV. Verfahrensgrundsätze.....	55
A. Antragsprinzip	55
1. Historische Entwicklung	55
2. Die Regelung des KartG 2005	56
3. Änderung des Antrags.....	57
4. Zurückziehung des Antrages.....	57
B. Untersuchungsgrundsatz	59
1. Begriff und Inhalt	59
2. Subjektive und objektive Beweislast.....	60
3. Mitwirkungspflicht der Parteien.....	61
C. Öffentlichkeit und Mündlichkeit des Verfahrens	64
1. Öffentlichkeit.....	64
2. Mündlichkeit	67
D. Unmittelbarkeitsgrundsatz	68

E. Rechtliches Gehör.....	69
1. Inhalt.....	69
2. Amtsparteien.....	70
3. Folgen einer Verletzung des rechtlichen Gehörs.....	70
V. Das Verfahren erster Instanz.....	73
A. Die Verfahrenseinleitung.....	73
1. Inhaltserfordernisse des Antrags.....	73
a) notwendiger Inhalt.....	73
b) ratsamer Antragsinhalt.....	76
c) bei einstweiligen Verfügungen.....	77
d) im Zusammenschlussverfahren.....	77
aa) Anmeldung.....	77
bb) Prüfungsantrag.....	81
e) Protokollarantrag.....	81
f) Verbesserung.....	82
g) Vollständigkeits- und Wahrheitspflicht.....	84
2. Anhängigkeit des Verfahrens.....	84
a) a-limine Ab- oder Zurückweisungen.....	84
b) Verfahrenshängigkeit und Rechtskraft als „Prozess“hindernis?..	85
B. Fristen und Tagsatzungen.....	86
1. Fristen.....	86
a) Die Frist für die Stellung des Prüfungsantrags.....	88
b) Die Entscheidungsfrist zur Untersagung von Zusammenschlüssen	88
2. Tagsatzungen.....	89
C. Zustellungen.....	89
1. Allgemeines.....	89
2. elektronische Zustellungen.....	91
3. Direktübermittlung von Schriftsätzen.....	92
4. Zustellung über Parteienvertreter.....	92
D. Wiedereinsetzung in den vorigen Stand.....	92
E. Verfahrenshilfe.....	93
F. Stillstand des Verfahrens.....	93
1. Unterbrechung des Verfahrens.....	94
a) Unterbrechungsgründe.....	94
b) Wirkungen der Unterbrechung.....	95
c) Unterbrechung ex lege im kartellgerichtlichen Verfahren.....	95
aa) Tod bzw Verfahrens- und Vertretungsunfähigkeit.....	95
bb) Insolvenz.....	96
d) Unterbrechung kraft richterlichen Beschlusses im	
kartellgerichtlichen Verfahren.....	97
aa) Verfahren nach der VO Nr 1/2003.....	98
bb) Fusionskontrollverfahren.....	99
e) Keine Unterbrechung zur Klärung innerprozessualer Vorfragen...	100
f) Rechtsmittel betreffend die Unterbrechung.....	100
2. Ruhen des Verfahrens.....	101
3. Innehalten des Verfahrens.....	102
a) Abstellungs-, Feststellungs- und Geldbußenverfahren.....	102
b) Zusammenschlussverfahren.....	102
4. Sonderfälle des Innehaltens.....	103
G. Das Beweisverfahren.....	103

1. Freier Verfahrensablauf	103
2. Unbeschränktheit der Beweismittel	105
3. Beweisaufnahmen außerhalb der Verhandlung	106
4. Zwangsmittel	106
5. Präklusion von Beweisanträgen.....	106
6. Zeugenbeweis – Aussageverweigerungsrecht	107
a) Allgemeines.....	107
b) die einzelnen Aussageverweigerungsgründe	108
aa) strafgerichtliche Verfolgung (§ 321 Abs 1 Z 1 ZPO).....	108
bb) vermögensrechtlicher Nachteil (§ 321 Abs 1 Z 2 ZPO)	109
cc) Verschwiegenheitspflichten (§ 321 Abs 1 Z 3 und 4 ZPO).....	109
dd) Kunst- und Geschäftsgeheimnisse.....	109
7. Der Urkundenbeweis	110
a) Bezeichnung maßgeblicher Teile einer Urkunde	111
b) Teilverlage von Urkunden	112
c) Urkundenvorlage durch den Gegner.....	113
aa) Vorlagepflicht.....	113
bb) Weigerungsgründe.....	113
d) Vorlagepflicht Dritter	114
8. Der Sachverständigenbeweis	115
a) Allgemein	115
b) Die Stellung des Sachverständigen.....	116
c) Bestellung	116
d) Befugnisse des Sachverständigen.....	118
e) Privatgutachten.....	121
9. Augenscheinsbeweis	122
10. Beweislast	122
a) nach nationalem Recht.....	122
b) nach der VO Nr 1/2003	123
11. Geheimnisschutz im Kartellverfahren.....	123
a) Definition des Geschäfts- und Betriebsgeheimnisses	123
b) Geschäfts- und Betriebsgeheimnisse im KartG.....	126
aa) Einsicht in Akten des Kartellgerichts gemäß § 39 Abs 2 KartG durch Dritte	126
aaa) Ersuchen um Amtshilfe (Aktenübersendung) durch Gerichte oder Behörden	127
bbb) Einsicht in Akten des Kartellgerichts durch verfahrensfremde Dritte	129
ccc) Einsichtnahme in Vorakten des Kartellgerichts	135
bb) Geheimnisschutz zwischen den Parteien eines Verfahrens	136
cc) Die Verbindung von Verfahren gemäß § 39 Abs 1 KartG.....	137
dd) Die Entscheidungsveröffentlichung nach § 37 KartG	138
VI. Verfahrensbeendigung.....	141
A. Beschluss.....	141
1. Allgemeines	141
2. Inhalt von Beschlussausfertigungen	141
3. Umfang der Entscheidungsbefugnis.....	142
4. Teil- und Zwischenentscheidungen.....	143
a) Zwischenentscheidungen	143
aa) Abstellungsentscheidungen.....	144
bb) Verpflichtungszusagen	144

cc) Feststellungsentscheidungen.....	145
dd) Zusammenschluss(kontroll)verfahren	145
ee) Geldbußen/Zwangsgelder	145
b) Teilentscheidungen.....	145
5. Beschlusswirkungen.....	146
a) formelle Rechtskraft	146
b) materielle Rechtskraft.....	146
c) Zeitpunkt des Eintrittes der Wirkungen	148
6. Mündliche Verkündung.....	148
7. Vollstreckbarkeit	149
8. Veröffentlichungen	150
a) Einleitung	150
b) Veröffentlichung durch das Kartellgericht.....	151
c) Veröffentlichung durch die BWB.....	156
9. Kosten.....	157
10. Gebühren	158
a) Rahmengebühr	158
b) Zahlungspflicht	162
c) sonstige Gerichtskosten	163
B. Vergleich	164
VII. Rechtsmittel, Rechtsbehelfe.....	169
A. Der Rekurs	169
1. Allgemeines – Anwaltspflicht.....	169
2. Zulässigkeit	169
a) Arten von Beschlüssen.....	170
b) Verfahrensleitende Verfügungen	170
c) Legitimation	171
aa) Allgemeines.....	171
bb) Rekurslegitimation der Amtsparteien	172
d) Beschwer.....	172
aa) allgemein	172
bb) Wegfall der Beschwer	173
3. Rechtsmittelfristen – Einmaligkeit.....	173
4. Form des Rekurses.....	174
a) Allgemeines – Einbringung – Verbesserung	174
b) Rückziehung – Rechtsmittelverzicht	175
5. Inhalt des Rekurses	175
a) Rekursgründe.....	176
aa) Nichtigkeit.....	176
bb) Aktenwidrigkeit	178
cc) Mangelhaftigkeit.....	179
b) Tatsachenrüge – Beweiswürdigung	179
c) Neuerungen.....	182
6. Rekursbeantwortung – Einseitigkeit des Rechtsmittelverfahrens.....	182
7. Rekursverfahren.....	183
8. Rekursentscheidung.....	184
VIII. Rechtsdurchsetzung.....	187
A. Exekution	187
1. Allgemeines.....	187
2. Das zuständige Gericht.....	187

3. Kartellgerichtliche Exekutionstitel.....	188
4. Die zur Exekutionsführung Berechtigten.....	189
a) Antragsteller/Antragsgegner	189
b) die Amtsparteien?	189
c) der unmittelbar betroffene Unternehmer	190
d) Exekutionsführung durch mehrere Berechtigte	192
5. Exekutionsmittel/Art der Exekution	192
a) Unterlassung.....	192
b) positives Tun.....	193
c) Geldbußen	193
d) Einbringung von Geldbußen über Ersuchen ausländischer Wettbewerbsbehörden	194
e) Einbringung von Geldbußen im Ausland.....	196
B. Zwangsmittel gemäß § 79 AußStrG	196
C. Zwangsgelder	197
1. Tatbestand	197
2. Verhältnis zur Exekutionsführung.....	199
3. Verhältnis zur Geldbuße.....	199
4. Festsetzungsverfahren	200
D. Einstweilige Verfügungen	201
1. Rechtsgrundlagen	201
2. Voraussetzungen der Erlassung.....	201
3. Zuständigkeit	202
4. Ne bis in idem.....	202
5. Vorgehen der einstweiligen Verfügung.....	202
6. Das Verfahren zur Erlassung der einstweiligen Verfügung.....	203
a) Der Antrag.....	203
b) rechtliches Gehör	203
c) keine mündliche Verhandlung	205
d) Bescheinigung	205
aa) parate Bescheinigungsmittel.....	205
bb) Beweislast – Untersuchungsgrundsatz	205
cc) Beweisnotstand/prima-facie-Beweis	206
7. Die Erlassung der einstweiligen Verfügung.....	206
8. Rechtsmittel	207
a) Keine aufschiebende Wirkung	207
b) Überprüfung der Beweiswürdigung.....	207
9. Kostenersatz	208
10. Schadenersatz nach § 394 EO?.....	208
11. Aufhebung/Einschränkung einer einstweiligen Verfügung.....	209
12. Einstweilige Maßnahmen im EU-Wettbewerbsrecht	209
E. Sonstige Sanktionen.....	210
1. Nach Auflagen/Beschränkungen in Zusammenschlüssen.....	210
2. Nachträgliche Maßnahmen nach § 16 KartG.....	210
3. Nach Verpflichtungszusagen iSd § 27 KartG.....	211
IX. Besondere Verfahrensarten	213
A. Die Zusammenschlusskontrolle.....	213
1. Einleitung	213
2. Zusammenschlusstatbestände	214
a) Erwerb eines wesentlichen Unternehmensteils	215

b)	Unmittelbarer oder mittelbarer Erwerb von Anteilen.....	215
c)	Gemeinschaftsunternehmen.....	216
d)	Konzern.....	217
3.	Aufgriffskriterien für Zusammenschlüsse.....	218
a)	Aufgriffsschwellen.....	218
aa)	Umsatzschwellen.....	218
bb)	verbundene Unternehmen.....	218
cc)	Transaktionsschwellen.....	219
dd)	Medienzusammenschlüsse.....	220
b)	Ausnahmen von der Anmeldepflicht.....	220
c)	Auslandszusammenschlüsse Auswirkungsprinzip.....	221
d)	Verhältnis zur FKVO.....	222
4.	Rechtfertigungsgründe.....	223
5.	Auflagen und Beschränkungen.....	224
6.	Identität des Streitgegenstandes.....	225
a)	bei Auflagen oder Beschränkungen.....	225
b)	bei Andersdurchführung.....	226
7.	Die Anmeldung.....	226
a)	Inhalt der Anmeldung.....	226
b)	Verbesserung der Anmeldung.....	227
c)	Berechtigung zur Anmeldung.....	228
d)	Zeitpunkt der Anmeldung.....	228
e)	Zustandekommen des Zusammenschlusses.....	229
f)	Unternehmensbegriff.....	229
g)	Feststellungsantrag.....	230
8.	Das Anmeldeverfahren – Phase I.....	231
a)	Anmeldung bei der BWB.....	231
b)	öffentliche Bekanntmachung.....	231
c)	Äußerungsfrist von Wettbewerbern.....	232
d)	Der Prüfungsantrag.....	232
9.	Das Prüfungsverfahren beim Kartellgericht – Phase II.....	233
a)	Beschränkung des Antragsrechts auf die Amtsparteien.....	233
b)	weitere Äußerungsmöglichkeiten von Mitbewerbern.....	234
c)	Verbesserungsaufträge.....	234
d)	Unterbrechung/Ruhe des Verfahrens?.....	235
e)	Vergleiche.....	235
f)	Entscheidungsfrist.....	236
g)	Entscheidungen des Kartellgerichts.....	237
aa)	Zurückweisung.....	237
bb)	Untersagung.....	238
cc)	Nichtuntersagung.....	238
h)	Veröffentlichung der rechtskräftigen Entscheidungen durch das Kartellgericht.....	239
i)	Durchführungsverbot.....	239
j)	Nachträgliche Maßnahmen.....	240
aa)	bei einem Verstoß gegen Auflagen und Beschränkungen.....	240
bb)	bei unrichtigen oder unvollständigen Angaben:.....	241
k)	Die Abänderung von Auflagen und Beschränkungen.....	242
B.	Abstellung von Zuwiderhandlungen.....	242
1.	Einleitung.....	242
2.	Verhältnis zum EU-Kartellrecht.....	243
a)	Empfehlungskartelle.....	245

b) Ausnahmen vom Kartellverbot	245
3. Arten von Abstellungsentscheidungen	246
a) Unterlassungsgebot	246
b) Abstellung durch Anordnung positiven Tuns	250
c) Auftrag struktureller Maßnahmen	250
4. Verfahrensrechtliche Besonderheiten	251
a) Untersuchungsgrundsatz	251
b) Inhalt des Antrags	252
c) Inhalt der Abstellungsentscheidung	252
d) Unbedingtheit der Abstellungsverfügung	253
e) Leistungsfrist	254
f) Zulässigkeit des Rechtsweges	254
C. Annahme von Verpflichtungszusagen	255
1. Voraussetzungen	256
2. Inhalt der Verpflichtungszusagen	257
3. Folgen der Annahme von Verpflichtungszusagen	258
a) Beendigung des Verfahrens	258
b) Bindungswirkung	258
c) Veröffentlichung	259
4. Folgen der Nichteinhaltung von Verpflichtungszusagen	259
a) Wiederaufnahme des Verfahrens	260
aa) Änderung der Verhältnisse	260
bb) Nichteinhaltung von Verpflichtungszusagen	261
cc) unvollständige, unrichtige oder irreführende Angaben	261
b) Geldbußen	261
c) Zwangsgelder	262
D. Feststellungen	263
1. Nach der VO Nr 1/2003	263
a) Feststellungsbefugnisse der Europäischen Kommission	263
b) Befugnisse der nationalen Wettbewerbsbehörden	263
2. Feststellungsbefugnisse nach dem KartG	264
a) Feststellungen nach § 28 Abs 1 KartG	265
b) Feststellungen nach § 28 Abs 2 KartG	267
c) Feststellungen nach § 28a KartG	269
3. Inhaltserfordernisse des Feststellungsantrags	270
E. Das Geldbußenverfahren	271
1. Historische Entwicklung	271
2. Die Geldbußentatbestände	274
3. Rechtlicher Charakter der Geldbußen	276
a) Geldbußen nach § 29 Abs 1 Z 1 KartG	276
b) Geldbußen nach § 29 Abs 1 Z 2 KartG	279
4. Bemessung der Geldbuße	279
5. Die „fehlenden“ Bestimmungen	282
6. Rückwirkungsverbot	283
7. Dauerdelikt – Zustandsdelikt	284
8. Verjährung	286
9. Doppelbestrafung	288
10. Kartellrechtliche Kronzeugenregelung im Strafrecht	293
11. Das Verfahren zur Verhängung einer Geldbuße	294
a) Antragslegitimation	294
b) Inhaltserfordernisse des Antrags	294
c) Mündliche Verhandlung	295

d) Kronzeugenregelung	295
aa) Gänzlicher Erlass der Geldbuße	296
bb) Reduktion der Geldbuße	297
e) Settlement	299
f) Beschluss	300
g) Einbringung der Geldbuße	301
h) Veröffentlichung der Geldbußenentscheidung	301
F. Hausdurchsuchung	302
1. Einleitung	302
2. Innerstaatlicher Hausdurchsuchungsbefehl	303
a) Voraussetzungen, Inhalt und Rechtsmittel	303
b) Objekte der Hausdurchsuchung	308
c) Von der Hausdurchsuchung Betroffene	309
d) Durchführung der Hausdurchsuchung	309
e) Beschlagnahme – Duldungspflicht	310
f) Schutz von Berufsgeheimnissen	311
g) Widerspruch gegen die Einsichtnahme oder Beschlagnahme	312
h) Zufallsfunde	315
3. Nachprüfungen durch die Europäische Kommission	316
a) Nachprüfungen in Geschäftsräumlichkeiten	316
b) Nachprüfungen in anderen Räumlichkeiten	318
4. Nachprüfungen der BWB im Rahmen der Amtshilfe	318
Anhang: Europäische Wettbewerbsbehörden	321
Stichwortverzeichnis	333